



Banská Bystrica 9. 1. 2019
POZ 1129-2017/Z-23-2019

ROZHODNUTIE

Prihláška ochrannej známky POZ 1129-2017 s názvom „EXCELENT ICE BEER“ z 27.4.2017 prihlasovateľa Plzeňský Prazdroj, a. s., U Prazdroje 64/7, 304 97 Plzeň, Česká republika, ktorého v konaní zastupuje spoločnosť BELEŠČÁK & PARTNERS, s.r.o., Kukučínova 13, 921 01 Piešťany 1,

sa zamietá

podľa § 28 ods. 3 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov v nadväznosti na § 5 ods. 1 písm. b), c), g) citovaného zákona.

Odôvodnenie:

Na základe prieskumu zápisnej spôsobilosti prihlášky ochrannej známky uvedenej značky spisu bolo prihlasovateľovi s príslušným odôvodnením z 27.3.2018 oznámené, že prihláška ochrannej známky nespĺňa podmienky na zápis ochrannej známky do registra podľa § 28 ods. 3 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov, pretože podľa § 5 ods. 1 citovaného zákona, za ochrannú známku nemožno uznať označenie, ktoré:

- b) nemá rozlišovaciu spôsobilosť,
- c) je tvorené výlučne označeniami alebo údajmi, ktoré v obchodnom styku môžu slúžiť na určenie druhu, kvality, množstva, účelu, hodnoty, zemepisného pôvodu, prípadne času výroby tovarov či poskytnutia služieb, alebo iných vlastností tovarov alebo služieb,
- g) môže klamať verejnosť najmä o povahe, kvalite, zemepisnom pôvode tovarov alebo služieb.

Predmetné označenie je prihlásené pre tovary „*chmelové výťažky na výrobu piva; pivové koktaily; limonády; minerálne vody (nápoje); mušty; nealkoholické koktaily; nealkoholické nápoje; nealkoholický cider; nekvasený hrozňavý mušt; ovocné džúsy; perlivé vody (nápoje); pivná mladinka; pivo; sirupy na prípravu limonád; sirupy na prípravu nápojov; sladina (výluh sladu); sladové pivo; vody (nápoje); zázvorové pivo; zeleninové šťavy (nápoje)*“ v triede 32,

„*alkoholické nápoje obsahujúce ovocie; alkoholické nápoje okrem piva; liehové esencie; alkoholové esencie; alkoholové výťažky; aperitívy; cider; destilované nápoje; digestíva (likéry a liehoviny); koktaily; liehoviny; likéry; víno*“ v triede 33,

a služby „*prezentácia výrobkov v komunikačných médiách pre maloobchod; podpora predaja (pre tretie osoby); predvádzanie tovarov; reklama; rozhlasová reklama; styk s verejnosťou; telemarketing; televízna reklama; vonkajšia reklama*“ v triede 35 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Vo vyššie spomenutom odôvodnení z 27.3.2018 úrad prihlasovateľovi oznámil, že výlučne slovné označenie „EXCELENT ICE BEER“ je tvorené tromi slovnými prvkami. Prvý slovný prvok „excelent“ je možné významovo stotožniť so slovným prvkom „excellent“, pričom v anglickom jazyku znamená „*vynikajúci, skvelý, výborný, znamenitý, prvotriedny, excelentný, dokonalý*“. K tomu je zároveň potrebné dodať, že vypustenie jedného z dvojice písmen „L“ v dotknutom slovnom prvku „excellent“, z pohľadu úradnej praxe, ako aj z pohľadu významového vnímania priemerného spotrebiteľa, nie je podstatné. Pokiaľ

ide o druhý slovný prvok „ice“, ten v anglickom jazyku okrem iného znamená „*lad, ladový, ladová, ladové*“. Tretí slovný prvok „beer“ v anglickom jazyku znamená „*pivo, pivný*“.

Vychádzajúc z vyššie uvedených významov jednotlivých slovných prvkov predmetného označenia, obsahový význam takéhoto označenia ako celku je možné interpretovať ako „vynikajúce ladové pivo“, avšak k tomu je nutné dodať, že slovné spojenie „ice beer“ v oblasti technológie výroby piva má svoj špecifický význam opisujúci druh, vlastnosti a spôsob výroby takto označených pív. Anglická wikipedia interpretuje slovné spojenie „ice beer“ v znení „*a marketing term for pale lager beer brands which have undergone some degree of fractional freezing somewhat similar to the German Eisbock production method. These brands generally have higher alcohol content than typical beer and generally have a low price relative to their alcohol content*“, čo v preklade do slovenského jazyka znamená „*marketingový termín pre svetlé značky ležiacich pív, ktoré prešli určitým stupňom čiastočného mrazenia trochu podobného nemeckej výrobných metóde Eisbock. Tieto značky majú vo všeobecnosti vyšší obsah alkoholu než bežné pivo a vo všeobecnosti majú nízku cenu v porovnaní s obsahom alkoholu*“.

Taktiež internetový slovník <https://www.urbandictionary.com/define.php?term=ice%20beer> podobne definuje významový obsah slovného spojenia v znení „ice beer“, keď uvádza „*Beer brewed at subfreezing temperatures. A type of beer that is deeply frozen during brewing and the ice removed, increasing the alcohol content. Since alcohol has a lower freezing point and doesn't form crystals, when the ice is filtered off the alcohol concentration increases in ice beer*“, čo v preklade do slovenčiny znamená „*Pivo varené pri teplotách pod bodom mrazu. Ide o druh piva, ktorý je hlboko zmrazený počas varenia, s následným odstránením ľadu a zvýšením obsahu alkoholu. Keďže alkohol má nižší bod tuhnutia a nevytvára kryštály, po odfiltrovaní sa tak zvyšuje koncentrácia alkoholu v ladovom pive*“.

Z vyššie uvedenej analýzy je zrejmé, že vo vzťahu k tovarom „**chmel'ové výťažky na výrobu piva; pivové koktaily; pivná mladinka; pivo; sladina (výluh sladu); sladové pivo; závorové pivo**“ prihláseným v triede 32, a tiež vo vzťahu k súvisiacim obchodno-reklamným službám v triede 35 je predmetné označenie opisné, pretože tvorí údaj, ktorý v obchodnom styku môže slúžiť na určenie druhu a charakteru (iných vlastností) tejto vyššie namietnutej časti tovarov a služieb. Spotrebiteľ či užívateľ vyššie namietnutej časti tovarov na základe prihláseného označenia je informovaný, akého druhu a akých vlastností sú tieto tovary, t.j., že ide o piva a súvisiace pivné produkty či polotovary, ktorých druh a vlastnosti vyplývajú z vyššie opísaného spôsobu výroby.

Ako už bolo na základe vyššie uvedenej analýzy spomenuté, predmetné označenie je opisné v zmysle § 5 ods. 1 písm. c) citovaného zákona vo vzťahu k vyššie namietnutej časti prihlásených tovarov a všetkých súvisiacich služieb, a keďže neobsahuje žiaden dištinkatívny prvok, ktorý by mu zabezpečoval originalnosť, je potrebné uviesť, že výlučne slovné označenie „EXCELENT ICE BEER“ je vo vzťahu k tejto časti tovarov a služieb označením bez rozlišovacej spôsobilosti, pričom nemôže byť upreté právo iným subjektom poskytujúcim rovnaké alebo podobné tovary a služby na území Slovenskej republiky používať takéto všeobecné opisné označenie.

Úrad k tomu dodal, že vyššie deklarovanú absenciu rozlišovacej spôsobilosti predmetného označenia podčiarkuje aj slovný prvok „*excelent*“ (*vynikajúci, skvelý, výborný, znamenitý, prvotriedny, excelentný, dokonalý*), ktorý má výrazne pochvalný (laudatórny) charakter. Prostredníctvom slova „EXCELENT“ sa takto označeným službám pripisuje určitá pochvala, resp. hodnota vyššej kvality v porovnaní s ostatnými poskytovateľmi rovnakých tovarov a služieb a spotrebiteľa tak navádza k úsudku, že prihlasované tovary a služby sú nadštandardné a tým toto označenie zvyhodňuje prihlasovateľa oproti iným poskytovateľom takýchto tovarov a služieb. Laudatórne označenia bez doplnujúcich dištinkatívnych prvkov sa v známkovej praxi považujú za označenia bez rozlišovacej spôsobilosti.

Na margo chýbajúcej rozlišovacej spôsobilosti predmetného označenia úrad uviedol, že rozlišovacia spôsobilosť označenia je jednou zo základných hmotnoprávných podmienok vyplývajúcich z funkcie ochrannej známky. Danosť rozlišovacej spôsobilosti je podmienená predovšetkým originalitou označenia v miere umožňujúcej individualizáciu tovarov alebo služieb pochádzajúcich od rôznych osôb. Skúmané označenie pre vyššie namietnutú časť tovarov a služieb túto funkciu neplní, a preto pre túto časť tovarov a služieb z titulu vyššie uvedených zákonných ustanovení nespĺňa podmienky pre zápis do registra ochranných známk.

Okrem vyššie deklarovaných zápisných prekážok prihláseného označenia úrad poukázal aj na to, že súčasťou označenia je aj slovný prvok „beer“ s jednoznačným významom „*pivo, pivný*“, čím je jasne opísaný druh a charakter daných tovarov s charakteristickými vlastnosťami piva. Vzhľadom na skutočnosť, že predmetné označenie si prihlasovateľ prihlásil (okrem piva a tovarov súvisiacich s pivom) aj pre iné druhy nápojov, ktoré nesúvisia s pivom, pričom ide o tovary „*limonády; minerálne vody (nápoje); mušty; nealkoholické koktaily; nealkoholické nápoje; nealkoholický cider; nekvasený hroznový mušt; ovocné džúsy; perlivé vody (nápoje); sirupy na prípravu limonád; sirupy na prípravu nápojov; vody (nápoje); zeleninové šťavy (nápoje)*“ v triede 32 a tovary „*alkoholické nápoje obsahujúce ovocie; alkoholické nápoje okrem piva; liehové esencie; alkoholové esencie; alkoholové výťažky; aperitívy; cider; destilované nápoje; digestíva (likéry a liehoviny); koktaily; liehoviny; likéry; víno*“ v triede 33, úrad skonštatoval, že existuje reálna možnosť, kedy by spotrebiteľ mohol byť uvedený do omylu ohľadom povahy takto označovaných tovarov. Preto aj z titulu ustanovenia § 5 ods. 1 písm. g) citovaného zákona vo vzťahu k tejto časti prihlásených tovarov je označenie „EXCELENT ICE BEER“ predmetom zápisnej prekážky, pretože môže klamať verejnosť o povahe týchto tovarov.

Úrad k tomu doplnil, že klamlivosť označenia sa neposudzuje z hľadiska pohnútky jeho prihlasovateľa, t. j. či chcel alebo nechcel spotrebiteľa uviesť do omylu, ale výlučne z hľadiska objektívnej spôsobilosti označenia klamať, či uvádzať do omylu.

Na základe všetkých vyššie uvedených skutočností úrad v závere listu z 27.3.2018 skonštatoval, že prihlásené označenie „EXCELENT ICE BEER“ nie je možné zapísať do registra ochranných známk.

Výsledok prieskumu bol prihlasovateľovi doručený na oboznámenie. Pretože prihlasovateľ v stanovenej lehote do 3.6.2018 a ani v predĺžených lehotách do 3.8.2018, 13.10.2018 a 13.12.2018 nezaslal vyjadrenie ku vzneseným námietkam, bolo rozhodnuté tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

Poučenie o opravnom prostriedku:

Podľa § 40 ods. 1 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov možno proti tomuto rozhodnutiu podať na úrade rozklad v lehote 30 dní od jeho doručenia. Podľa § 40 ods. 5 cit. zákona podanie rozkladu len proti odôvodneniu rozhodnutia nie je prípustné. Včas podaný rozklad má odkladný účinok. Rozklad sa podáva v dvoch vyhotoveniach. Toto rozhodnutie možno, po vyčerpaní riadnych opravných prostriedkov, preskúmať správnym súdom na základe správnej žaloby podanej podľa § 177 a nasl. zákona č. 162/2015 Z. z. Správny súdny poriadok.

Ing. Zdena Hajnalová
riaditeľka
odboru známk a dizajnov

Doručiť:
BELEŠČÁK & PARTNERS, s.r.o.
Kukučínova 13
921 01 Piešťany 1