



Banská Bystrica 22. 1. 2020
POZ 1446-2018/Z-14-2020

ROZHODNUTIE

Prihláška ochrannej známky POZ 1446-2018 z 25.6.2018 prihlasovateľa PRO-CAPITAL Co., k.s., Krásna 1064/32, 924 01 Galanta, ktorého v konaní zastupuje Ing. Štefan Kováčik, Švabinského 906/14, 851 01 Bratislava,

sa zamietá

podľa § 28 ods. 4 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov v nadväznosti na § 5 ods. 1 písm. b), c) a d) citovaného zákona.

Odôvodnenie:

Na základe prieskumu zápisnej spôsobilosti prihlášky ochrannej známky uvedenej značky spisu bolo prihlasovateľovi s príslušným odôvodnením z 5.11.2019 oznámené, že prihlásené označenie nie je spôsobilé na zápis do registra ochranných známkov podľa § 28 ods. 4 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,
- d) je tvorené výlučne označeniami alebo údajmi, ktoré sa stali obvyklými v bežnom jazyku alebo v zaužívaných poctivých obchodných zvyklostiach.

Úrad priemyselného vlastníctva Slovenskej republiky (ďalej „úrad“) v liste z 5.11.2019 uviedol, že dňa 9.11.2018 boli podané spoločnosťou Dr. Oetker, spol. s r.o., Americká 2335, 272 01 Kladno - Kročehlavy, Česká republika prostredníctvom advokátky JUDr. Evy Bušovej, Tobrucká 6, 811 02 Bratislava pripomienky k prihláške ochrannej známky 1446-2018 v zmysle § 29 ods. 1 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov z dôvodu naplnenia podmienky § 5 ods. 1 písm. b), c) a d) citovaného zákona.

Podávateľ pripomienok uviedol, že slovné označenie „RAINBOW CAKE - DÚHOVÁ TORTA“ nie je spôsobilé na zápis do registra ochranných známkov, pretože ide o opisné označenie, bez rozlišovacej spôsobilosti. Podľa podávateľa pripomienok je predmetné označenie v bežnom styku používané rôznymi subjektmi na označovanie cukrárskych a podobných výrobkov, ktoré majú náplň či polevu vo farbách dúhy (Zdroj: encyklopédia Wikipédia, Google.sk a Google.com).

Na podporu svojich tvrdení podávateľ pripomienok poukázal na nasledovné internetové odkazy na webové stránky, v ktorých je použité označenie „rainbow cake“, „dúhová torta“ vo vyššie uvedenom význame:
<http://www.pluska.sk/dobre-jedlo/mucniky/vrstvena-duhova-torta.html>
<http://www.domarada.sk/news/duhova-torta-so-srdieckami/>

<https://kuchynalidla.sk/product/ombre-torta-s-tvarohom-a-malinami>
<https://tortyodmamy.sme.sk/duhova-torta-l>
<https://www.damskyklub.sk/products/duhova-tortal/>
<https://www.rtv.s.sk/televizia/archiv/12995/151142#276>
<https://dobruhut.azet.sk/recept/65315/duhova-torta/>
<http://megvkuchyni.cz/recepty/moucniky/dorty/duhovy-dort/>
<http://www.igurmet.cz/recepty/sladke/dorty-dorticky/duhovy-dort-5142/>
<http://www.apetitonline.cz/recepty/6348-dort-duhovy-sen.html>
<https://www.toprecepty.cz/recept/48402-duhovy-dort/>
<http://www.chezlucie.cz/2012/10/duhovy-dort.html>
<https://recepty.vareni.cz/duhovy-dort-rainbow-cake/>
<http://mintyfinty.cz/2014/05/duhovy-dort/>
<https://www.jakvkuchyni.cz/recepty/originalni-duhovy-dort/>
<https://www.hospodynkam.cz/Smes-na-duhovy-dort-Rainbow-600g>

Na záver podávateľ pripomienok navrhol, aby prihláška ochrannej známky POZ 1446-2018 bola na základe uvedených skutočností zamietnutá.

V súlade s § 29 ods. 1 citovaného zákona bola listom z 30.11.2018 kópia pripomienok zaslaná prihlasovateľovi na vyjadrenie. Prihlasovateľ v stanovenej lehote do 5.2.2019 nezaslal svoje vyjadrenie k podaným pripomienkam.

Úrad ďalej uviedol, že prihlásené označenie preskúmal vzhľadom na podané pripomienky a zistil nasledovné:

Predmetom prihlášky ochrannej známky POZ 1446-2018 je výlučne slovné označenie „RAINBOW CAKE - DÚHOVÁ TORTA“, ktoré je prihlásené pre tovary „pekárske a cukrárske výrobky; biskvity (sušienky); keksy, sušienky; koláče; múčniky; torty, zákusky; čokoládové peny; zmrzliny; dezerty (cukrovinky); nanuky; ryža; cestoviny; obilniny; prípravky z obilnín; čaj; káva; kakao; varená čokoláda; čokoládové nápoje; kávové výťažky; kávové náhradky; rastlinné prípravky (kávové náhradky); neliečivé cukrovinky; jemné pečivo; sucháre; vodové zmrzliny; smotanové zmrzliny; mrazené cukrovinky; chladené a mrazené dezerty (cukrovinky); chladené a mrazené zákusky; šerbety (zmrzlinové nápoje); chlieb; jemné cestá na koláče; čokoládové nátiery; čokoládovo orieškové nátiery; čokoláda; pizza; pizzové základy (chuťové prísady); omáčky, posýpky a polevy na pizzu; omáčky na cestoviny a ryžu; šalátové dressings (chuťové prísady); majonézy; omáčky (chuťové prísady)“ v triede 30 a služby „maloobchodné služby s tovarmi uvedenými v triede 30 tohto zoznamu prostredníctvom internetu“ v triede 35 medzinárodného triedenia výrobkov a služieb a vo vzťahu k týmto tovarom a súvisiacim službám v triede 35 nemá takéto výlučne slovné označenie ako celok rozlišovaciu spôsobilosť, pretože opisuje druh, charakter a vlastnosti prihlásených tovarov a súvisiacich tovarov a služieb. Úrad uviedol, že prihlásené označenie poskytuje spotrebiteľskej verejnosti informáciu, že pod takýmto označením pôjde o tortu, ktorá má náplň (plnku) alebo polevu vo farbách dúhy a s ňou súvisiace tovary a služby (napr. suroviny, chuťové prísady potrebné na prípravu torty, čaj, káva, varená čokoláda, zmrzlina, šerbety podávané spolu s tortou, maloobchodné služby s predmetnými tovarmi). Uvedené vyplýva z významu slov tvoriacich označenie, konkrétne slovo „dúhová“ znamená majúca farby dúhy a slovo „torta“ je označením pre jemné cukrárske pečivo, obyčajne okrúhleho tvaru, s náplňou, zdobené krémom alebo polevou; kúsok z neho (In.: Slovník súčasného slovenského jazyka A – G, H – L, M – N z r. 2006, 2011, 2015, Akademický slovník cudzích slov z r. 2005). Anglické slovné spojenie „RAINBOW CAKE“ je po preklade do slovenského jazyka vo význame dúhový koláč, zákusok, múčnik (In.: PC Translator 2010), a teda rovnako vyjadruje len druh, charakter a vlastnosti tovarov. Úrad prieskumom taktiež zistil, že slovné spojenie „dúhová torta“, prípadne anglické slovné spojenie „rainbow cake“ sú bežne používané v potravinárskom priemysle pre kategóriu cukrárskych výrobkov s náplňou či polevou vo farbách dúhy (Zdroj: Google.sk).

Predmetné označenie teda jednoznačne a na prvý pohľad informuje relevantného zákazníka, ktorým je v tomto prípade všeobecná verejnosť, resp. potenciálny spotrebiteľ daného druhu tovarov alebo služieb, osoby zapojené do distribučnej siete, prípadne obchodné kruhy zaoberajúce sa takým druhom tovarov alebo služieb, pre ktoré je označenie prihlásené, že pôjde o poskytovanie konkrétneho druhu výrobku (tortu, zákusok, múčnik, cukrovinku, pečivo majúce farbu dúhy) a zároveň aj o poskytovanie priamo súvisiacich tovarov a služieb.

Keďže prihlásené slovné označenie „RAINBOW CAKE - DÚHOVÁ TORTA“ definuje druh, charakter a vlastnosti prihlasovaných tovarov a súvisiacich tovarov a služieb, relevantný zákazník bude prihlásené označenie vnímať ako označenie opisné.

Vzhľadom na skutočnosť, že predmetné označenie je v bežnom jazyku a v obchodných zvyklostiach bežne používané, neumožní spotrebiteľskej verejnosti určiť, ktorý subjekt je poskytovateľom takto označených tovarov a služieb, pretože prihlásené označenie okrem bežne používaného slovného spojenia, neobsahuje žiadny údaj, na základe ktorého by spotrebiteľská verejnosť mohla určiť obchodný pôvod tovarov a služieb. To znamená, že prihlásené označenie nie je schopné v očiach príslušnej verejnosti individualizovať prihlásené tovary a služby od rovnakých tovarov a služieb pochádzajúcich od iných subjektov. Z uvedených dôvodov nemôže byť prihlásené označenia zapísané do registra ochranných známk.

Rozlišovacia spôsobilosť označenia je jednou zo základných podmienok vyplývajúcich z funkcie ochrannej známky. Na jej splnenie je nevyhnutné, aby označenie bolo originálne do takej miery, aby bolo schopné individualizovať tovary alebo služby jednotlivých subjektov. Skúmané označenie nie je schopné túto funkciu plniť.

Výsledok prieskumu bol prihlasovateľovi doručený na oboznámenie. Pretože prihlasovateľ v stanovenej lehote do 12.1.2020 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:

Ing. Štefan Kováčik
Švabinského 906/14
851 01 Bratislava-Petržalka