



Banská Bystrica 21. 2. 2020  
POZ 1161-2019/Z-64-2020

## ROZHODNUTIE

Prihláška ochranej známky POZ 1161-2019 z 29.5.2019 prihlasovateľa Pekáreň Delika, s.r.o., Rišňovce 255, 951 21 Rišňovce,

**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) a c) citovaného zákona.

### Odôvodnenie:

Na základe prieskumu zápisnej spôsobilosti prihlášky ochranej známky uvedenej značky spisu bolo prihlasovateľovi s príslušným odôvodnením z 13.8.2019 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.

Úrad priemyselného vlastníctva SR (ďalej „úrad“) v správe o výsledku prieskumu zápisnej spôsobilosti z 13.8.2019 uviedol, že predmetom prihlášky ochranej známky je výlučne slovné označenie v bežnom písme, bez akýchkoľvek grafických prvkov „Kvásková vianočka“ prihlásené pre tovary „*Jemné pečivárske výrobky*“ v triede 30 medzinárodného triedenia tovarov a služieb (ďalej „prihlásené označenie“). Prihlásené dvojslovné označenie Kvásková vianočka je tvorené slovným prvkom „**Kvásková**“, prídavné meno od slova „kvások“, vo význame „*zmes na kysnutie chleba, cesta*“ (In.: Slovník súčasného slovenského jazyka. H – L. Ved. red. A. Jarošová – K. Buzássyová. Bratislava: Veda, vydavateľstvo Slovenskej akadémie vied 2011), a slovným prvkom „**vianočka**“ vo význame *druh pleteného koláča bez plnky, tradične pečeného najmä na Vianoce* (In.: Slovník slovenského jazyka. V. V – Ž. Red. Š. Peciar. 1. vyd. Bratislava: Vydavateľstvo SAV 1965).

**V liste úradu z 13.8.2019** bolo prihlasovateľovi oznámené, že vo vzťahu k prihlasovaným tovarom a službám predmetné označenie bez ďalšieho rozlišujúceho prvku nemá ako celok rozlišovaciu spôsobilosť podľa § 5 ods. 1 písm. b) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach (ďalej len „zákon o ochranných známkach“), pretože podľa § 5 ods. 1 písm. c) zákona o ochranných známkach pozostáva výlučne z údajov, ktoré v obchodnom styku môžu slúžiť na určenie charakteru, druhu a kvality, alebo iných vlastností prihlásených tovarov. Uvedené vyplýva z toho, že slovné označenie Kvásková vianočka bežnému spotrebiteľovi poskytuje len jednoduchú opisnú informáciu o tom, že tovary (výrobky) označené predmetným označením sú *tradične pletené koláče pečené z kysnutého cesta*.

Úrad ďalej konštatoval, že prihlásené označenie Kvásková vianočka je vo vzťahu k prihláseným tovarom označením opisným, pričom bez akýchkoľvek ďalších dištinkívnych prvkov nie je spôsobilé rozlíšiť tovary prihlasovateľa od rovnakých tovarov iných subjektov či osôb. Zapísaním prihláseného označenia do registra ochranných známk by bolo upreté právo iným subjektom či osobám s rovnakými alebo podobnými tovarmi používať toto opisné slovné označenie. Ďalej je potrebné zdôrazniť skutočnosť, že v posledných rokoch sa do popredia jednak v odborných kruhoch, ale aj medzi bežnou verejnosťou často a frekventovane vyskytujú informácie o kváskovaní, kváskových pečivárskych výrobkoch. Tento výraz je dostatočne známy širokej verejnosti v tom zmysle, že ide o výrobky pripravené bez droždia. Z vyššie uvedených skutočností je zároveň zrejmé, že predmetné výlučne slovné označenie nemá vo vzťahu k prihláseným tovarom rozlišovaciu spôsobilosť, keďže jednoduchým a priamym spôsobom poskytuje spotrebiteľovi informáciu o vlastnostiach, alebo o druhu samotných pečivárskych výrobkov.

**Dňa 18.10.2019 bolo úradu doručené vyjadrenie prihlasovateľa doplnené ďalšími dokladmi doručenými dňa 19.10.2019,** v ktorom uviedol, že sa s názorom UPV uvedeným vo vyjadrení nestotožňuje, a v celom rozsahu s ním nesúhlasí. Prihlasovateľ uvádza, že predmetné označenie nie je možné simplifikovať len na konštatáciu, že ide o tradičné pletené koláče pečené z kysnutého cesta. Ďalej upozorňuje na dizertačnú prácu z VŠCHT autorky Petry Vaňátovej, na základe ktorej možno podľa prihlasovateľa slovo „kváskový“ s ohľadom na rozlišovacie hľadisko definovať ako: bez droždia, s ražnou múkou, mliečnymi baktériami a kvasinkami. Ďalej prihlasovateľ uvádza, že prekážku zápisnej spôsobilosti podľa § 5 ods. 1 písm. b) a c) zákona o ochranných známkach má prihlasovateľ možnosť prekonať na základe § 5 ods. 2 zákona o ochranných známkach, ak preukáže, že prihlasované označenie nadobudlo pred dňom podania prihlášky rozlišovaciu spôsobilosť pre prihlasované tovary alebo služby.

Na podporu tvrdenia, že predmetné označenie nadobudlo rozlišovaciu spôsobilosť pre prihlasované tovary a služby pred podaním prihlášky ochrannej známky podľa § 5 ods. 2 zákona o ochranných známkach, a za účelom prekonania namietaných zápisných prekážok predložil prihlasovateľ nasledovné doklady:

- 1) Sumarizácia vystavených faktúr z rokov 2007 až 2019, na ktorých je uvedený prihlasovateľ Pekáreň Delika, s.r.o.
- 2) Leták Kvásková vianočka a Kvásková knedľa.
- 3) Oznam o akcii „30 rokov kváskovania“.
- 4) Oznam na sociálnej sieti Instagram „Naše kváskové výrobky“.
- 5) Kópie E-mailovej komunikácie so zákazníkmi.
- 6) Fotokópie obalov výrobkov Kvásková vianočka a Kvásková knedľa.
- 7) Kópia E-mailovej komunikácie so zástupcom spoločnosti Kaufland.
- 8) Kópia Protokolu o skúške č 631-634/M/2019.
- 9) Rozhodnutie MPaRV SR č 472/5-1/2018-100 o udelení značky kvality „SK GOLD“.
- 10) Záznam o úradnej kontrole potravín č. NR/2016/Ha/104 zo dňa 21.7.2016.
- 11) Fotokópia predajne prihlasovateľa.
- 12) Čestné prehlásenie o výrobe kváskových pekárskych výrobkov.

**Úrad opätovne preskúmal prihlasované označenie** vzhľadom na prihlasovateľom doložené doklady a v súlade so svojím predchádzajúcim vyjadrením z 13.8.2019 naďalej zastáva názor, že predmetné označenie napĺňa zápisné výlučky v zmysle § 5 ods. 1 písm. b) a c) zákona o ochranných známkach.

Úrad vo svojom vyjadrení z 13.8.2019 nešpecifikoval tovary označené prihlasovaným označením ako *tradičné pletené koláče pečené z kysnutého cesta*, ani neposudzoval rozlišovacie hľadisko významu jednotlivých slovných prvkov označenia. Úrad poukázal na pravdepodobné vnímanie označenia Kvásková vianočka relevantnou verejnosťou, ktorú v tomto prípade predstavujú skutoční i potencionálni priemerne vzdelaní a obozretní spotrebiteľia širokej vrstvy obyvateľstva zaujímaví sa o nákup tovarov v oblasti pečivárskych výrobkov, ktorej takéto označenie poskytuje len jednoduchú opisnú informáciu o tom, že tovary (výrobky) označené predmetným označením sú *tradičné pletené koláče pečené z kysnutého cesta*, pričom úrad len poukázal na sémantickú funkciu jednotlivých slovných prvkov označenia vychádzajúc z bežne dostupných Slovníkov slovenského jazyka.

Existenciu prekážok brániacich zápisu označenia ako ochrannej známky, ktoré sú uvedené v § 5 ods. 1 písm. b) až d) zákona o ochranných známkach, možno prekonať preukázaním nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti vo vzťahu k tým tovarom a službám, pre ktoré je označenie prihlásené (§ 5 ods. 2 zákona o ochranných známkach). Rozlišovaciu spôsobilosť môže označenie nadobudnúť len intenzívnym a dlhodobým používaním,

vďaka ktorému relevantná verejnosť, identifikuje tovary a služby označenia ako tovary a služby pochádzajúce od konkrétnej osoby a označenie nebude považovať za všeobecne používané. Uniesť dôkazné bremeno, t. j. označiť a predložiť potrebné dôkazy a uvedenými dôkazmi svoje tvrdenia preukázať, musí v zmysle § 52 ods. 1 a 3 zákona o ochranných známkach prihlasovateľ. Pri posudzovaní, či prihlasovateľ prostredníctvom predložených dokladov preukázal nadobudnutie rozlišovacej spôsobilosti označenia v zmysle uvedeného zákonného ustanovenia, vychádza úrad z okolností konkrétneho prípadu a do úvahy berie viaceré relevantné faktory – predovšetkým charakter označenia, intenzitu, čas, zemepisné rozšírenie, dobu jeho používania, podiel, v akom je označenie zastúpené na trhu, výšku investícií vynaložených na jeho propagáciu a pod. Nadobudnutie rozlišovacej spôsobilosti pritom posudzuje vo vzťahu k osobe prihlasovateľa, pred dňom podania prihlášky ochrannej známky a s ohľadom na územný princíp. Okrem toho je nutné zistiť, či sa používanie označenia vzťahuje k tým tovarom a službám, pre ktoré je prihlásené.

Vzhľadom na podmienku nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti podľa § 5 ods. 2 zákona o ochranných známkach môžu byť prekážky brániace zápisu označenia ako ochrannej známky odstránené ak prihlasovateľ preukáže, že označenie nadobudlo pred dňom podania prihlášky, na základe jeho používania na území Slovenskej republiky alebo vo vzťahu k územiu Slovenskej republiky, rozlišovaciu spôsobilosť k tovarom alebo službám, pre ktoré je prihlásené. Preto, možno za relevantné považovať len materiály, ktoré pochádzajú preukázateľne z obdobia predchádzajúceho dňu 29.5.2019 vzťahujúce sa k územiu Slovenskej republiky.

Po preskúmaní dokladov predložených prihlasovateľom v listoch zo dňa 18.10.2019 a 19.10.2019 úrad konštatuje, že prihlasovateľ nedoložil žiadne doklady, ktoré by preukazovali jeho tvrdenia o používaní označenia na území Slovenskej republiky pred dátumom podania prihlášky ochrannej známky, t.j. pred 29.5.2019 v miere dostatočnej na to aby boli naplnené podmienky nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti podľa § 5 ods. 2 zákona o ochranných známkach.

Uvedené vyplýva z toho, že v rámci sumarizácií vystavených faktúr z rokov 2007 až 2019 v doklade 1) žiadna z nich nedokazuje používanie označenia na území Slovenskej republiky pred dátumom podania prihlášky ochrannej známky, keďže z priloženej sumarizácie nie je jasné aké tovary, v akom množstve a s akým označením boli distribuované prihlasovateľom Pekáreň Delika, s.r.o. pre uvedených odberateľov v období rokov 2007 až 2019.

Leták Kvásková vianočka a Kvásková knedľa v doklade 2) nesie prihlasované označenie, avšak z neho nie je jasné kedy, kde a aká veľká skupina spotrebiteľov s ním bola oboznámená. Prihlasovateľ vo svojom vyjadrení udáva, že ide o leták z roku 2018 v náklade 1000 ks, avšak z dokladu nie je ani jedna z informácií zrejma.

Doklady 3) a 4) neobsahujú žiadny časový údaj, ani prihlasované označenie, preto ich úrad pri dokazovaní nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti nebude brať do úvahy, rovnako ako doklady 8) a 10), ktoré neobsahujú prihlasované označenie.

V doklade 12) Čestnom prehlásení je síce slovné spojenie kvásková vianočka spomenuté, avšak len ako druh vyrábaných tovarov, nie ako označenie. Tento doklad tak nijakým spôsobom nepreukazuje používanie označenia prihlasovateľom pred dátumom 29.5.2019.

Prihlasovateľ uvádza, že fotokópie obalov tovarov v doklade 6) používa na trhu už od roku 2017, avšak samotné priložené vyobrazenia týchto obalov žiadny časový údaj neobsahujú. Vyhotovenie grafického návrhu v jednej z e-mailových komunikácií v doklade 5) je z dátumu 4.12.2017, avšak ani prepojením týchto dokladov nie je preukázané od kedy boli obaly nesúce prihlasované označenie používané a v akej miere sa spotrebiteľ mohol s týmto označením stretnúť.

V doklade 9) Rozhodnutie o udelení značky kvality „SK GOLD“ je toto ocenenie udelené dňa 11.10. 2018 na výrobok s predmetným označením, avšak opäť intenzívne a dlhodobé používanie, vďaka ktorému by relevantná verejnosť identifikovala pôvod tovarov s prihláseným označením, tento doklad nepreukazuje.

Doklad 11) Fotokópia predajne prihlasovateľa žiadnym spôsobom nepreukazuje používanie označenia pred dátumom podania prihlášky, počet spotrebiteľov, ktorí by sa s označením mohli stretnúť, a teda nijako nepreukazuje nadobudnutie rozlišovacej spôsobilosti predmetného označenia vo vzťahu k prihlasovaným tovarom.

Doklad 5) kópie e-mailovej komunikácie so zákazníkmi nepreukazuje nadobudnutie rozlišovacej spôsobilosti predmetného označenia pred dňom podania prihlášky t.j. 29.5.2019, pretože komunikácia s p.Tomčíkom ako aj pani Ing. Machovičovou sú datované po podaní prihlášky ochrannej známky a to 2.9.2019, resp. 11.7.2019.

V doklade 7) Kópia E-mailovej komunikácie so zástupcom spoločnosti Kaufland nie je dôkaz o používaní prihlasovaného označenia, keďže v tejto komunikácii prihlasované označenie nie je uvedené.

Vzhľadom na to, že samotné označenie nemá vlastnú inherentnú rozlišovaciu spôsobilosť a predloženými dokladmi nebolo preukázané nadobudnutie rozlišovacej spôsobilosti prihláseného označenia jeho používaním na území Slovenskej republiky alebo vo vzťahu k územiu Slovenskej republiky pred podaním prihlášky ochrannej známky POZ 1161-2019, nie je možné uznať prihlásené označenie za ochrannú známku a preto 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:  
Pekáreň Delika, s.r.o.  
Rišňovce 255  
951 21 Rišňovce