



Banská Bystrica 7. 7. 2021

OZ 251385/I-31-2021

ROZHODNUTIE


Vo veci návrhu navrhovateľa AxoGen Corporation, 13631 Progress Boulevard, Suite 400, Alachua FL 32615, Spojené štáty americké, zastúpeného v konaní spoločnosťou Hörmann & Partners s. r. o., Royova 19, 831 01 Bratislava (ďalej „navrhovateľ“), na vyhlásenie ochrannej známky č. 251385 „AXOGEN“ majiteľa Axonia Pharma s. r. o., Kalinčiakova 10658/27, 831 04 Bratislava (ďalej „majiteľ“) za neplatnú, rozhodol Úrad priemyselného vlastníctva Slovenskej republiky (ďalej „úrad“) podľa § 35 ods. 3 v nadväznosti na § 7 písm. a) bod 2. v spojení s § 35 ods. 6 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov takto:

ochranná známka č. 251385 sa vyhlasuje za neplatnú pre tovary „farmaceutické, lekárske a zverolekárske prípravky; hygienické výrobky na lekárske použitie; diétne potraviny a diétne látky na lekárske alebo zverolekárske použitie, potraviny pre dočiatá; výživové doplnky pre ľudí a zvieratá; náplasti, obväzový materiál; materiály na plombovanie zubov a na zubné odtlačky; dezinfekčné prípravky; prípravky na ničenie škodcov; fungicídy“ v triede 5 a služby „lekárske služby; zverolekárske služby; starostlivosť o hygienu a krásu ľudí alebo zvierat“ v triede 44 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Ochranná známka zostáva v platnosti pre tovary „herbicídy“ v triede 5 a pre služby „poľnohospodárske, záhradnícke a lesnícke služby“ v triede 44 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Odôvodnenie:

Úradu bol 10.7.2020 doručený návrh na vyhlásenie ochrannej známky č. 251385 „AXOGEN“ (ďalej aj „napadnutá ochranná známka“) za neplatnú podľa § 35 ods. 3 v nadväznosti na § 7 písm. a) bod 2. zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov (ďalej „zákon o ochranných známkach“), ktorý sa týkal všetkých tovarov a služieb v triedach 5 a 44 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Navrhovateľ v podanom návrhu uviedol, že je majiteľom medzinárodnej ochrannej známky č. 1470726 „AXOGEN“ s právom prednosti od 15.1.2019 s účinkami v Európskej únii, zapísanej pre tovary a služby v triedach 5, 10, 38, 42 a 44, medzinárodnej ochrannej známky č. 1310077 „AXOGEN“ s právom prednosti od 31.3.2016 s účinkami v Európskej únii, zapísanej pre tovary a služby v triedach 5 a 42, medzinárodnej obrazovej ochrannej známky č. 1308828  s právom prednosti od 31.3.2016 s účinkami v Európskej únii, zapísanej pre tovary a služby v triedach 5 a 42 a obrazovej ochrannej známky EÚ č. 5791521 **AxoGen**, zapísanej pre tovary a služby v triedach 5, 10 a 42 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Navrhovateľ konštatoval, že napadnutá ochranná známka vykazuje vysokú mieru podobnosti s jeho ochrannými známkami. K porovnaniu z vizuálneho hľadiska uviedol, že medzi napadnutou ochrannou známkou a jeho slovnými ochrannými známkami je jedinou vizuálnou odlišnosťou rozdielne písmeno na piatej pozícii Y/E. Pre bežného spotrebiteľa podľa neho nebude ľahké rozlíšiť porovnávané označenia kvôli

zhode na začiatku aj na konci a tiež preto, lebo rozdiel je v písmene na piatej pozícií, čo nie je ani začiatok, ani koniec a dá sa ľahko prehliadnuť. Napadnutá ochranná známka neobsahuje žiadne ďalšie rozlišujúce prvky. K porovnaniu napadnutej ochrannej známky s jeho obrazovými ochrannými známkami uviedol, že tieto neobsahujú prvky, ktoré by ich spotrebiteľom umožnili odlíšiť, pričom tieto prvky, resp. ich grafická úprava, neodvádzajú pozornosť od slovného prvku, ktorý je v nich dominantný a rozlišujúci. Podľa navrhovateľa je napadnutá ochranná známka s jeho ochrannými známkami z vizuálneho hľadiska podobná vo veľmi vysokej miere. K porovnaniu z fonetického hľadiska uviedol, že napadnutá ochranná známka je s jeho ochrannými známkami podobná vo vysokej miere až zhodná. K sémantickému porovnaniu uviedol, že ani jedno z predmetných označení nemá pre relevantnú verejnosť konkrétny význam, možno ich považovať za fantazijné, preto významové hľadisko neprispieva k ich odlíšeniu. Navrhovateľ na základe uvedeného konštatoval, že existuje vysoká miera ich podobnosti z hľadiska celkového dojmu a drobná odlišnosť z vizuálneho hľadiska nemôže dostatočne prispieť k zníženiu nebezpečenstva zámény.

K posúdeniu podobnosti tovarov a služieb navrhovateľ uviedol, že tovary „*farmaceutické, lekárske a zverolekárske prípravky, hygienické výrobky na lekárske použitie, náplasti, obväzový materiál; materiály na plombovanie zubov a na zubné odtlačky; dezinfekčné prípravky*“ v triede 5 napadnutej ochrannej známky sú zhodné alebo úzko súvisiace s tovarmi a službami, pre ktoré sú zapísané jeho ochranné známky, pretože sú určené na rovnaký účel. Konštatoval, že nie je rozhodujúce, že tovary a služby, pre ktoré sú zapísané jeho ochranné známky sa zameriavajú na konkrétnu oblasť farmaceutických výrobkov, pretože ide o podradené výrobky, resp. silne komplementárne. V prípade tovarov „*prípravky na ničenie škodcov, fungicídy, herbicídy*“ v triede 5 napadnutej ochrannej známky navrhovateľ uviedol, že ide o tovary patriace do oblasti biotechnológie, pričom jeho ochranná známka č. 5791521 je v triede 42 zapísaná pre službu „*vývoj biotechnológie*“, ochranná známka 1470726 je v triede 42 zapísaná pre „*výskum a vývoj vo farmaceutickej, veterinárnej a biotechnologickej oblasti*“. Poukázal na to, že podoblasťou biotechnológie je rastlinná biotechnológia, ktorá sa okrem iného zaoberá aj vývojom herbicíd-rezistentných kultivarov plodín, a preto ide o tovary, ktoré úzko súvisia so službou, pre ktoré sú jeho ochranné známky zapísané. K tovarom „*diétne potraviny a diétne látky na lekárske alebo zverolekárske použitie, potraviny pre dojčatá, výživové doplnky pre ľudí a zvieratá*“ v triede 5 navrhovateľ uviedol, že je možné ich považovať za tovary úzko súvisiace s tovarmi a službami určenými na liečebné a veterinárne účely, pretože ich môžu vhodným spôsobom doplniť. K službám zverejneného označenia „*lekárske služby; zverolekárske služby; starostlivosť o hygienu a krásu ľudí alebo zvierat*“ triede 44 uviedol, že jeho ochranné známky sú zapísané pre podobne zamerané tovary a služby, resp. úzko súvisia s ich charakterom, keďže navrhovateľ sa okrem iného zameriava aj na tovary a služby spojené s opravami, či reparačiami rán, regeneratívnou medicínou, čo súvisí so starostlivosťou o krásu ľudí alebo zvierat. Čo sa týka služieb „*poľnohospodárske, záhradnicke a lesnícke služby*“ zverejneného označenia, navrhovateľ poukázal na to, že tovary spojené s predmetnými službami nachádzajú široké uplatnenie vo farmaceutickom priemysle, môžu sprostredkovať suroviny pre farmaceutický priemysel, napr. pokiaľ ide o rastliny s liečivými účinkami. Podľa navrhovateľa sú takéto produkty používané aj vo výskume, pričom pre súvisiaci výskum je zapísaná jeho ochranná známka č. 1470726.

Navrhovateľ zdôraznil, že na základe uvedeného by sa spotrebiteľia s vysokou pravdepodobnosťou mohli domnievať, že tovary a služby ponúkané pod napadnutou ochrannou známkou súvisia s navrhovateľom, preto by hrozilo nebezpečenstvo zámény s tovarmi a službami, ktoré ponúka navrhovateľ pod svojou ochrannou známkou. Hrozí tak značné nebezpečenstvo zámény vrátane pravdepodobnosti asociácie s ochrannými známkami navrhovateľa. Pravdepodobnosť zámény by podľa navrhovateľa vznikla vďaka vysokému stupňu podobnosti porovnávaných ochranných známk, aj vďaka zhodným a podobným a komplementárnym tovarom, pre ktoré sú zapísané. Navrhovateľ poukázal na to, že v zmysle zákona o ochranných známkach je oprávnený domáhať sa vyhlásenia napadnutej ochrannej známky za neplatnú, pretože zasahuje do jeho starších práv k ochranným známkam a na základe toho navrhol, aby úrad vyhlásil napadnutú ochrannú známku za neplatnú pre všetky tovary a služby.

Listom úradu z 28.9.2020 bol predmetný návrh odoslaný majiteľovi na vyjadrenie. Majiteľ bol poučený, že ak sa v stanovenej lehote k návrhu nevyjadrí, úrad vo veci rozhodne podľa obsahu spisu.

Výzva úradu bola majiteľovi doručená 28.9.2020. Majiteľ sa v stanovenej lehote do 5.12.2020 k návrhu nevyjadril ani nepožiadaval o predĺženie lehoty.

Rozhodnutie úradu sa opiera o nasledovné skutočnosti a dôvody:

Podľa § 52 ods. 3 zákona o ochranných známkach úrad rozhoduje na základe odôvodnenia podania a dôkazov, ktoré boli účastníkmi konania predložené.

Podľa § 35 ods. 3 zákona o ochranných známkach úrad vyhlási ochrannú známku za neplatnú na návrh osoby uvedenej v § 7 z dôvodov podľa § 7, ak sa v konaní o vyhlásení ochrannej známky za neplatnú preukáže, že tento dôvod existuje. Podmienky pre uplatnenie starších práv uvedených v § 7 musia byť splnené už ku dňu podania prihlášky alebo ku dňu vzniku práva prednosti návrhom dotknutej ochrannej známky.

Podľa § 35 ods. 5 zákona o ochranných známkach sa na ochrannú známku, ktorá bola vyhlásená za neplatnú, hľadí ako keby k jej zápisu do registra ochranných známkok nedošlo.

Podľa § 35 ods. 6 zákona o ochranných známkach, ak sa dôvod na vyhlásenie ochrannej známky za neplatnú týka len určitej časti tovarov alebo služieb, pre ktoré je ochranná známa zapísaná, úrad vyhlási ochrannú známku za neplatnú len pre tieto tovary alebo služby.

Podľa § 7 písm. a) bod 2. citovaného zákona sa označenie nezapíše do registra na základe námietok podaných podľa § 30 majiteľom staršej ochrannej známky, ak z dôvodu zhodnosti alebo podobnosti označenia so staršou ochrannou známkou a zhodnosti alebo podobnosti tovarov alebo služieb, na ktoré sa označenie a staršia ochranná známka vzťahujú, existuje pravdepodobnosť zámenny na strane verejnosti; za pravdepodobnosť zámenny sa považuje aj pravdepodobnosť asociácie so staršou ochrannou známkou.

Podľa § 4 citovaného zákona je na účely tohto zákona staršou ochrannou známkou


- a) ochranná známka zapísaná v registri so skorším právom prednosti,
- b) medzinárodná ochranná známka s účinkami v Slovenskej republike so skorším právom prednosti,
- c) ochranná známka EÚ so skorším právom prednosti alebo so skorším právom seniority,
- d) označenie, ktoré je predmetom prihlášky ochrannej známky, ak bude zapísané ako ochranná známka uvedená v písmene a) alebo c).

V konaní o návrhu na vyhlásenie ochrannej známky č. 251385 „AXOGYN“ za neplatnú bolo zistené, že napadnutá ochranná známka majiteľa Axonia Pharma s. r. o., Kalinčiakova 10658/27, 831 04 Bratislava, s právom prednosti od 27.6.2019 bola 17.12.2019 zapísaná do registra ochranných známk pre tovary a služby v triedach 5 a 44 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Ďalej bolo zistené, že navrhovateľ je majiteľom:

- medzinárodnej slovnej ochrannej známky „AXOGEN“ č. 1470726 (ďalej aj „prvá staršia ochranná známka“) s účinkami v Európskej únii a s právom prednosti od 15.1.2019, zapísanej pre tovary „*implants comprising living tissue; surgical implants comprised of biological tissue, namely, human and animal tissue, for medical and veterinary use; pharmaceutical and veterinary preparations, and delivery systems therefor, for use in regenerative medicine; pharmaceutical and veterinary preparations, and delivery systems therefor, for wounds; pharmaceutical and veterinary preparations, and delivery systems therefor, for surgical repair; pharmaceutical and veterinary preparations, and delivery systems therefor, acting on the central or peripheral nervous system; medical and veterinary preparations, namely, nerve and tissue grafts and implants comprising living tissue for use in regenerative medicine, wound repair, surgical repair, neurotizing breast reconstruction, and nerve repair and regeneration; surgical glues*“ [v preklade „*implantáty obsahujúce živé tkanivo; chirurgické implantáty z biologického tkaniva, menovite z ľudského a zvieracieho tkaniva, na lekárske a zverolekárske účely; farmaceutické a veterinárne prípravky, vrátane ich aplikátorov, na použitie v regeneratívnej medicíne; farmaceutické a zverolekárske prípravky, vrátane ich aplikátorov, na rany; farmaceutické a zverolekárske prípravky, vrátane ich aplikátorov, na chirurgické zákroky; farmaceutické a veterinárne prípravky, vrátane ich aplikátorov, pôsobiace na centrálny alebo periférny nervový systém; lekárske a zverolekárske prípravky, menovite nervové a tkanivové štepy a implantáty obsahujúce živé tkanivo na použitie v regeneratívnej medicíne, na hojenie rán, na chirurgické ošetrovanie, na neurotizáciu pri rekonštrukcii prsníkov a na opravu a regeneráciu nervov; chirurgické lepidlá*“] v triede 5, pre tovary „*medical, veterinary and diagnostic instruments for use in regenerative medicine, wound repair, surgical repair, and nerve repair and regeneration; nervous tissue products for use in regenerative medicine, wound repair, surgical repair, neurotizing breast reconstruction, and nerve repair and regeneration, namely, surgical kits comprised of medical, veterinary*

and surgical apparatus for use in the field of surgery, namely, medical, veterinary and diagnostic instruments for use in regenerative medicine, wound repair, surgical repair, neurotizing breast reconstruction, and nerve repair and regeneration, sutures, dressing, forceps and medical and veterinary instruments for cutting tissue, surgical implants comprised of biological tissue; surgical implants comprised of synthetic materials; sensory testing instruments, namely, aesthesiometers and two-point discriminators; medical and veterinary devices, namely, devices for measuring threshold somatosensory and nerve density in humans and vertebrates; medical devices for measuring human hand's pinch strength; medical and veterinary devices, namely, a nerve function assessment monitor for use in measuring and evaluating sensory and motor function; monitoring system for medical and veterinary use comprised of components measuring pressure sensitivity on the skin, and grip and pinch strength of patients; medical and veterinary instruments and devices, namely, nerve and tissue grafts and implants comprising artificial, non-living materials, for use in regenerative medicine, wound repair, surgical repair, neurotizing breast reconstruction, and nerve repair and regeneration; implants comprising synthetic material“ [v preklade „lekárske, zverolekárske a diagnostické prístroje na použitie v regeneratívnej medicíne, pri opravách rán, pri chirurgických zákrokoch a pri opravách a regenerácii nervov; výrobky z nervového tkaniva na použitie v regeneratívnej medicíne, na hojenie rán, na chirurgické ošetrovanie, na neurotizáciu pri rekonštrukcii prsníkov a na regeneráciu a opravu nervov, menovite chirurgické súpravy zložené z lekárskych, zverolekárskych a chirurgických prístrojov na použitie v oblasti chirurgie, menovite lekárske, zverolekárske a diagnostické nástroje na použitie v regeneratívnej medicíne, pri hojení rán, pri chirurgických zákrokoch, pri neurotizácii pri rekonštrukciách prsníkov a opravách a regenerácii nervov, stehov, obväzov, klieští a lekárskych a veterinárnych nástrojov na rezanie tkanív, chirurgických implantátov z biologického tkaniva; chirurgické implantáty zo syntetických materiálov; prístroje na senzorické testovanie, menovite esteziometre a dvojbodové diskriminátory; lekárske a veterinárne prístroje, menovite prístroje na meranie prahovej somatosenzorickej a hustoty nervových zakončení u ľudí a stavovcov; lekárske prístroje na meranie sily zvierania ľudskej ruky; lekárske a zverolekárske prístroje, menovite monitor sledovania nervových funkcií na použitie pri meraní a hodnotení senzorických a motorických funkcií; monitorovací systém na lekárske a zverolekárske použitie, pozostávajúci z komponentov na meranie citlivosti tlaku na pokožku a sily úchopu a zvierania pacientov; lekárske a zverolekárske nástroje a prístroje, menovite nervové a tkanivové štepy a implantáty z umelých neživých materiálov na použitie v regeneratívnej medicíne, na hojenie rán, na chirurgické zákroky, na neurotizáciu pri rekonštrukcii prsníkov a na opravu a regeneráciu nervov; implantáty obsahujúce syntetický materiál“] v triede 10, pre služby v triede 38, pre služby „scientific research for medical and veterinary purposes in the area of regenerative medicine, wound repair, surgical repair, neurotizing breast reconstruction, and nerve repair and regeneration; scientific research for medical and veterinary purposes in the field of plastic, orthopedic, neurology, urology, and/or ENT surgery; providing medical, veterinary and scientific research information relating to medical and veterinary treatment in the nature of results of scientific research and clinical data in the areas of regenerative medicine, wound repair, surgical repair, neurotizing breast reconstruction, nerve repair and regeneration, and pharmaceutical and veterinary preparations and delivery therefor provided through a database that allows input and collection of data and information; clinical research in the areas of regenerative medicine, wound repair, surgical repair, neurotizing breast reconstruction, nerve repair and regeneration, and pharmaceutical and veterinary preparations and delivery systems, to provide information on functional recovery and treatment outcomes; research and development in the pharmaceutical, veterinary and biotechnology fields; development of new technology for others in the fields of pharmaceutical and veterinary preparations and delivery systems therefor, regenerative medicine, wound repair, surgical repair, neurotizing breast reconstruction, nerve repair and regeneration, and tissue generation, processing and transplantation“ [v preklade „vedecký výskum na lekárske a zverolekárske účely v oblasti regeneratívnej medicíny, hojenia rán, chirurgických zákrokov, neurotizácii pri rekonštrukcii prsníkov a opráv a regenerácie nervov; vedecký výskum na lekárske a zverolekárske účely v oblasti plastickej, ortopedickej, neurologickej, urologickej a/alebo ORL chirurgie; poskytovanie lekárskych, veterinárnych a vedeckých výskumných informácií týkajúcich sa lekárskeho a veterinárneho ošetrovania v podobe výsledkov vedeckého výskumu a klinických údajov v oblasti regeneratívnej medicíny, hojenia rán, chirurgických zákrokov, neurotizácii pri rekonštrukcii prsníkov, opráv a regenerácie nervov a farmaceutických a veterinárnych prípravkov a ich podávania poskytovaných prostredníctvom databázy, ktorá umožňuje vstup a zber údajov a informácií; klinický výskum v oblasti regeneratívnej medicíny, hojenia rán, chirurgických zákrokov, neurotizácii pri rekonštrukcii prsníkov, obnovy a regenerácie nervov a farmaceutických a veterinárnych prípravkov vrátane ich aplikátorov s cieľom poskytnúť informácie o funkčnom zotavení a výsledkoch liečby; výskum a vývoj vo farmaceutickej, veterinárnej a biotechnologickej oblasti; vývoj nových technológií pre tretie osoby v

- oblasti farmaceutických a veterinárnych prípravkov vrátane ich aplikátorov, regeneratívnej medicíny, obnovy rán, chirurgických zákrokov, neurotizácii pri rekonštrukcii prsníkov, opráv a regenerácie nervov a tvorby, spracovania a transplantácie tkanív“) v triede 42 a pre služby „*providing medical and veterinary procedures, namely, regenerative medicine treatment, wound repair, surgical repair, neurotizing breast construction, nerve repair and regeneration, and delivery of pharmaceutical and veterinary preparations*“ [v preklade „poskytovanie lekárskeho a zverolekárskeho postupov, menovite liečba regeneratívnou medicínou, hojenie rán, chirurgické zákroky, neurotizácia pri rekonštrukcii prsníkov, opravy a regenerácia nervov a aplikácia farmaceutických a zverolekárskeho prípravkov“) v triede 44 medzinárodného triedenia tovarov a služieb,
- medzinárodnej slovnej ochrannej známky č. 1310077 „AXOGEN“ (ďalej aj „druhá staršia ochranná známka“) s účinkami v Európskej únii a s právom prednosti od 31.3.2016, zapísanej pre tovary „*surgical implants comprised of biological tissue, namely, human and animal tissue, for medical use; and pharmaceutical preparations for drug therapy, namely, pharmaceutical preparations acting on the peripheral or central nervous system*“ [v preklade „chirurgické implantáty z biologického tkaniva, menovite z ľudského a zvieracieho tkaniva na lekárske účely; a farmaceutické prípravky na liekovú terapiu, menovite farmaceutické prípravky pôsobiace na periférny alebo centrálny nervový systém“) v triede 5 a pre služby „*development of new technology for others in the field of biotechnology related to peripheral nerve repair, tissue generation, processing and transplantation*“ [v preklade „vývoj nových technológií pre tretie osoby v oblasti biotechnológií týkajúcich sa opravy periférnych nervov, tvorby tkaniva, spracovania a transplantácie tkanív“) v triede 42 medzinárodného triedenia tovarov a služieb,
 - medzinárodnej obrazovej ochrannej známky č. 1308828  (ďalej aj „tretia staršia ochranná známka“) s účinkami v Európskej únii a s právom prednosti od 31.3.2016, zapísanej pre tovary „*surgical implants comprised of biological tissue, namely, human and animal tissue, for medical use; and pharmaceutical preparations for drug therapy, namely, pharmaceutical preparations acting on the peripheral or central nervous system*“ [v preklade „chirurgické implantáty z biologického tkaniva, menovite z ľudského a zvieracieho tkaniva na lekárske účely; a farmaceutické prípravky na liekovú terapiu, menovite farmaceutické prípravky pôsobiace na periférny alebo centrálny nervový systém“) v triede 5 a pre služby „*development of new technology for others in the field of biotechnology related to peripheral nerve repair, tissue generation, processing and transplantation*“ [v preklade „vývoj nových technológií pre tretie strany v oblasti biotechnológií týkajúcich sa opravy periférnych nervov, tvorby tkaniva, spracovania a transplantácie tkanív“) v triede 42 medzinárodného triedenia tovarov a služieb,
 - obrazovej ochrannej známky EÚ č. 5791521 **AxoGen** (ďalej aj „štvrtá staršia ochranná známka“) s právom prednosti na základe uplatnenej priority od 14.9.2006, zapísanej pre tovary „*surgical implants comprising of biological tissue namely, human and animal tissue, for scientific and medical use; drug therapies, namely pharmaceutical preparations acting on the peripheral or central nervous systems*“ [v preklade „chirurgické implantáty obsahujúce biologické tkanivá, menovite ľudské a živočíšne tkanivá na vedecké a lekárske účely; farmaceutické prípravky, ktoré pôsobia na periférny alebo centrálny nervový systém“) v triede 5, pre tovary „*medical products for use in nerve repair and regeneration; products for the treatment of nervous tissue wounds; nerve and tissue grafts and implants, surgical kits comprised of medical and surgical apparatus and instruments, and surgical glues, for use in peripheral nerve therapy, repair and regeneration*“ v triede 10 [v preklade „lekárske výrobky na opravu a regeneráciu nervov; výrobky na liečenie poranení nervových tkanív; nervové a tkanivové štepy a implantáty, chirurgické súpravy obsahujúce lekárske a chirurgické zariadenia a nástroje a chirurgické lepidlá, určené na liečenie, opravu a regeneráciu periférnych nervov“) a pre služby „*biotechnology development, product distribution, and consulting services in the field of peripheral nerve repair, tissue regeneration, processing and transplantation*“ [v preklade „služby v oblasti biotechnologického rozvoja, služby v oblasti distribúcie produktov a konzultačné služby v oblasti opravy periférnych nervov, regenerácie, spracovania a transplantácie tkanív“) v triede 42 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Z porovnania dátumov práva prednosti ochranných známk vyplýva, že ochranné známky navrhovateľa majú skoršie právo prednosti ako napadnutá ochranná známka, a teda sú vo vzťahu k nej staršími ochrannými známkami.

Návrh bol založený na tovaroch a službách starších ochranných známk v triedach 5, 10, 42 a 44 medzinárodného triedenia tovarov a služieb. Je pritom zřejmé, že prvá a druhá staršia ochranná známka sú tvorené rovnakým slovným prvkom, ktorý je zároveň jediným slovným a dominantným prvkom tretej a štvrtej staršej ochrannej známky, súčasne rozsah tovarov prvej staršej ochrannej známky pokrýva rozsah tovarov druhej až štvrtej staršej ochrannej známky. S prihliadnutím na uvedené bude predmetom posúdenia

naplnenia podmienok uplatneného ustanovenia z hľadiska účelnosti a hospodárnosti konania prednostne prvá staršia ochranná známka.

Porovnanie tovarov a služieb

Napadnutá ochranná známka je zapísaná pre tovary a služby, ktoré boli všetky napadnuté návrhom:

v triede 5 - „farmaceutické, lekárske a zverolekárske prípravky; hygienické výrobky na lekárske použitie; diétne potraviny a diétne látky na lekárske alebo zverolekárske použitie, potraviny pre dojčatá; výživové doplnky pre ľudí a zvieratá; náplasti, obväzový materiál; materiály na plombovanie zubov a na zubné odtlačky; dezinfekčné prípravky; prípravky na ničenie škodcov; fungicídy, herbicídy“,

v triede 44 - „lekárske služby; zverolekárske služby; starostlivosť o hygienu a krásu ľudí alebo zvierat; poľnohospodárske, záhradnícke a lesnícke služby“.

Prvá staršia ochranná známka je zapísaná pre tovary a služby:

v triede 5 - „implantáty obsahujúce živé tkanivo; chirurgické implantáty z biologického tkaniva, menovite z ľudského a zvieracieho tkaniva, na lekárske a zverolekárske účely; farmaceutické a veterinárne prípravky, vrátane ich aplikátorov, na použitie v regeneratívnej medicíne; farmaceutické a zverolekárske prípravky, vrátane ich aplikátorov, na rany; farmaceutické a zverolekárske prípravky, vrátane ich aplikátorov, na chirurgické zákroky; farmaceutické a veterinárne prípravky, vrátane ich aplikátorov, pôsobiace na centrálny alebo periférny nervový systém; lekárske a zverolekárske prípravky, menovite nervové a tkanivové štepy a implantáty obsahujúce živé tkanivo na použitie v regeneratívnej medicíne, na hojenie rán, na chirurgické ošetrenie, na neurotizáciu pri rekonštrukcii prsníkov a na opravu a regeneráciu nervov; chirurgické lepidlá“;

v triede 10 - „lekárske, zverolekárske a diagnostické prístroje na použitie v regeneratívnej medicíne, pri opravách rán, pri chirurgických zákrokoch a pri opravách a regenerácii nervov; výrobky z nervového tkaniva na použitie v regeneratívnej medicíne, na hojenie rán, na chirurgické ošetrenie, na neurotizáciu pri rekonštrukcii prsníkov a na regeneráciu a opravu nervov, menovite chirurgické súpravy zložené z lekárskejších, zverolekárskejších a chirurgických prístrojov na použitie v oblasti chirurgie, menovite lekárske, zverolekárske výrobky a diagnostické nástroje na použitie v regeneratívnej medicíne, pri hojení rán, pri chirurgických zákrokoch, pri neurotizácii pri rekonštrukciách prsníkov a opravách a regenerácii nervov, stehov, obväzov, klieští a lekárskejších a veterinárnych nástrojov na rezanie tkanív, chirurgických implantátov z biologického tkaniva; chirurgické implantáty zo syntetických materiálov; prístroje na senzorické testovanie, menovite esteziometre a dvojbodové diskriminátory; lekárske a veterinárne prístroje, menovite prístroje na meranie prahovej somatosenzorickej a hustoty nervových zakončení u ľudí a stavovcov; lekárske prístroje na meranie sily zvierania ľudskej ruky; lekárske a zverolekárske prístroje, menovite monitor sledovania nervových funkcií na použitie pri meraní a hodnotení senzorických a motorických funkcií; monitorovací systém na lekárske a zverolekárske použitie, pozostávajúci z komponentov na meranie citlivosti na tlak na pokožku a sily a zvierania pacientov; lekárske a zverolekárske nástroje a prístroje, menovite nervové a tkanivové štepy a implantáty z umelých neživých materiálov na použitie v regeneratívnej medicíne, na hojenie rán, na chirurgické zákroky, na neurotizáciu pri rekonštrukcii prsníkov a na opravu a regeneráciu nervov; implantáty obsahujúce syntetický materiál“,

v triede 42 - „vedecký výskum na lekárske a zverolekárske účely v oblasti regeneratívnej medicíny, hojenia rán, chirurgických zákrokov, neurotizácii pri rekonštrukcii prsníkov a opráv a regenerácie nervov; vedecký výskum na lekárske a zverolekárske účely v oblasti plastickej, ortopedickej, neurologickej, urologickej a/alebo ORL chirurgie; poskytovanie lekárskejších, veterinárnych a vedeckých výskumných informácií týkajúcich sa lekárskeho a veterinárneho ošetrenia v podobe výsledkov vedeckého výskumu a klinických údajov v oblasti regeneratívnej medicíny, hojenia rán, chirurgických zákrokov, neurotizácie pri rekonštrukcii prsníkov, opráv a regenerácie nervov a farmaceutických a veterinárnych prípravkov a ich podávania poskytovaných prostredníctvom databázy, ktorá umožňuje vstup a zber údajov a informácií; klinický výskum v oblasti regeneratívnej medicíny, hojenia rán, chirurgických zákrokov, neurotizácii pri rekonštrukcii prsníkov, obnovy a regenerácie nervov a farmaceutických a veterinárnych prípravkov vrátane ich aplikátorov s cieľom poskytnúť informácie o funkčnom zotavení a výsledkoch liečby; výskum a vývoj vo farmaceutickej, veterinárnej a biotechnologickej oblasti; vývoj nových technológií pre tretie osoby v oblasti farmaceutických a veterinárnych prípravkov vrátane ich aplikátorov, regeneratívnej medicíny, obnovy rán,

chirurgických zákrokov, neurotizácii pri rekonštrukcii prsníkov, opráv a regenerácie nervov a tvorby, spracovania a transplantácie tkanív“,

v triede 44 - *„poskytovanie lekárskeho a zverolekárskeho postupov, menovite liečba regeneratívnou medicínou, hojenie rán, chirurgické zákroky, neurotizácia pri rekonštrukcii prsníkov, opravy a regenerácia nervov a aplikácia farmaceutických a zverolekárskeho prípravkov“.*

Pri posudzovaní podobnosti tovarov a služieb, ako jednej z podmienok pravdepodobnosti zámery, sa zohľadňujú všetky rozhodujúce okolnosti, ktorými sa vzťah medzi nimi vyznačuje. Tieto okolnosti zahŕňajú predovšetkým povahu tovarov alebo služieb, určenie a účel používania, distribučné kanály, ako aj konkurenčný alebo doplnujúci charakter tovarov alebo služieb. Podobnosť tovarov alebo služieb sa pritom posudzuje z pohľadu relevantného spotrebiteľa, t. j. spotrebiteľa, ktorému sú tovary a/alebo služby určené a ktorý by v dôsledku zhodnosti či podobnosti tovarov alebo služieb pri predpokladanej zhodnosti či podobnosti ochranných známk mohol byť uvedený do omylu čo sa týka výrobcu tovarov alebo poskytovateľa služieb.

Tovary „farmaceutické, lekárske a zverolekárske prípravky“ v triede 5 napadnutej ochrannej známky označujú širokú kategóriu tovarov, do ktorej patria tovary prvej staršej ochrannej známky „farmaceutické a veterinárne prípravky, vrátane ich aplikátorov, na použitie v regeneratívnej medicíne; farmaceutické a zverolekárske prípravky, vrátane ich aplikátorov, na rany; farmaceutické a zverolekárske prípravky, vrátane ich aplikátorov, na chirurgické zákroky; farmaceutické a veterinárne prípravky, vrátane ich aplikátorov, pôsobiace na centrálny alebo periférny nervový systém; lekárske a zverolekárske prípravky, menovite nervové a tkanivové štepy a implantáty obsahujúce živé tkanivo na použitie v regeneratívnej medicíne, na hojenie rán, na chirurgické ošetrenie, neurotizáciu pri rekonštrukcii prsníkov a na opravu a regeneráciu nervov“. Uvedené tovary prvej staršej ochrannej známky sú len presnejšie vyšpecifikované, preto ide o tovary zhodné.

Čo sa týka tovarov „hygienické výrobky na lekárske použitie; diétne potraviny a diétne látky na lekárske alebo zverolekárske použitie; výživové doplnky pre ľudí a zvieratá; náplasti, obväzový materiál; dezinfekčné prípravky“ tieto možno v porovnaní s tovarmi prvej staršej ochrannej známky „farmaceutické a veterinárne prípravky, vrátane ich aplikátorov na použitie v regeneratívnej medicíne; farmaceutické a zverolekárske prípravky, vrátane ich aplikátorov na rany; farmaceutické a zverolekárske prípravky, vrátane ich aplikátorov na chirurgické zákroky“ považovať za podobné vo vysokej miere. Hygienické a dezinfekčné výrobky a prípravky, tiež obväzový materiál, či náplasti sú určené na lekárske použitie, sú používané pri lekárskeho, či zverolekárskeho zákrokoch a výkonoch. Tovary ako diétne potraviny a látky na lekárske a zverolekárske použitie, či výživové doplnky pre ľudí a zvieratá slúžia nie len priamo na terapeutické použitie, ale aj na prevenciu, ovplyvnenie fyziologických procesov alebo na zlepšenie zdravia a telesnej kondície spotrebiteľov, resp. ako podporné prostriedky pri regeneratívnej liečbe, a to aj nasledujúcej po liečbe chirurgickej. Kategória farmaceutických a veterinárnych prípravkov určených na regeneratívnu medicínu, chirurgické zákroky, liečenie rán, pôsobiace na nervový systém patriace do rozsahu prvej staršej ochrannej známky sa vzťahuje na širokú škálu liekov a liečiv. Kolízne tovary slúžia na rovnaký účel, uskutočňuje sa nimi ľudská aj veterinárna farmakoterapia, resp. jej podpora a sú prispôbené na podanie človeku a zvieratám. Tovary napadnutej ochrannej známky majú s tovarmi prvej staršej ochrannej známky spoločné aj to, že môžu byť predávané v podobnej forme a baleniach, môžu pochádzať od rovnakých výrobcov, majú rovnaké distribučné kanály a rovnaký okruh spotrebiteľov. Z uvedeného je zrejmé, že porovnávané tovary sa používajú na rovnaký účel, ktorým je liečba, prevencia a regenerácia, sú zamerané na rovnakých spotrebiteľov, a to profesionálov v oblasti ľudského zdravia a pacientov, pričom distribučné kanály, ako aj predajné miesta (zdravotné centrá, lekárne) sú taktiež rovnaké. Zhodujú sa tiež v zdroji pôvodu, ktorým je farmaceutický priemysel, preto nemožno vylúčiť, že posudzované výrobky budú vyrábané rovnakým výrobcom.

Tovary „potraviny pre dojčatá“ napadnutej ochrannej známky v porovnaní s tovarmi prvej staršej ochrannej známky „farmaceutické a veterinárne prípravky, vrátane ich aplikátorov na použitie v regeneratívnej medicíne; farmaceutické a zverolekárske prípravky, vrátane ich aplikátorov na rany; farmaceutické a zverolekárske prípravky, vrátane ich aplikátorov na chirurgické zákroky; farmaceutické a veterinárne prípravky vrátane ich aplikátorov, pôsobiace na centrálny alebo periférny nervový systém“ v triede 5 možno označiť za podobné, aj keď v nižšej miere. Potrava pre dojčatá má špeciálne zloženie najmä z dôvodu ochrany zdravia dojčiat a malých detí, buď preto, že fyzicky nie sú schopné jesť iné jedlá, alebo preto, že je medicínsky vyžadované, aby jedli tento konkrétny druh potravín. Účel ich použitia je teda podobný ako účel

farmaceutických prípravkov (látok používaných pri liečbe alebo prevencii chorôb), pokiaľ sa používajú na udržanie a zlepšenie zdravia dieťaťa. Nemožno pritom vylúčiť, že niektoré potraviny pre dojčatá môžu byť doplnkom k liekom, ktoré sa im podávajú, najmä v rámci liečby výživových nedostatkov malých detí, resp. špeciálna výživa malých detí/dojčiat môže byť vyžadovaná v súvislosti s chirurgickými zákrokmi, a v takom prípade je ich vzájomné použitie nevyhnutné. Niektoré tovary pre dojčatá sa predávajú aj v lekárňach, teda kolízne tovary zdieľajú rovnaké distribučné kanály. Vzhľadom na uvedené je určitá súvislosť medzi niektorými potravinami pre dojčatá a farmaceutickými prípravkami, pokiaľ ide o ich účel, spôsob použitia a komplementárnosť, ako aj distribučné kanály zrejme.

Tovary „*materiály na plombovanie zubov a na zubné odtlačky*“ napadnutej ochrannej známky v porovnaní s tovarmi „*farmaceutické a veterinárne prípravky, vrátane ich aplikátorov na použitie v regeneratívnej medicíne; farmaceutické a zverolekárске prípravky, vrátane ich aplikátorov na rany; farmaceutické a zverolekárске prípravky, vrátane ich aplikátorov na chirurgické zákroky*“ prvej staršej ochrannej známky v triede 5 možno označiť za podobné v nízkej miere. Materiály na plombovanie zubov a na zubné odtlačky sú obnovovacie materiály používané na vkladanie do poškodených alebo pokazených zubov, zatiaľ čo medzi tovary staršej ochrannej známky patria napr. aj prípravky na použitie v regeneratívnej medicíne, ktorá sa zaoberá aj implantáciou tkanív, teda možno konštatovať istú súvislosť medzi porovnávanými tovarmi, ktoré môžu používať aj zubní špecialisti na vykonávanie zubných procedúr, napr. pri implantácii zubov. Tiež možno predpokladať, že kolízne tovary zdieľajú rovnaké distribučné kanály.

Tovary napadnutej ochrannej známky „*prípravky na ničenie škodcov*“, možno považovať za podobné s tovarmi „*farmaceutické a veterinárne prípravky, vrátane ich aplikátorov na použitie v regeneratívnej medicíne; farmaceutické a zverolekárске prípravky, vrátane ich aplikátorov na rany; farmaceutické a zverolekárске prípravky, vrátane ich aplikátorov na chirurgické zákroky*“ prvej staršej ochrannej známky, i keď len v nízkej miere. Vo všeobecnosti prípravky na ničenie škodcov pokrývajú široké spektrum výrobkov, z ktorých niektoré sa môžu použiť na zabránenie vzniku zdravotného rizika pre zdravie ľudí alebo zvierat. Pod pojem škodca možno zahrnúť rôzne živočíšne druhy, ktorých prítomnosť sa považuje za riziko pre zdravie ľudí, ich životné prostredie a ľudské činnosti a môže sa vzťahovať aj na druhy zvierat, ktoré predstavujú potenciálne riziko alebo škodlivosť nielen pre zdravie ľudí ale aj zdravie domácich zvierat. Ide napríklad o parazitický organizmus alebo organizmus, ktorý môže byť svojou prítomnosťou alebo kontaktom zdrojom, rôznych chorôb zvierat a/alebo ľudí. Použitie týchto prípravkov môže byť doplnkovým k použitiu farmaceutických alebo veterinárnych prípravkov používaných na liečenie chorôb spôsobených, priamo alebo nepriamo, prítomnosťou škodcov alebo kontaktom s nimi. Časť z týchto prípravkov sa navyše môže predávať v lekárňach. S ohľadom na uvedené možno konštatovať, že porovnávané tovary sa môžu používať na rovnaký účel, ktorým je liečba a prevencia zdravotných problémov, zamerané sú na rovnakých spotrebiteľov, a to profesionálov v oblasti ľudského zdravia a pacientov, pričom distribučné kanály, ako aj predajné miesta (zdravotné centrá, lekárne) môžu byť tiež rovnaké.

Čo sa týka tovaru napadnutej ochrannej známky „*fungicídy*“ v triede 5, ide o prípravky a prostriedky na ničenie húb/plesní, ktoré zahŕňajú aj výrobky určené na použitie v medicíne, môže ísť o rôzne prípravky vo forme krémov alebo liekov určených na odstránenie plesní, na liečenie prejavov ich pôsobenia, či slúžiacich ako prevencia pred ochorením spôsobeným plesňami. Tovary prvej staršej ochrannej známky „*farmaceutické a veterinárne prípravky, vrátane ich aplikátorov na použitie v regeneratívnej medicíne; farmaceutické a zverolekárске prípravky, vrátane ich aplikátorov na rany; farmaceutické a zverolekárске prípravky, vrátane ich aplikátorov na chirurgické zákroky*“ predstavujú výrobky určené na liečbu rôznych zdravotných problémov. V oboch prípadoch ide o tovary, ktoré majú podobný účel použitia, a to liečbu rôznych ochorení, v prípade tovarov napadnutej ochrannej známky spôsobených plesňami. Kolízne tovary môžu mať rovnakých výrobcov, zdieľajú rovnaké distribučné kanály, môžu byť dostupné na rovnakých predajných miestach - v lekárňach a mať rovnaký okruh spotrebiteľov. Možno konštatovať, že ide o tovary podobné.

Tovary napadnutej ochrannej známky „*herbicídy*“ v triede 5 označujú chemické prípravky na ničenie buriny, ktoré sú určené na ochranu životného prostredia, najmä plodín, pred nežiaducimi rastlinami. Sú určené pestovateľom plodín, poľnohospodárom a záhradkárom, ktorým sú ponúkané v špecializovaných predajniach. Tovary prvej staršej ochrannej známky v triedach 5 a 10 zahŕňajú farmaceutické, veterinárne prípravky a lekárske, zverolekárске a diagnostické prístroje a nástroje, ktorých účel použitia súvisí s liečbou ľudí a zvierat, resp. sú používané v medicíne pri ochrane ľudského zdravia. Možno teda konštatovať, že účel použitia kolíznych tovarov je úplne odlišný. Možno tiež podotknúť, že účinné látky, ktoré herbicídy obsahujú, nie sú vo všeobecnosti podobné látkam používaným vo farmaceutických výrobkoch. V tomto

prípade nemožno zistiť podobnosť predmetných tovarov so žiadnymi tovarmi prvej staršej ochrannej známky, pretože majú úplne odlišný účel, spôsob použitia, nekonkurujú si a nie sú navzájom ani doplnkové. Taktiež sú dostupné na odlišných miestach, distribučné kanály sú odlišné, sú určené inej spotrebiteľskej verejnosti a nie je predpoklad, že by mohli mať rovnaký pôvod.

Tovary „herbicídy“ napadnutej ochrannej známky možno označiť za nepodobné aj so službami prvej staršej ochrannej známky v triedach 42 a 44. Predmetné služby prvej staršej ochrannej známky zahŕňajú služby vedeckého a klinického výskumu na lekárske a zverolekárske účely, v rôznych oblastiach medicíny, s tým súvisiace poskytovanie informácií, výskum a vývoj vo farmaceutickej, veterinárnej a biotechnologickej oblasti, vývoj nových technológií v oblasti medicíny, poskytovanie lekárskeho a zverolekárskeho postupov, liečbu. Pri ich porovnaní nie je možné medzi nimi nájsť priamu súvislosť, keďže ide o porovnanie chemických prípravkov určených na ničenie buriny a služieb vedeckého a klinického výskumu v medicíne, veterinárnej a farmaceutickej oblasti, služieb vývoja nových farmaceutických prípravkov a liekov a nových technológií ich výroby, poskytovania súvisiacich informácií. Navrhovateľ poukázal na podobnosť predmetných tovarov so službami vývoja a výskumu v oblasti biotechnológie, pretože rastlinná biotechnológia ako vedný odbor sa zaoberá aj vývojom herbicíd-rezistentných kultivarov plodín. Účelom použitia herbicídov je odstránenie buriny, ide o chemické látky určené pre poľnohospodárov na priame použitie. Poskytovanie služieb vývoja a výskumu v oblasti biotechnológií rastlín je služba pre tretie osoby, ktorej účelom môže byť vyšľachtenie nových kultivarov plodín so žiaducimi vlastnosťami. Kolízne tovary a služby majú rozdielnu povahu, účel aj spôsob použitia, sú poskytované odlišnými pôvodcami, pretože predmetné tovary sú bežne dostupné na predaj v špecializovaných internetových obchodoch alebo predajniach, kým uvedené služby sú dostupné len vo výskumných pracoviskách, či laboratóriách. Nemožno ich považovať ani za komplementárne, predmetné služby nie sú nevyhnutné pre použitie tovarov napadnutej ochrannej známky a naopak. Je teda zrejmé, že kolízne tovary a služby sa líšia vo všetkých aspektoch porovnania, navzájom sa nekombinujú, nie sú vzájomne doplnkové, ani si nekonkurujú a cieľová verejnosť si bude plne uvedomovať ich rozličný pôvod.

Služby napadnutej ochrannej známky „*lekárske služby; zverolekárske služby*“ v triede 44 možno v porovnaní so službami prvej staršej ochrannej známky „*poskytovanie lekárskeho a zverolekárskeho postupov, menovite liečba regeneratívnou medicínou, hojenie rán, chirurgické zákroky, neurotizácia pri rekonštrukcii prsníkov, opravy a regenerácia nervov a aplikácia farmaceutických a zverolekárskeho prípravkov*“ v triede 44 označiť za zhodné. Kolízne služby rovnako predstavujú súbor služieb poskytovaných lekármi, či zverolekármi, ktorí poskytujú pacientom príslušnú starostlivosť. Služby napadnutej ochrannej známky predstavujú širokú kategóriu, do ktorej možno zaradiť služby prvej staršej ochrannej známky.

Služby napadnutej ochrannej známky „*starostlivosť o hygienu a krásu ľudí alebo zvierat*“ možno v porovnaní so službami prvej staršej ochrannej známky v triede 44 „*poskytovanie lekárskeho a zverolekárskeho postupov, menovite liečba regeneratívnou medicínou, hojenie rán, chirurgické zákroky, neurotizácia pri rekonštrukcii prsníkov, opravy a regenerácia nervov a aplikácia farmaceutických a zverolekárskeho prípravkov*“ považovať za podobné. V tomto prípade kolízne služby môžu spolu súvisieť s ohľadom na ich podobný účel. Účelom poskytovania služieb starostlivosti o hygienu a krásu je dosiahnutie zlepšenia vzhľadu, ochranu vzhľadu, zamedzenie a spomalenie účinkov pôsobenia vonkajších faktorov na organizmus a na jeho starnutie, resp. v prípade služby „*starostlivosť o hygienu ľudí alebo zvierat*“ ide aj o priamy súvis so zdravotnými účinkami a následkami takejto starostlivosti. Účelom služieb prvej staršej ochrannej známky v rámci lekárskeho postupov pri liečbe regeneratívnej medicíny, pri hojení rán a rekonštrukcii prsníkov je dosiahnuť obnovu a nápravu poškodených tkanív, orgánov, pričom aj predmetné služby môžu byť zamerané nielen na ich zdravotné účinky, ale aj na estetiku tela a tváre. V súčasnosti pritom existuje možnosť využívať služby starostlivosti o krásu a hygienu spoločne so službami v oblasti medicíny, teda kolízne služby môžu byť dostupné a poskytované na rovnakých miestach, majú rovnaký pôvod, resp. tieto služby sa môžu prekrývať, keď viacero služieb priamo súvisiacich s krásou tela a tváre môže byť spojených aj s liečbou. Rovnako uvedené platí aj v prípade zvierat, ktorých starostlivosť o krásu a ich zdravie sa môže rovnako prekrývať, ako je to v prípade ľudí. Kolízne služby teda majú podobný účel a je možné predpokladať aj ich rovnaký pôvod.

Čo sa týka služieb „*poľnohospodárske, záhradnícke a lesnícke služby*“ napadnutej ochrannej známky v triede 44, tieto možno v porovnaní so všetkými tovarmi a službami prvej staršej ochrannej známky v triedach 5, 10, 42 a 44 považovať za rozdielne a nepodobné. Je nepochybné, že sa líšia vo všetkých kritériách porovnania, ako je povaha, účel alebo spôsob použitia. Nie sú ani doplnkové, ani konkurenčné. Je

nepravdepodobné, že budú mať rovnaký pôvod, distribučné kanály aj cieľová verejnosť je takisto úplne odlišná. Hoci navrhovateľ tvrdil, že tovary spojené s predmetnými službami (napr. liečivé byliny) nachádzajú široké uplatnenie vo farmaceutickom priemysle a takéto produkty sú tiež používané vo výskume, možno konštatovať, že takýto súvis nie je dostačujúci na konštatovanie podobnosti predmetných služieb s tovarmi a službami staršej ochrannej známky. V prípade služieb napadnutej ochrannej známky ide o služby poskytované tretím osobám v oblasti poľnohospodárstva, pestovania záhradných rastlín a starostlivosti o veľké plochy so stromami. Tovary a služby staršej ochrannej známky patria do farmaceutického priemyslu a oblasti medicíny. Napriek jeho argumentom platí, že kolízne tovary a služby sú nepodobné, pretože majú zreteľne rozdielny účel, nemožno predpokladať ich rovnaký pôvod, ani cieľového spotrebiteľa. Predmetné služby sú odlišné od všetkých tovarov a služieb prvej staršej ochrannej známky.

Porovnaním tovarov a služieb napadnutej ochrannej známky s tovarmi a službami prvej staršej ochrannej známky bolo zistené, že tovary „farmaceutické, lekárske a zverolekárske prípravky; hygienické výrobky na lekárske použitie; diétne potraviny a diétne látky na lekárske alebo zverolekárske použitie, potraviny pre dojčatá; výživové doplnky pre ľudí a zvieratá; náplasti, obväzový materiál; materiály na plombovanie zubov a na zubné odťahy; dezinfekčné prípravky; prípravky na ničenie škodcov; fungicídy“ v triede 5 a služby „lekárske služby; zverolekárske služby; starostlivosť o hygienu a krásu ľudí alebo zvierat“ v triede 44 boli posúdené ako zhodné a podobné v rôznej miere s tovarmi a službami prvej staršej ochrannej známky. Súčasne bolo zistené, že vo vzťahu k tovarom napadnutej ochrannej známky „herbicídy“ a službám „poľnohospodárske, záhradnícke a lesnícke služby“ v triedach 5 a 44 nie je možné konštatovať ich zhodu ani podobnosť s tovarmi a službami prvej staršej ochrannej známky.

Porovnanie označení

Napadnutá ochranná známka (OZ 251385)

Prvá staršia ochranná známka (MOZ č. 1470726)

AXOGYN

AXOGEN

Pri posudzovaní podobnosti označení alebo ochranných známk sa musia hodnotiť ich vizuálne, fonetické a sémantické podobnosti, pričom je nevyhnutné vychádzať z celkového dojmu, ktorý označenia u bežného spotrebiteľa môžu vyvolať s ohľadom na dominantné a rozlišovacie prvky. Označenia alebo ochranné známky sa vždy porovnávajú v takej podobe, v akej sú prihlásené, resp. zapísané.

Napadnutá ochranná známka je slovná, tvorí ju jeden slovný prvok „AXOGYN“.

Prvá staršia ochranná známka je slovná, tvorí ju slovný prvok „AXOGEN“.

Z vizuálneho hľadiska ide o porovnanie slovných ochranných známk, ktoré sú zhodne tvorené jedným slovným prvkom. Porovnávané slovné prvky sú rovnako tvorené šiestimi písmenami, pričom ich podstatná časť (päť zo šiestich písmen) je tvorená rovnakými písmenami v rovnakom poradí, a to prvými štyrmi zhodnými písmenami „AXOG“ a posledným zhodným písmenom „-N“. Označenia sa od seba líšia len v jednom predposlednom piatom písmene, „Y“/ „E“. Porovnávané slová sú teda okrem jedného písmena, ktoré je navyše umiestnené na rovnakej pozícii, zhodné. Rozdielne písmená v nich nie sú natoľko vizuálne výnimočné, aby odvedli pozornosť od celkovo veľmi podobného dojmu porovnávaných slov ako celkov. Na základe uskutočneného porovnania možno konštatovať, že rozdiel medzi napadnutou ochrannou známkou a prvou staršou ochrannou známkou z vizuálneho hľadiska je minimálny a takmer nepostrehnuteľný a nie je dostatočný na to, aby ich spotrebiteľ bezpečne rozlíšil. S ohľadom na uvedené možno konštatovať vysokú mieru podobnosti označení z vizuálneho hľadiska.

Z fonetického hľadiska bude napadnutá ochranná známka reprodukováaná ako „a-kso-gyn“ a prvá staršia ochranná známka ako „a-kso-gen“, teda obe sú tvorené tromi slabikami. Na začiatku ich reprodukcie zaznejú dve zhodné slabiky „a-kso“, koniec zvukového vnemu bude ukončený slabikami „gyn“ / „gen“. Rytmus, intonácia aj samotná dĺžka reprodukcie bude v oboch prípadoch rovnaká, rozdiel spočíva vo vyslovení poslednej, najmenej výraznej slabiky. Keďže pri vyslovovaní sa kladie väčší dôraz na začiatok slov a je spotrebiteľom aj intenzívnejšie vnímaný, rozdiel medzi porovnávanými ochrannými známkami vo vyslovení jeho záverečnej slabiky, aj to len v jej strede, neovplyvní celkový zvukový vnem a porovnávané označenia možno z fonetického hľadiska označiť za podobné vo vysokej miere.

Zo sémantického hľadiska sa porovnávané označenia považujú za rovnaké a podobné vtedy, ak sú relevantnou verejnosťou vnímané ako označenia s rovnakým alebo podobným významom. Podstatné je, či prvky tvoriace porovnávané označenia majú konkrétny význam, ktorý by pomohol spotrebiteľovi pri orientácii na trhu a identifikácii nimi označovaných tovarov alebo služieb.

Napadnutá ochranná známka je tvorená slovným prvkom „AXOGYN“, ktorý nemá žiadny význam v slovenskom ani v inom jazyku, bežne známom spotrebiteľskej verejnosti, ide o označenie fantazijné. Prvá staršia ochranná známka je tvorená prvkom „AXOGYN“, ktorý tiež nemá žiadny konkrétny význam a možno ho označiť za fantazijný. S ohľadom na uvedené spotrebiteľia k porovnávaným ochranným známkam nedokážu priradiť žiadny význam, preto sémantické hľadisko neovplyvní ich vnímanie a nebude mať vplyv na posúdenie pravdepodobnosti ich zámeny.

Celkové zhodnotenie – pravdepodobnosť zámeny

Pravdepodobnosť zámeny medzi označeniami sa chápe ako nebezpečenstvo spočívajúce v možnosti vytvorenia domnienky vo vedomí relevantnej verejnosti o ekonomicky súvisiacom či spoločnom pôvode dotknutých tovarov alebo služieb. Pravdepodobnosť zámeny musí byť posudzovaná celkovo podľa toho, ako príslušná verejnosť vníma označenie, resp. staršiu ochrannú známku a dotknuté tovary alebo služby, berúc do úvahy všetky činitele, ktorými sa vyznačuje daný prípad, predovšetkým vzájomnú previazanosť medzi podobnosťou označení a podobnosťou označovaných tovarov alebo služieb, kde nižšia miera podobnosti medzi označovanými tovarmi alebo službami môže byť kompenzovaná vysokou mierou podobnosti medzi porovnávanými označeniami a naopak. Celkové posúdenie pravdepodobnosti zámeny vo vzťahu k vizuálnej, fonetickej a sémantickej podobnosti porovnávaných označení sa má zakladať na celkovom dojme, ktorý tieto označenia vytvárajú, so zohľadnením najmä ich dominantných a rozlišovacích prvkov.

Na účely celkového posúdenia pravdepodobnosti zámeny je potrebné vyhodnotiť relevantnú spotrebiteľskú verejnosť s ohľadom na charakter kolíznych tovarov a služieb, pričom sa má priemerný spotrebiteľ predmetných tovarov a služieb považovať za riadne informovaného a primerane pozorného a obozretného, avšak miera pozornosti takéhoto spotrebiteľa sa môže meniť v závislosti od kategórie predmetných tovarov alebo služieb.

V predmetnom prípade príslušnú skupinu verejnosti tvorí vzhľadom na povahu dotknutých tovarov a služieb, ktoré boli posúdené ako zhodné a podobné, odborná verejnosť (lekári, lekárnici, zdravotnícky personál), u ktorej možno predpokladať vyšší stupeň pozornosti pri vydávaní, predpisovaní, predaji, či manipulácii s predmetnými tovarmi, ale aj laická spotrebiteľská verejnosť, kde je možné rovnako predpokladať zvýšenú pozornosť pri výbere dotknutých tovarov a služieb, vzhľadom na to, že tieto výrobky a služby ovplyvňujú ich zdravotný stav alebo zdravie ich zvierat. Súčasne si relevantná verejnosť uvedomuje značné riziko vyplývajúce zo zámeny označení prípravkov, či služieb a s tým spojené negatívne následky na zdravie. S ohľadom na uvedené je miera pozornosti v prípade predmetných tovarov a služieb vysoká.

Prvá staršia ochranná známka je tvorená slovom „AXOGEN“, ktoré možno vnímať ako prvok s normálnou rozlišovacou spôsobilosťou, keďže ide o fantazijné slovo, bez priameho súvisu s poskytovanými tovarmi a službami. Vzhľadom na uvedené možno konštatovať, že staršia ochranná známka disponuje priemernou rozlišovacou spôsobilosťou.

Pri celkovom zhodnutí pravdepodobnosti zámeny je potrebné vychádzať z porovnania označení, pri ktorom bola zistená vysoká miera podobnosti napadnutej ochrannej známky s prvou staršou ochrannou známkou z vizuálneho aj fonetického hľadiska. Sémantické hľadisko sa v tomto prípade neuplatní, pretože spotrebiteľia kolíznym ochranným známkam nebudú schopní prisúdiť žiadny konkrétny význam. Možno zdôrazniť, že celkový dojem označení je veľmi podobný, keďže sa v prevažnej časti zhodujú a líšia sa len v minimálnej miere, v jednom písmene. Zámena jedného písmena „E“ / „Y“ na predposlednej pozícii u oboch kolíznych označení nie je dostatočná na ich odlišenie, keďže im predchádzajú štyri zhodné písmená („AXOG“) a zakončené sú takisto zhodným písmenom („N“). Navyše priemerný spotrebiteľ obvykle vníma označenie ako celok a nevenuje sa skúmaniu jeho rôznych detailov, pritom má len zriedka možnosť vykonať priame porovnanie rozličných označení, ale musí sa spoľahnúť na ich nedokonalý obraz, ktorý si uchoval v pamäti. Na základe konštatovanej celkovej podobnosti sporných označení je preto dôvodné predpokladať, že spotrebiteľ v súvislosti s dotknutými tovarmi a službami, ktoré boli posúdené ako zhodné, resp. podobné v rôznej miere s tovarmi a službami prvej staršej ochrannej známky, nedokáže kolízne ochranné známky odlišiť vďaka ich veľmi podobnému slovnému prvku „AXOGYN“/ „AXOGEN“. Hoci pre časť

porovnávaných tovarov a služieb bola konštatovaná nižšia miera ich podobnosti v porovnaní s tovarmi a službami prvej staršej ochrannej známky, tá je v tomto prípade celkom vyvážená zistenou vysokou mierou podobnosti napadnutej ochrannej známky s prvou staršou ochrannou známkou. S prihliadnutím na uvedené skutočnosti je potrebné konštatovať existenciu pravdepodobnosti zámery na strane relevantnej spotrebiteľskej verejnosti pre tovary a služby napadnutej ochrannej známky, ktoré boli posúdené ako zhodné a podobné s tovarmi a službami prvej staršej ochrannej známky, a to aj pri zohľadnení vyššieho stupňa pozornosti pri ich výbere.

Na základe uvedeného možno konštatovať, že vo vzťahu k tovarom „*farmaceutické, lekárske a zverolekárske prípravky; hygienické výrobky na lekárske použitie; diétne potraviny a diétne látky na lekárske alebo zverolekárske použitie, potraviny pre dojčatá; výživové doplnky pre ľudí a zvieratá; náplasti, obväzový materiál; materiály na plombovanie zubov a na zubné odtlačky; dezinfekčné prípravky; prípravky na ničenie škodcov; fungicídy*“ v triede 5 a službám „*lekárske služby; zverolekárske služby; starostlivosť o hygienu a krásu ľudí alebo zvierat*“ v triede 44 napadnutej ochrannej známky boli splnené všetky podmienky obsiahnuté v ustanovení § 7 písm. a) bod 2. zákona o ochranných známkach. Návrh na vyhlásenie napadnutej ochrannej známky za neplatnú v zmysle § 35 ods. 3 zákona o ochranných známkach v spojení s týmto dôvodom možno pre uvedené tovary a služby považovať za opodstatnený.

Čo sa týka tovarov „*herbicídy*“ v triede 5 a služieb „*poľnohospodárske, záhradnícke a lesnícke služby*“ v triede 44 napadnutej ochrannej známky, tieto boli posúdené vo vzťahu k zapísaným tovarom a službám prvej staršej ochrannej známky ako nepodobné. V tomto prípade bez ohľadu na stupeň podobnosti napadnutej a prvej staršej ochrannej známky nie je možné vo vzťahu k týmto tovarom a službám konštatovať existenciu pravdepodobnosti ich zámery v zmysle ustanovenia § 7 písm. a) bod 2. zákona o ochranných známkach.

Bez ohľadu na to, že boli naplnené podmienky uplatneného námietkového dôvodu podľa § 7 písm. a) bod 2. zákona o ochranných známkach len pre časť tovarov v triede 5 a časť služieb v triede 44 medzinárodného triedenia tovarov a služieb napadnutej ochrannej známky, nebolo potrebné sa osobitne zaoberať skúmaním naplnenia podmienok z tohto dôvodu aj vo vzťahu k druhej až štvrtej staršej ochrannej známke, keďže ich posúdenie by vzhľadom na užší rozsah tovarov a služieb v porovnaní s prvou staršou ochrannou známkou žiadnym spôsobom nemohlo ovplyvniť konečný výsledok predmetného rozhodnutia.

Vzhľadom na tieto skutočnosti bolo rozhodnuté tak, ako je uvedené vo výrokovvej 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. Včas podaný rozklad má odkladný účinok. Podľa § 40 ods. 5 uvedeného zákona podanie rozkladu len proti odôvodneniu rozhodnutia nie je prípustné. 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.

Mgr. Vladimír Harďoň
podpredseda

Doručiť:

HÖRMANN & PARTNERS s. r. o.
Royova 19
831 01 Bratislava

Axonia Pharma s. r. o.
Kalinčiaková 10658/27
831 04 Bratislava