

*Banská Bystrica 13. 4. 2022
POZ 1792-2021/Z-76-2022*

ROZHODNUTIE

Prihláška ochrannej známky POZ 1792-2021 z 6.7.2021 prihlasovateľa Bailex s.r.o., Dolnoměcholupská 217/8, 102 00 Praha, Česká republika,

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 ochrannej známky uvedenej značky spisu bolo prihlasovateľovi s príslušným odôvodnením z 14.12.2021 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.

Predmetom prihlášky ochrannej známky POZ 1792-2021 je výlučne slovné označenie „FÉNIXOVY SLZY“ prihlásené pre tovary, ktoré je možné súhrnným pojmom označiť ako bylinkové prípravky s liečivými účinkami a bylinkové výživové doplnky v triede 5 medzinárodného triedenia tovarov a služieb (ďalej „prihlasované označenie“ alebo „predmetné označenie“).

Prieskumom zápisnej spôsobilosti predmetného označenia Úrad priemyselného vlastníctva Slovenskej republiky (ďalej „úrad“) zistil, že vo vzťahu k prihlasovaným tovarom (napr. bylinkové výživové doplnky, rastlinné výťažky na liečebné použitie) nemá takéto výlučne slovné označenie rozlišovaciu spôsobilosť podľa § 5 ods. 1 písm. b) zákona o ochranných známkach, pretože podľa § 5 ods. 1 písm. c) uvedeného zákona opisuje druh poskytovaných tovarov prípadne ich zloženie (iné vlastnosti tovarov).

Úrad uviedol, že uvedené vyplynulo z významu prihlasovaného označenia „FÉNIXOVY SLZY“ ako celku, ktorý je tvorený dvomi slovnými prvkami. Slovný prvok „Fénixovy“ odkazuje k „Fénixovi“ ako mýtickému vtákovi z gréckej mytológie. (In: [https://sk.wikipedia.org/wiki/F%C3%A9nix_\(vt%C3%A1k\)](https://sk.wikipedia.org/wiki/F%C3%A9nix_(vt%C3%A1k))) a slovný prvok „slzy (slza)“ charakterizuje Krátky slovník slovenského jazyka okrem iného aj ako "malé množstvo tekutiny, kvapka (s. vody, pálenky)".

Aj keď je predmetné označenie uvedené v českom jazyku, slovenský spotrebiteľ bude významu predmetného označenia dobre rozumieť vzhľadom na príbuznosť a historickú prepojenosť oboch jazykov.

Slovné spojenie „Fénixove / Fénixovy slzy“ ako celok je však možné dohľadať v dostupných internetových zdrojoch ako pomenovanie, konopného extraktu z rastliny konope (marihuany) s veľmi vysokou koncentráciou účinnej látky kanabidiol (CBD). Získava sa z takzvaných kvetov, respektíve šišíek, kde nájdeme obrovské množstvo rôznych zdraviu prospešných živín či kanabinoidov. Aj to je jeden z dôvodov, prečo sú Fénixové kvapky medzi užívateľmi tak veľmi obľúbené (In: <https://www.cbdpredajna.sk/fenixove-slzy-ocenia-najvacsi-cbd-gurmani/>).

Ako prvý Fénixove slzy namiešal Kanaďan Rick Simpson. A sú pomenované po mýtickom vtákovi, ktorý bol v staroveku symbolom zdravia, vitality, lásky, a dokonca nesmrteľnosti. Ide v podstate o konopný koncentrát vo forme oleje. Niekedy sa preto hovorí o konopnom extrakte a tento výťažok spadá do širšej kategórie hašišových olejov. (In: <https://cbdsvet.cz/2021/05/01/fenixove-slzy-rick-simpson-oil/> a <https://magazin.cannapurna.cz/fenixovy-slzy-jako-nebezpecna-droga/> alebo <https://entuzio.cz/fenixovy-slzy/>).

Dôkazom, že prihlasované označenie opisuje druh konkrétneho tovaru je cca 32 000 tis. výsledkov v internetovom vyhľadávacom Google pri zadaní predmetného označenia ako kľúčového slovného spojenia do vyhľadávacieho a vyhledané stránky z výsledkov vyhľadávania zobrazujú v podstate rovnaký tovar od rôznych výrobcov alebo predajcov napr. (In: <https://www.zelenazeme.cz/konopny-magazin/lecba-konopim-a-zivotni-pribehy/434-fenixovy-slzy-jako-legenda-i-lek-tiez-https://www.canatura.com/cbg-a-cbn> alebo <https://www.jutomshop.sk/cbd-cannabis-fenixovy-slzy> prípadne <https://www.cbdpredajna.sk/fenixove-slzy-ocenia-najvacsi-cbd-gurmani/>).

Priemerným spotrebiteľom je v tomto prípade bežný občan Slovenskej republiky, riadne informovaný a pri-merane pozorný a obozretný a relevantnou skupinou spotrebiteľov je široká verejnosť ako koncoví používatelia týchto výrobkov, ktoré vyhľadávajú ako alternatívnu formu riešenia rôznych zdravotných ťažkostí, keďže pri týchto výrobkoch je deklarované, že majú široké spektrum použitia napr. pri liečbe kožných, tráviacich ochorení prípadne nespavosti.

Úrad je toho názoru, že prihlásené označenie poskytuje relevantnej spotrebiteľskej verejnosti jasnú, priamu a jednoznačnú informáciu, že pod takýmto označením budú poskytované prihlasované tovary (napr. rastlinné výťažky na liečebné použitie) s výťažkom z konope siatej s účinnou látkou kanabidiol (CBD) vo vysokej koncentrácii, ktorú si používatelia aplikujú len vo veľmi malých dávkach (kvapkách, slzách). Spotrebiteľia, ktorým je toto pomenovanie známe, presne vedia, aký druh tovaru s takýmto označením majú očakávať.

Predmetné označenie je výlučne slovné, ktoré bez akýchkoľvek ďalších dištinktívnych prvkov nie je spôsobilé rozlíšiť tovary a služby prihlasovateľa od tovarov alebo služieb iných subjektov. Zapísaním prihláseného označenia do registra ochranných známk by bolo upreté právo iným subjektom s rovnakým alebo podobným zameraním používať toto všeobecné opisné slovné označenie. Úrad preto skonštatoval, že sa jedná o označenie opisné, s nedostatočnou mierou rozlišovacej spôsobilosti.

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 nie je schopné túto funkciu plniť, a preto ho nie je možné zapísať do registra ochranných známk.

V závere listu úrad poučil prihlasovateľa o možnosti prekonať zápisné prekážky vznesené podľa § 5 ods. 1 písm. b) a c) zákona o ochranných známkach, a to za splnenia podmienok definovaných v § 5 ods. 2 zákona o ochranných známkach.

Výsledok prieskumu bol prihlasovateľovi doručený na oboznámenie. Pretože prihlasovateľ v stanovenej lehote do 14.2.2022 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

Doručiť:

Bailex s.r.o., Dolnoměcholupská 217/8, 102 00 Praha