



Banská Bystrica 29. 11. 2017

POZ 2599-2016/N-128-2017


ROZHODNUTIE

Vo veci námietok namietateľa Evonik Industries AG, Rellinghauser Straße 1-11, 45128 Essen, Nemecko, zastúpeného v konaní spoločnosťou ŽOVICOVÁ & ŽOVIC IP, s. r. o., Záhradnícka 36, 821 08 Bratislava (ďalej „namietateľ“), proti zápisu kombinovaného označenia „E EVOTEC FIRST CLASS NOISE REDUCTION“ do registra ochranných známk, prihláseného 14.12.2016 prihlasovateľom STALUX, s. r. o., Nám. sv. Egídiu 40/93, 058 01 Poprad, Slovenská republika, zastúpeného v konaní advokátskou kanceláriou Beňo & partners advokátska kancelária, s. r. o., Námestie sv. Egídiu 40/93, 058 01 Poprad (ďalej „prihlasovateľ“) pod číslom spisu POZ 2599-2016 a zverejneného vo Vestníku Úradu priemyselného vlastníctva Slovenskej republiky 1.3.2017, rozhodol Úrad priemyselného vlastníctva Slovenskej republiky (ďalej „úrad“) podľa § 32 ods. 3 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení zákona č. 125/2016 Z. z. takto:

námietky sa zamietajú.

Odôvodnenie:

Proti zápisu kombinovaného označenia „ E EVOTEC FIRST CLASS NOISE REDUCTION“ do registra ochranných známk, POZ 2599-2016 (ďalej aj „zverejnené označenie“) boli 31.5.2017 podľa § 30 v spojení s § 7 písm. a) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení zákona č. 125/2016 Z. z. (ďalej aj „zákon o ochranných známkach“) podané námietky, týkajúce sa všetkých prihlasovaných tovarov v triedach 9, 17, 19 a 27 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Namietateľ v odôvodnení predmetných námietok poukázal na to, že je majiteľom staršej medzinárodnej slovnnej ochrannej známky, platnej pre územie EÚ č. 918426 „EVONIK“ (ďalej aj „staršia slovná ochranná známka“) s právom prednosti od 7.4.2006 zapísanej pre tovary a služby v triedach 1, 2, 3, 4, 5, 6, 7, 9, 11, 16, 17, 19, 35, 37, 39, 40, 41 a 42 medzinárodného triedenia tovarov a služieb a staršej medzinárodnej obrazovej ochrannej známky, platnej pre územie EÚ č. 945353 „“ (ďalej aj „staršia obrazová ochranná známka“) s právom prednosti od 2.12.2006 zapísanej pre tovary a služby v triedach 1, 2, 3, 4, 5, 6, 7, 9, 11, 16, 17, 19, 31, 32, 35, 37, 39, 40, 41 a 42 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Podľa namietateľa je zverejnené označenie prihlasované pre tovary v triedach 9, 17 a 19, ktoré je možné bez podrobného porovnávania považovať za zhodné s tovarmi starších ochranných známk tiež v triedach 9, 17 a 19 medzinárodného triedenia tovarov a služieb. Čo sa týka prihlasovaných tovarov v triede 27, tieto úzko súvisia so zapísanými tovarmi starších ochranných známk v triede 17 „kaučuk, gutaperča, guma, azbest, slúda a výrobky z týchto materiálov, ktoré nie sú zahrnuté v iných triedach“, v triede 19 „nekovové konštrukčné materiály, nekovové stavebné materiály, nekovové dlaždice a obkladačky, umelý kameň, omietky pre stavebníctvo“ a so zapísanými službami v triede 37 „pokladanie dlaždíc, kladenie podlahy, omietanie a obkladanie, lakovanie, lakovanie a tapetovanie, pokladanie parkiet, štukatúra, omietanie a drsné liatie“. Podľa namietateľa sú uvedené zapísané tovary starších ochranných známk určené na rovnaký účel (pokrývanie podláh alebo stien) a uvedené zapísané služby predstavujú výkon činnosti pokládky podláh alebo stien. Určitý rozdiel predstavuje materiálové zloženie porovnávaných tovarov, avšak medzi

porovnávanými tovarmi zverejneného označenia a starších ochranných známk existuje substitučný vzťah. Predmetné tovary v triede 27 zverejneného označenia majú podľa namietateľa rovnakú povahu (materiály určené na pokrývanie podlahy alebo steny), môžu byť vyrábané podnikmi rovnakého výrobného zamerania (výrobcovia stavebných materiálov, kobercov a podláh, ktorí majú často diverzifikované portfólio produkovaných výrobkov), predmetné výrobky majú rovnaký alebo podobný účel a zameranie a sú určené rovnakému okruhu spotrebiteľskej verejnosti a predávané rovnakými distribučnými kanálmi, preto možno podľa namietateľa konštatovať, že ide o podobné tovary v strednej alebo vyššej miere.

Namietateľ v podaní námietok uviedol, že z vizuálneho hľadiska je na prvý pohľad zrejme vysoká miera podobnosti obrazového prvku zverejneného označenia a staršej obrazovej ochrannej známky. Porovnávané obrazové prvky sú rovnako kruhového tvaru s vonkajším orámovaním, obsahujú tmavú podkladovú farbu, na ktorej je svetlou farbou napísané písmeno „E/e“. Rozdiel vo vyhotovení písmena „E/e“ na tmavom pozadí kruhového tvaru môže priemerný spotrebiteľ považovať za rôzne variácie toho istého prvku. Dominantný slovný prvok zverejneného označenia „EVOTEC“ v porovnaní so staršou slovnou ochrannou známkou obsahuje na prvých troch pozíciách zhodné písmená „EVO“. Slovné prvky sa odlišujú na štvrtej až šiestej pozícii, avšak na štvrtej a šiestej pozícii je v oboch slovných prvkoch použitá spoluhláska a na piatej pozícii je v oboch slovách použitá samohláska. Druhý slovný prvok zverejneného označenia sa nepodieľa na vytvorení vizuálneho vnemu zverejneného označenia, pretože v celkovej kompozícii označenia ide o prvok prehliadateľný. Priemerný spotrebiteľ upriami svoju pozornosť na obrazový prvok a slovný prvok „EVOTEC“, keďže tieto prvky sú dominantnými a dištingtívnymi prvkami zverejneného označenia. Vizuálny vnem vytvorený zverejneným označením a kombináciou starších ochranných známk je takmer zhodný na začiatkových pozíciách. Keďže spotrebiteľia upriamujú svoju pozornosť na začiatkovú časť označenia, uvedená zhoda, resp. vysoká podobnosť obrazových prvkov a začiatkových častí slovných prvkov je významná z hľadiska posúdenia celkovej podobnosti porovnávaných označení. Napriek tomu, že porovnávané označenia sa v slovných prvkoch odlišujú v koncových troch písmenách, namietateľ je toho názoru, že vizuálne odlišnosti nie sú natoľko významné, aby spoľahlivo odlišili zverejnené označenie z vizuálneho hľadiska. Možno teda hovoriť o strednej až vysokej miere podobnosti porovnávaných označení.

K fonetickej podobnosti namietateľ uviedol, že slovná staršia ochranná známka bude reprodukováaná na základe slovného prvku použitím anglickej alebo slovenskej výslovnosti ako trojslabičné slovo (e-vo-nik). Obrazová staršia ochranná známka bude foneticky reprodukováaná ako písmeno „e“. Kombinácia starších známk bude reprodukováaná ako „e evonik“. Zverejnené označenie bude foneticky reprodukováané vyslovením obrazového prvku ako písmeno „e“ a dominantného slovného prvku anglickou výslovnosťou ako „e-vo-tek“, pričom fonetická reprodukcia použitím slovenskej výslovnosti bude „e-vo-tec“, ktorá je však málo pravdepodobná. Druhý slovný prvok zverejneného označenia „FIRST CLASS NOISE REDUCTION“ nebude podľa namietateľa vzhľadom na svoju dĺžku, nečitateľnosť a popisný charakter vyslovovaný. Pri dominantných slovných prvkoch porovnávaných označení zaznie na začiatku zvukovej reprodukcie zhodne hláska „e“ a dve slabiky „e-vo“, pričom na konci zvukovej reprodukcie zaznie zhodné koncové písmeno „k“. Rozdiel vo fonetickej reprodukcii koncových slabík dominantných slovných prvkov „-tek“ vs. „-nik“ nie je natoľko výrazný, aby zabránil celkovej podobnosti fonetickej reprodukcii porovnávaných označení, a preto možno hovoriť o strednej až vysokej miere fonetickej podobnosti.

K sémantickému porovnaniu namietateľ uviedol, že staršie ochranné známky nemajú žiadny konkrétny význam vo vzťahu k zapísaným tovarom a službám v slovenskom a ani v žiadnom z frekventovaných cudzích jazykov, a teda ich možno považovať za fantazijné označenia. Dominantný obrazový prvok a dominantný slovný prvok zverejneného označenia tiež nemá žiadny význam vo vzťahu k prihláseným tovarom. Druhý slovný prvok zverejneného označenia „FIRST CLASS NOISE REDUCTION“ má význam z angličtiny „zníženie hluku/ruchu prvej triedy“, pričom bude priemerným spotrebiteľom vnímaný ako pochvalný alebo ako reklamný slogan popisujúci kvalitu a druh ponúkaných tovarov, avšak ako taký nemá rozlišovaciu spôsobilosť vo vzťahu k prihláseným tovarom. Vzhľadom na uvedené je podľa namietateľa možné konštatovať, že porovnávané označenia nemajú taký sémantický význam, ktorý by im zabezpečil dostatočnú rozlíšiteľnosť na základe odlišného sémantického obsahu.

V závere namietateľ zhrnul a uviedol, že v danom prípade tvorí skupinu verejnosti profesionálna (odborná) verejnosť ako aj laická spotrebiteľská verejnosť s určitými technickými alebo stavebnými zručnosťami, teda možno predpokladať, že miera pozornosti spotrebiteľa bude priemerná.

Z porovnania tovarov a služieb zverejneného označenia a starších ochranných známk je zrejme, že prihlasované tovary sú zhodné alebo podobné, príp. súvisiace.

Posúdenie existencie pravdepodobnosti zámery predpokladá vzájomnú závislosť relevantných faktorov, predovšetkým podobnosti označení a podobnosti tovarov alebo služieb. To znamená, že nízky stupeň podobnosti porovnávaných označení môže byť vyvážený vyšším stupňom podobnosti medzi výrobkami alebo službami a obrátene. Čím má staršia ochranná známka väčšiu rozlišovaciu spôsobilosť, tým väčšia je pravdepodobnosť zámery.

Staršie ochranné známky sú známky s priemernou rozlišovacou spôsobilosťou vo vzťahu k zapísaným tovarom a službám.

Porovnávané označenia vykazujú strednú až vysokú mieru podobnosti z vizuálneho a fonetického hľadiska, pričom porovnanie označení zo sémantického hľadiska nie je významné. Namietateľ sa domnieva, že je daná existencia pravdepodobnosti zámery na strane relevantnej verejnosti vzhľadom na vysokú podobnosť celkovej kompozície porovnávaných označení. Prípadné súčasné používanie porovnávaných označení na zhodných alebo podobných tovaroch môže uvádzať spotrebiteľov do omylu, čo sa týka pôvodu tovarov označených porovnávanými ochrannými značkami. Takisto podľa namietateľa nie je možné vylúčiť ani pravdepodobnosť asociácie porovnávaných označení, pretože spotrebiteľská verejnosť sa môže domnievať, že tovary takto označené pochádzajú od jedného podniku alebo od ekonomicky prepojených podnikov.

Na základe uvedeného namietateľ navrhol, aby úrad zverejnené označenie zamietol v plnom rozsahu.

Listom úradu z 23.6.2017 boli námietky odoslané prihlasovateľovi na vyjadrenie.

Prihlasovateľ vo vyjadrení doručenom úradu 28.8.2017 uviedol, že nesúhlasí s námietkami a považuje ich v celom rozsahu za nedôvodné.

Podľa prihlasovateľa v danom prípade neexistuje pravdepodobnosť zámery zverejneného označenia so staršími ochrannými značkami na strane verejnosti a neexistuje ani pravdepodobnosť asociácie zverejneného označenia so staršími ochrannými značkami, pretože nie je splnená podmienka zhodnosti, resp. podobnosti zverejneného označenia a starších ochranných známok.

K vlastnej zameniteľnosti označení prihlasovateľ uviedol, že z vizuálneho hľadiska neexistuje podobnosť medzi zverejneným označením a staršou slovnou ochrannou značkou, pretože slovné prvky „EVOTEC“ a „EVONIK“ nie sú totožné, jediným spoločným prvkom sú prvé tri písmená „EVO“. Zverejnené označenie obsahuje však aj ďalšie prvky-obrazový prvok kruhového tvaru s písmenom „E“ ako aj slovné spojenie „FIRST CLASS NOISE REDUCTION“, ktoré sa v staršej slovnej ochrannej značke nenachádzajú.

Ani zverejnené označenie a staršia obrazová ochranná známka nie sú z vizuálneho hľadiska podobné, pretože neexistuje podobnosť medzi obrazovým prvkom zverejneného označenia a obrazovým prvkom staršej obrazovej ochrannej známky, pričom nie je jednoznačné, či v obrazovom kruhu staršej obrazovej ochrannej známky sa nachádza skutočne malé písmeno „e“ alebo iba neurčitý tvar podobný malému písmenu „e“. Zverejnené označenie ďalej obsahuje aj ďalšie prvky – slovný prvok „EVOTEC“ a obrazový prvok kruhového tvaru, v ktorom je zreteľne umiestnené písmeno „E“ ako aj slovné prvky „FIRST CLASS NOISE REDUCTION“.

Z fonetického hľadiska sú medzi zverejneným označením a staršou slovnou ochrannou značkou spoločným prvkom tri rovnaké písmená „EVO“ oboch slovných prvkov „EVOTEC“ a „EVONIK“. Prihlasovateľ však poukázal na to, že zverejnené označenie obsahuje aj ďalšie prvky a to obrazový prvok kruhového tvaru s čitateľným písmenom „E“, ako aj slovné spojenie „FIRST CLASS NOISE REDUCTION“, ktoré sa v staršej slovnej ochrannej značke nenachádza a pri fonetickej reprodukcii sa zreteľne prejavuje a plní rozlišovaciu funkciu, a teda nejde o podobné označenia.

V prípade porovnania zverejneného označenia so staršou obrazovou ochrannou značkou z fonetického hľadiska prihlasovateľ opätovne zdôraznil, že zverejnené označenie obsahuje aj ďalšie prvky – slovný prvok „EVOTEC“, obrazový prvok a slovné spojenie „FIRST CLASS NOISE REDUCTION“, ktoré staršia obrazová ochranná známka neobsahuje, a teda nejde o podobné označenia.

Aj zo sémantického hľadiska sú porovnávané označenia podľa prihlasovateľa nepodobné, pretože zverejnené označenie obsahuje ďalšie prvky ako staršia slovná ochranná známka ale aj staršia obrazová ochranná známka.

Podľa prihlasovateľa z komplexného hľadiska posúdenia pravdepodobnosti zámény zverejneného označenia so slovnou a obrazovou staršou ochrannou známkou neexistuje pravdepodobnosť zámény týchto označení zo strany spotrebiteľskej verejnosti a neexistuje ani pravdepodobnosť ich asociácie.

Vzhľadom na uvedené prihlasovateľ žiadal, aby úrad námietky zamietol.

Rozhodnutie úradu sa opiera o nasledovné skutočnosti a dôvody:

Podľa § 52 ods. 3 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení zákona č. 125/2016 Z. z. úrad rozhoduje na základe odôvodnenia podania a dôkazov, ktoré boli účastníkmi konania predložené.


Podľa § 7 písm. a) 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 zámény na strane verejnosti; za pravdepodobnosť zámény 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 ochranných známk úradu so skorším právom prednosti,
- b) medzinárodná ochranná známka s vyznačením Slovenskej republiky so skorším právom prednosti,
- c) ochranná známka Spoločenstva (*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 námietkach bolo zistené, že prihláška kombinovanej ochrannej známky „E EVOTEC FIRST CLASS NOISE REDUCTION“, číslo spisu POZ 2599-2016, proti ktorej námietky smerujú, bola podaná 14.12.2016 prihlasovateľom STALUX, s. r. o., Nám. sv. Egídia 40/93, 058 01 Poprad, Slovenská republika, a zverejnená vo Vestníku úradu 1.3.2017 pre tovary v triedach 9, 17, 19 a 27 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Ďalej bolo zistené, že namietateľ Evonik Industries AG, Rellinghauser Straße 1-11, 45128 Essen, Nemecko, je majiteľom medzinárodnej slovnej ochrannej známky, platnej pre územie EÚ č. 918426 „EVONIK“ s právom prednosti od 7.4.2006 zapísanej pre tovary a služby v triedach 1, 2, 3, 4, 5, 6, 7, 9, 11, 16, 17, 19, 35, 37, 39, 40, 41 a 42 medzinárodného triedenia tovarov a služieb a staršej medzinárodnej obrazovej

ochrannej známky, platnej pre územie EÚ č. 945353 „“ s právom prednosti od 2.12.2006 zapísanej pre tovary a služby v triedach 1, 2, 3, 4, 5, 6, 7, 9, 11, 16, 17, 19, 31, 32, 35, 37, 39, 40, 41 a 42 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Z porovnania dátumov práva prednosti zverejneného označenia a obidvoch ochranných známk namietateľa vyplýva, že uvedené ochranné známky namietateľa majú skoršie právo prednosti ako zverejnené označenie, a teda sú vo vzťahu k zverejnenému označeniu staršími ochrannými známkami.

Porovnanie tovarov a služieb

Zverejnené označenie je prihlasované pre nasledujúce tovary:

v triede 9 – „*prístroje na nahrávanie; prenos a reprodukciu zvuku a obrazu*“,

v triede 17 – „*tesniace, výplňové a izolačné materiály*“,

v triede 19 – „*nekovové stavebné materiály; asfalt; bitúmeny*“,

v triede 27 – „*koberce, rohožky, rohože, linoleum a iné podlahové krytiny; závesné nástenné dekorácie okrem textilných*“.

Staršia slovná ochranná známka je zapísaná pre tovary a služby v triedach 1, 2, 3, 4, 5, 6, 7, 9, 11, 16, 17, 19, 35, 37, 39, 40, 41 a 42 medzinárodného triedenia tovarov a služieb, pričom namietateľ poukázal na tovary a služby v triedach:

v triede 9 – „*scientific, nautical, surveying, photographic, cinematographic, optical, weighing, measuring, signalling, checking (supervision), life-saving and teaching apparatus and instruments; apparatus and instruments for conducting, switching, transforming, accumulating, regulating and controlling electricity; apparatus for recording, transmission and reproduction of data, sound or images; magnetic data carriers; automatic vending machines and mechanisms for coin-operated apparatus; cash registers, calculating machines, data processing equipment and computers; data terminals; computer software and firmware; components and electrically-controllable liquid crystals for screens; fire-extinguishing apparatus; controls and regulating apparatus for machines generating gas; measuring and monitoring apparatus for machines generating gas; electricity conduits*” (vedecké, námorné, geodetické, fotografické, kinematografické, optické, vážiace, meracie, signalizačné, kontrolné (inšpekcia), záchranné a učebné prístroje a nástroje; prístroje a nástroje na vedenie, spínanie, transformáciu, akumuláciu, reguláciu a kontrolu elektrickej energie; prístroje na záznam, prenos a reprodukciu dát, zvuku alebo obrazu; magnetické nosiče dát; predajné automaty a mechanizmy na mincové zariadenia; registračné pokladnice, počítaacie stroje, zariadenia na spracovanie údajov a počítače; dátové terminály; počítačový softvér a firmvér; komponenty a elektricky kontrolovateľné kvapalné kryštály pre obrazovky; hasiace prístroje; ovládacie a regulačné prístroje pre stroje vyrábajúce plyn; meracie a monitorovacie prístroje pre stroje vyrábajúce plyn; elektrické vedenia),

v triede 17 – „*rubber, gutta-percha, gum, asbestos, mica and goods made from these materials and not included in other classes; plastics in extruded form for use in manufacture; packing, stopping and insulating materials; flexible pipes, not of metal*” (guma, gutaperča, guma, azbest, slúda a výrobky vyrobené z týchto materiálov, ktoré nie sú zahrnuté v iných triedach; plasty v extrudovanej forme na použitie pri výrobe; obalové, brzdiace a izolačné materiály; pružné potrubia, nie z kovu),

v triede 19 – „*building materials (non-metallic); non-metallic rigid pipes for building; asphalt, pitch and bitumen; non-metallic transportable buildings; scaffolding, not of metal; tiles and paving slabs, not of metal; artificial stones; coatings (building materials); non-metallic pipework; caverns or containers of concrete*” (stavebné materiály (nekovové); nekovové tuhé rúry na stavbu; asphalt, smola a bitúmen; nekovové prenosné budovy; lešenia, nie z kovu; dlaždice a dlažbové dosky, nie z kovu; umelé kamene; omietky (stavebné materiály); nekovové potrubia; nádoby alebo kontajnery z betónu),

v triede 37 – „*building construction; installation services other than for hoisting, pumps and pumping/conveying; plant construction in the fields of cleanroom, air-conditioning, energy, heat and/or environment technology; demolition; damp-proofing; roofing; insulating work; electric installation; facade cleaning; fireplace construction; tile laying; floor laying; dehumidification of buildings; scaffolding; glazing; structural and civil engineering; plastering and tiling; road building, tunnelling; water engineering; industrial building; installation and fitting of lighting equipment, lightning protectors, earthing installations, radio and communications devices, heating, ventilating and air-conditioning installations, refrigerating apparatus, machine installations, sanitary installations; insulation; plumbing and gas and water installation; painting, lacquering and wallpapering; parquet floor laying; pipeline laying; cleaning of buildings, chimneys, drains, motor vehicles and textiles; repairs to buildings; repair or maintenance of electrical engineering goods, mechanical engineering goods, chemical installations, thermo technical installations, burners, precision engineering goods, healthcare apparatus, heating, air-conditioning, cooling and ventilating apparatus, motor vehicles, aircraft, ships, mechanical apparatus and devices for medical and orthopaedic purposes, photographic, projection and cinematographic apparatus, data technology systems, irrigation devices, power supply systems and gas supply systems, clothing, bicycles, rubber goods, upholstery, shoes and clocks; ship building; chimney construction; blasting; stucco, plastering and rough casting; laying of land and sea cables; rental of machinery, tools and equipment for building; destroying vermin and weed killing (except for agricultural purposes); washing of laundry; carpentry and timber engineering and construction of wooden buildings; building and construction consultancy*” (stavebná konštrukcia; inštalačné služby iné ako na zdvíhanie, čerpadlá a čerpanie / prepravu; výstavba zariadení v oblasti čistých priestorov, klimatizácie, energie, tepla a / alebo technológií životného prostredia; demolácie; izolácia proti vode; zastrešenie; izolačné práce; elektrická inštalácia; čistenie fasád; krbová konštrukcia;

pokladanie dlaždíc; pokládka podlahy; odvlhčovanie budov; lešenie; zasklievanie; stavebné a inžinierske stavby; omietanie a obkladanie; cestná výstavba, výstavba tunelov; vodné inžinierstvo; výstavba priemyselných budov; inštalácia a montáž osvetľovacích zariadení, bleskozvodov, uzemňovacích zariadení, rádiových a komunikačných zariadení, vykurovacích, ventilačných a klimatizačných zariadení, chladiacich prístrojov, strojných zariadení, sanitárnych zariadení; izolácie; inštalatérske práce a inštalácia plynu a vody; maľovanie, lakovanie a tapetovanie; pokládka parkiet; kladenie potrubia; čistenie budov, komínov, odtokov, motorových vozidiel a textilu; opravy budov; oprava alebo údržba elektrotechnických výrobkov, strojárskych výrobkov, chemických zariadení, tepelno-technických zariadení, horákov, presných strojárskych výrobkov, zdravotníckych prístrojov, vykurovacích, klimatizačných, chladiacich a ventilačných prístrojov, motorových vozidiel, lietadiel, lodí, mechanických prístrojov a zariadení na lekárske a ortopedické účely, fotografických, projekčných a kinematografických prístrojov, systémov informačných technológií, zavlažovacích zariadení, systémov napájania a systémov na dodávku plynu, odevov, bicyklov, gumených výrobkov, čalúnenia, obuvi a hodín; stavba lodí; konštrukcia komínov; tryskanie; štukatúra, omietanie a drsné liatie; kladenie pozemných a námorných káblov; prenájom strojov, nástrojov a zariadení pre stavbu; ničenie škodcov a burín (s výnimkou na poľnohospodárske účely); pranie bielizne; tesárstvo a drevárstvo a stavba drevených budov; stavebné poradenstvo).

Staršia obrazová ochranná známka je zapísaná pre tovary a služby v triedach 1, 2, 3, 4, 5, 6, 7, 9, 11, 16, 17, 19, 31, 32, 35, 37, 39, 40, 41 a 42 medzinárodného triedenia tovarov a služieb, pričom namietateľ poukázal na tovary a služby v triedach:

v triede 9 – „*cientific, nautical, surveying, photographic, cinematographic, optical, weighing, measuring, signalling, checking (supervision), life-saving and teaching apparatus and instruments; apparatus and instruments for conducting, switching, transforming, accumulating, regulating and controlling electricity; apparatus for recording, transmission and reproduction of data, sound or images; magnetic data carriers; automatic vending machines and mechanisms for coin-operated apparatus; data processing equipment and computers; data terminals; computer software and firmware; components and electrically-controllable liquid crystals for screens; fire-extinguishing apparatus; controls and regulating apparatus for machines generating gas; measuring and monitoring apparatus for machines generating gas; electricity conduits*” (prístroje a nástroje na vedecké, námorné, geodetické, fotografické, kinematografické, optické, vážiace, meracie, signalizačné, kontrolné (inšpekcia), záchranné a učebné prístroje; prístroje a nástroje na vedenie, spínanie, transformáciu, akumuláciu, reguláciu a kontrolu elektrickej energie; prístroje na záznam, prenos a reprodukciu dát, zvuku alebo obrazu; magnetické nosiče dát; predajné automaty a mechanizmy na mincové zariadenia; zariadenia na spracovanie údajov a počítače; dátové terminály; počítačový softvér a firmvér; komponenty a elektricky kontrolovateľné kvapalné kryštály pre obrazovky; hasiace prístroje; ovládacie a regulačné prístroje pre stroje vyrábajúce plyn; meracie a monitorovacie prístroje pre stroje vyrábajúce plyn; elektrické vedenia),

v triede 17 – „*rubber, gutta-percha, gum, asbestos, mica and goods made from these materials and not included in other classes; plastics in extruded form for use in manufacture; packing, stopping and insulating materials; flexible pipes, not of metal*” (guma, gutaperča, guma, azbest, slúda a výrobky vyrobené z týchto materiálov, ktoré nie sú zahrnuté v iných triedach; plasty v extrudovanej forme na použitie pri výrobe; obalové, brzdiace a izolačné materiály; pružné potrubia, nie z kovu),

v triede 19 – „*building materials (non-metallic); non-metallic rigid pipes for building; asphalt, pitch and bitumen; non-metallic transportable buildings; scaffolding, not of metal; tiles and paving slabs, not of metal; artificial stones; coatings (building materials); non-metallic pipework; caverns or containers of concrete*” (stavebné materiály (nekovové); nekovové tuhé rúry na stavbu; asfalt, smola a bitúmen; nekovové prenosné budovy; lešenia, nie z kovu; dlaždice a dlažbové dosky, nie z kovu; umelé kamene; omietky (stavebné materiály); nekovové potrubia; nádoby alebo kontajnery z betónu),

v triede 37 – „*building construction; installation services; plant construction in the fields of clean room, air-conditioning, energy, heat and/or environment technology; demolition; damp-proofing; roofing; insulating work; electric installation; facade cleaning; fireplace construction; tile laying; floor laying; dehumidification of buildings; scaffolding; glazing; structural and civil engineering; plastering and tiling; road building, tunneling; water engineering; industrial building; installation and fitting of lighting equipment, lightning protectors, earthing installations, radio and communications devices, heating, ventilating and air-conditioning installations, refrigerating apparatus, machine installations and sanitary installations; insulation; plumbing and gas and water installation; painting, lacquering and wallpapering;*

parquet floor laying; pipeline laying; cleaning of buildings, chimneys, drains, motor vehicles and textiles; repairs to buildings; repair or maintenance of electrical engineering goods and mechanical engineering goods, chemical installations, thermo technical installations, burners, precision engineering goods, healthcare apparatus, heating, air-conditioning, cooling and ventilating apparatus, aircraft, ships, mechanical apparatus and devices for medical and orthopaedic purposes, photographic, projection and cinematographic apparatus, data technology systems, irrigation devices, power supply systems and gas supply systems, clothing, bicycles, rubber goods, upholstery, shoes and clocks; ship building; chimney construction; blasting; stucco construction, plastering and rough casting; laying of land and sea cables; rental of machinery, tools and equipment for building; destroying vermin and weed killing (except for agricultural purposes); washing of laundry; carpentry and timber engineering and construction of wooden buildings; construction consultancy” (stavebná konštrukcia; inštalácie služby; výstavba zariadení v oblasti čistých miestností, klimatizácie, energie, tepla a / alebo technológií životného prostredia; demolácie; izolácia proti vode; zastrešenie; izolačné práce; elektrická inštalácia; čistenie fasád; krbová konštrukcia; pokladanie dlaždíc; kladenie podláh; odvlhčovanie budov; lešenie; zasklievanie; stavebné a inžinierske stavby; omietanie a obkladanie; cestná výstavba, výstavba tunelov; vodné inžinierstvo; priemyselné budovy; inštalácia a montáž osvetľovacích zariadení, bleskozvodov, uzemňovacích zariadení, rádiových a komunikačných zariadení, vykurovacích, ventilačných a klimatizačných zariadení, chladiacich prístrojov, strojných zariadení a sanitárnych zariadení; izolácie; inštalatérske práce a inštalácia plynu a vody; maľovanie, lakovanie a tapetovanie; pokládka parkiet; kladenie potrubia; čistenie budov, komínov, odtokov, motorových vozidiel a textilu; opravy budov; oprava alebo údržba elektrotechnických výrobkov a strojárskych výrobkov, chemických zariadení, termo-technických zariadení, horákov, presných strojárskych výrobkov, zdravotníckych prístrojov, vykurovacích, klimatizačných, chladiacich a ventilačných prístrojov, lietadiel, lodí, ortopedické účely, fotografických, projekčných a kinematografických prístrojov, systémov dátových technológií, zavlažovacích zariadení, systémov napájania a systémov na dodávku plynu, odevov, bicyklov, gumených výrobkov, čalúnenia, obuvi a hodín; stavba lodí; konštrukcia komínov; tryskanie; štuková konštrukcia, omietanie a drsné liatie; kladenie pozemných a námorných káblov; prenájom strojov, nástrojov a zariadení pre stavbu; ničenie škodcov a burín (s výnimkou na poľnohospodárske účely); pranie bielizne; tesárstvo a drevárstvo a stavba drevených budov; stavebné poradenstvo).

Pri posudzovaní podobnosti tovarov prihlasovaných pre zverejnené označenie a tovarov a služieb zapísaných pre staršie ochranné známky je potrebné zohľadniť všetky rozhodujúce okolnosti, ktorými sa vyznačuje vzťah medzi porovnávanými tovarmi, alebo službami predovšetkým ich povahu, určenie, účel použitia, ako aj ich konkurenčný alebo komplementárny vzťah.

Prihlasované tovary zverejneného označenia v triede 9 „*prístroje na nahrávanie; prenos a reprodukciu zvuku a obrazu*“, sú rovnaké, resp. veľmi podobné s tovarmi zapísanými pre obidve staršie ochranné známky v triede 9 „*apparatus for recording, transmission and reproduction of data, sound or images*“ (prístroje na záznam, prenos a reprodukciu dát, zvuku alebo obrazu).

Prihlasované tovary v triede 17 „*tesniace, výplňové a izolačné materiály*“, namietateľ označil za rovnaké s tovarmi starších ochranných znáмок bez ďalšej špecifikácie len na základe zatriedenia do rovnakej triedy 17 z dôvodu, že tieto tovary sú určené na rovnaký alebo podobný účel a zameranie a sú vyrábané podnikmi rovnakého výrobného zamerania. S uvedeným tvrdením namietateľa je možné súhlasiť, pretože staršie ochranné známky sú v triede 17 zapísané pre tovary „*rubber, gutta-percha, gum, asbestos, mica and goods made from these materials and not included in other classes; plastics in extruded form for use in manufacture; packing, stopping and insulating materials; flexible pipes, not of metal*“ (guma, gutaperča, guma, azbest, slúda a výrobky vyrobené z týchto materiálov, ktoré nie sú zahrnuté v iných triedach; plasty v extrudovanej forme na použitie pri výrobe; obalové, brzdiace a izolačné materiály; pružné potrubia, nie z kovu), teda tovary, ktoré sú využívané aj ako tesniace, výplňové a izolačné materiály, a teda prihlasované tovary zverejneného označenia v triede 17 možno označiť za podobné, resp. súvisiace s tovarmi zapísanými pre staršie ochranné známky v triede 17, keďže slúžia na rovnaký účel rovnakému okruhu spotrebiteľov.

Ďalšie prihlasované tovary v triede 19 „*nekovové stavebné materiály; asphalt; bitúmeny*“, sú zhodné s tovarmi „*building materials (non-metallic); asphalt, pitch and bitumen*“ (stavebné materiály (nekovové); asphalt, smola a bitúmen) zapísanými v triede 19 pre obidve staršie ochranné známky.

Prihlasované tovary v triede 27 „*koberce, rohožky, rohože, linoleum a iné podlahové krytiny; závesné nástenné dekorácie okrem textilných*“ sú tovary, ktoré slúžia na pokrytie podláh, prípadne stien v bytoch a domoch. Staršie ochranné známky nie sú síce presne zapísané pre uvedené tovary, ale v triede 37

sú zapísané pre služby „*tile laying; floor laying; plastering and tiling; painting, lacquering and wallpapering; parquet floor laying; blasting; stucco construction, plastering and rough casting*“ (pokladanie dlaždíc; kladenie podláh; omietanie a obkladanie; maľovanie, lakovanie a tapetovanie; pokládka parkiet; tryskanie; štuková konštrukcia, omietanie a drsné liatie), ktoré predstavujú služby priamo využívajúce dané materiály, a teda možno konštatovať, že uvedené tovary úzko súvisia s danými službami a spotrebiteľ využívajúci dané služby môže prísť do styku aj s materiálmi prihlasovanými v triede 27 zverejneného označenia a zameniť si ich pôvod, keďže je obvyklé, že tieto sú spotrebiteľom v rámci komplexných služieb poskytované spoločne.

Porovnanie označení

Zverejnené označenie (POZ 2599-2016)



Staršia slovná ochranná známka
(MOZ č. 0918426)

EVONIK

Staršia obrazová ochranná známka
(MOZ č. 0945353)



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.

Namietateľ v podaní námietok pri porovnávaní zverejneného označenia so staršími ochrannými známkami najmä pri porovnaní z vizuálneho hľadiska uviedol, že vizuálny vnem vytvorený zverejneným označením a kombináciou starších ochranných známk je takmer zhodný na začiatkových pozíciách. K uvedenému je nutné uviesť, že úrad nemôže pri porovnaní zverejneného označenia a starších ochranných známk tieto vzájomne kombinovať, ale musí porovnávať zverejnené označenie s jednotlivými staršími ochrannými známkami samostatne a samostatne vyhodnotiť podobnosť zverejneného označenia a každej jednotlivej staršej ochrannej známky. Označenia alebo ochranné známky sa vždy porovnávajú v takej podobe, v akej sú prihlásené, resp. zapísané.

Pri porovnaní zverejneného označenia a staršej slovnej ochrannej známky z **vizuálneho hľadiska** ide o porovnanie kombinovaného označenia pozostávajúceho z obrazového prvku kruhu s písmenom „E“, výrazného slovného prvku „EVOTEC“ a ďalších niekoľkonásobne menších slovných prvkov „FIRST CLASS NOISE REDUCTION“ umiestnených pod slovným prvkom „EVOTEC“ (zverejnené označenie) a jednoslovného slovného prvku „EVONIK“ v štandardnom type písma (staršia slovná ochranná známka). Na prvý pohľad je zrejmé, že pri zverejnenom označení je dominantné spojenie obrazového prvku a slovného prvku, ktoré sa vzájomne dopĺňajú, pričom ďalšie slovné prvky „FIRST CLASS NOISE REDUCTION“ sú voči nim o toľko menšie, že je predpoklad, že spotrebiteľ si ich ani nevšimne, resp. určite ich pri vizuálnom kontakte nebude skúmať, keďže sa môže zamerať na obrazový prvok a výrazný slovný prvok „EVOTEC“, ktoré si všimne prednostne. Pri porovnaní výrazných slovných prvkov zverejneného označenia a slovného prvku staršej slovnej ochrannej známky „EVOTEC“ vs. „EVONIK“ je zrejmé, že začiatok týchto slovných prvkov je rovnaký „EVO-“, ukončenie je však úplne rozdielne „-TEC“ vs. „-NIK“. Pred slovným prvkom zverejneného označenia je navyše ešte umiestnený obrazový prvok v podobe kruhu a veľkého písmena „E“, ktorý ako už bolo uvedené tvorí dominantné spojenie obrazového prvku a veľkého písmena, a teda môže ovplyvniť vizuálne vnímanie spotrebiteľa v tom zmysle, že zdôrazní začiatkové písmeno „E“ slovného prvku „EVOTEC“. Je teda potrebné zdôrazniť, že vizuálny vnem spotrebiteľa môže ovplyvniť najmä rovnaký začiatok slovných prvkov „EVOTEC“ a „EVONIK“, avšak so zohľadnením úplnej

rozdielnosti ďalších hlások v týchto slovných prvkoch a úprave zverejneného označenia možno hovoriť len o veľmi nízkej miere vizuálnej podobnosti.

Staršia obrazová ochranná známka pozostáva z obrazového prvku kruhu, v ktorom je fialový útvar pripomínajúci labyrint do tvaru malého písmena „e“. Porovnávané označenia nemajú v podstate žiadne spoločné prvky až na kruhový obrazový prvok, ktorý však v prípade staršej obrazovej ochrannej známky spotrebiteľa, napriek tvrdeniu namietateľa, pravdepodobne nebudú vnímať ako malé písmeno „e“, a teda v tomto prípade nemožno vôbec hovoriť o vizuálnej podobnosti porovnávaných označení.

Pokiaľ ide o posúdenie podobnosti porovnávaných označení z **fonetického hľadiska**, v prípade staršej slovnej ochrannej známky a zverejneného označenia je pravdepodobné, že budú reprodukované pomocou dvoch slabík, z ktorých jedna je rovnaká v prípade slovných prvkov „EVOTEC“ a „EVONIK“. Aj keď zverejnené označenie obsahuje aj ďalšie slovné prvky „FIRST CLASS NOISE REDUCTION“, je málo pravdepodobné, že spotrebiteľ bude tieto prvky vnímať (vzhľadom na ich veľkosť), a že sa bude na základe týchto slovných prvkov orientovať na trhu, najmä z dôvodu až štyroch slovných prvkov, navyše v cudzom jazyku, ktoré nie sú najľahšie na zapamätanie pri prvotnom kontakte. Obrazový prvok kruhu s písmenom „E“ vo zverejnenom označení slúži na zdôraznenie prvého písmena v slovnom prvku „EVOTEC“. Začiatok označenia teda zaznie rovnako „evo-evo“, ale ďalšie nasledujúce slabiky sú úplne rozdielne, aj keď vo zverejnenom označení je na konci slova „EVOTEC“ písmeno „c“, ktoré môže byť reprodukované ako „k“ a teda rovnako ako je ukončený slovný prvok staršej slovnej obrazovej známky „EVONIK“, ale celý kontext druhých slabík porovnávaných označení „tec“, resp. „tek“ vs. „nik“ je rozdielny. Uvedené skutočnosti možno zhrnúť do záveru, že fonetické rozdiely sú pre priemerného spotrebiteľa dostatočne výrazné a vnímateľné, a teda z fonetického hľadiska nejde o podobné označenia.

Pri porovnaní zverejneného označenia a staršej obrazovej ochrannej známky aj v prípade, ak by spotrebiteľia vedeli identifikovať obrazový prvok staršej obrazovej ochrannej známky ako písmeno „e“, čo je veľmi málo pravdepodobné, nie je možné hovoriť len na základe reprodukcie jedného písmena o podobnosti z fonetického hľadiska.

Zo **sémantického hľadiska** je pri vnímaní označení spotrebiteľom dôležité, či sú tvorené prvkami s konkrétnym významom, alebo sú ich prvky fantazijné. V prípade porovnávaných kolíznych označení je zverejnené označenie tvorené najmä slovným prvkom „EVOTEC“, pred ktorým sa nachádza v kruhu písmeno „E“, pričom je zrejmé, že slovo „EVOTEC“ nemá konkrétny sémantický význam a je teda fantazijným slovným prvkom. Zverejnené označenie obsahuje ďalšie slovné prvky „FIRST CLASS NOISE REDUCTION“, ktoré sú v anglickom jazyku a znamenajú „zníženie hluku prvej triedy“. Ide o dlhší a nie bežne známy anglický výraz - vetu, a teda je možné predpokladať, že nie všetka spotrebiteľská verejnosť jej bude rozumieť. Prvá slovná ochranná známka obsahuje jeden slovný výraz „EVONIK“, ktorý je fantazijným slovným prvkom. Staršia obrazová ochranná známka nemá žiadny sémantický význam, pretože obsahuje len obrazový prvok s malým písmenom „e“. Porovnanie zo sémantického hľadiska preto možno uzavrieť konštatovaním, že sémantické hľadisko samotné nebude mať vplyv na vnímanie porovnávaných označení priemerným spotrebiteľom, resp. pre verejnosť môže byť sémantické vnímanie rozdielne v tom prípade, ak porozumejú významu slov „FIRST CLASS NOISE REDUCTION“ vo zverejnenom označení.

Celkové zhodnotenie - pravdepodobnosť zámény

Pravdepodobnosťou zámény je pravdepodobnosť, že sa spotrebiteľská verejnosť môže domnievať, že tovary alebo služby označené posudzovanými označeniami pochádzajú od jedného podnikateľa alebo od ekonomicky prepojených podnikateľov, pričom pravdepodobnosť zámény je nutné posudzovať celkovo so zohľadnením všetkých okolností týkajúcich sa konkrétnej veci. Toto celkové posúdenie predpokladá určitú vzájomnú súvislosť medzi zohľadnenými okolnosťami a najmä medzi podobnosťou porovnávaných označení a podobnosťou označovaných tovarov alebo služieb. Nízka miera podobnosti medzi označovanými tovarmi alebo službami môže byť kompenzovaná vysokou mierou podobnosti medzi porovnávanými označeniami a naopak.

Na účely celkového posúdenia pravdepodobnosti zámény 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, ktorými sú vo zverejnenom označení v triedach 9, 17 a 19 „prístroje na nahrávanie; prenos a reprodukciu zvuku a obrazu, tesniace, výplňové a izolačné materiály, nekovové stavebné materiály; asphalt; bitúmeny“ skôr odborná spotrebiteľská verejnosť a v prípade tovarov v triede 27 skôr bežná spotrebiteľská verejnosť, u ktorej však tiež možno predpokladať vyššiu mieru pozornosti, vzhľadom na to, že spotrebiteľ si tieto tovary vyberá na dlhšiu dobu použiteľnosti, a teda sa viac zameriava na kvalitu takýchto výrobkov.

V danom prípade boli porovnávané označenia, ktoré boli vyhodnotené ako v nízkej miere podobné z vizuálneho hľadiska a aj to len v prípade porovnania zverejneného označenia so staršou slovnou ochrannou známkou, ale nepodobné z fonetického hľadiska, pričom sémantické hľadisko vzhľadom na fantazijnosť označení nebolo možné uplatniť.

Aj v prípade zohľadnenia faktu, že krátka prvá časť dominantného slovného prvku zverejneného označenia a staršej slovnej ochrannej známky „EVO-“ je rovnaká a rovnaké môže byť aj fonetické zakončenie označení „-k“, tak druhá časť dominantných prvkov označení je vytvorená použitím a umiestnením jednotlivých písmen na takých pozíciách, ktoré umožnili vznik úplnej odlišnej slabiky, s výraznou rozdielnou výslovnosťou „tec“, resp. „tek“ a „nik“ a dostatočne odlišným celkovým vnemom umocneným aj rozdielnosťou obrazového prvku ale aj ďalších slovných prvkov použitých vo zverejnenom označení. V prípade porovnania zverejneného označenia so staršou obrazovou ochrannou známkou nie je možné nájsť žiadne prvky, ktoré by mohli zakladať akúkoľvek podobnosť porovnávaných označení. Taktiež je podstatný ten fakt, že kolízne tovary predstavujú také tovary, ktoré sú kupované najmä odbornou verejnosťou alebo aj bežnou spotrebiteľskou verejnosťou, ale v oboch prípadoch im bude venovať zvýšenú mieru pozornosti.

Napriek tomu, že tovary zverejneného označenia boli vyhodnotené ako tovary zhodné a podobné a zverejnené označenie a staršia slovná ochranná známka boli zhodnotené z vizuálneho hľadiska ako podobné v nízkej miere, pri zohľadnení ostatných odlišností a najmä vysokej miery pozornosti, ktorú spotrebiteľ tovarom bude venovať, možno dospieť k záveru, že ani pri rovnakých, resp. podobných tovaroch, v danom prípade neexistuje pravdepodobnosť zámene porovnávaných označení, pretože zistené rozdiely medzi označeniami a celkový odlišný dojem, ktorým pôsobia, sú dostatočné na to, aby zabezpečili ich odlíšenie na trhu z pohľadu relevantného spotrebiteľa. Rovnako tak možnosť asociácie porovnávaných označení je vylúčená, pretože porovnávané označenia neobsahujú zhodný samostatný prvok, alebo taký prvok, ktorého prítomnosť by si spotrebiteľ v označeniach uvedomil, a ktorý by mohol vyvolať asociáciu medzi nimi.

Vzhľadom na tieto skutočnosti je možné konštatovať, že neboli naplnené podmienky uplatneného námietkového dôvodu podľa § 7 písm. a) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení zákona č. 125/2016 Z. z., a preto 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 zákona č. 125/2016 Z. z. možno proti tomuto rozhodnutiu podať na úrade rozklad v lehote 30 dní od jeho doručenia. Včas podaný rozklad má odkladný účinok. 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. Ingrid Brežňanová
riaditeľka
odboru sporových konaní

Doručiť:

ŽOVICOVÁ & ŽOVIC IP, s. r. o.
Záhradnícka 36
821 08 Bratislava

Beňo & partners advokátska kancelária, s. r. o.
Námestie sv. Egídia 40/93
058 01 Poprad