




Banská Bystrica 26. 6. 2019

POZ 145-2018/N-65-2019


ROZHODNUTIE


Vo veci námietok namietateľa Upfield Europe B. V., Nassaukade 5, 3071 JL Rotterdam, Holandsko (pred zmenou sídla Weena 455, 3013 AL Rotterdam, Holandsko), zastúpeného v konaní spoločnosťou FAJNOR

IP s. r. o., Krasovského 13, 851 01 Bratislava (ďalej „namietateľ“), proti zápisu označenia  do registra ochranných známk, prihláseného 17.1.2018 prihlasovateľom Mlyn Kolárovo, a. s., Železničný rad 11, 946 03 Kolárovo, Slovenská republika, zastúpeným v konaní advokátkou Mgr. Emese Suba, Bratislavská cesta 1804, 945 01 Komárno (ďalej „prihlasovateľ“), pod číslom spisu POZ 145-2018 a zverejneného vo Vestníku Úradu priemyselného vlastníctva Slovenskej republiky 2.5.2018, rozhodol Úrad priemyselného vlastníctva Slovenskej republiky (ďalej „úrad“) podľa § 31 ods. 5 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov takto:

námietky sa zamietajú.

Odôvodnenie:

Proti zápisu označenia  do registra ochranných známk, číslo spisu POZ 145-2018 (ďalej aj „zverejnené označenie“), boli 1.8.2018 podané námietky podľa § 30 v spojení s § 7 písm. a) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov, ktoré sa týkali časti tovarov, pre ktoré bolo zverejnené označenie prihlásené, a to všetkých tovarov v triede 29 a 30 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Namietateľ odôvodnil podanie predmetných námietok tým, že je majiteľom širokého portfólia ochranných známk platných v Slovenskej republike, ktoré obsahujú slovný prvok „FLORA“. Namietateľ konkrétne poukázal na slovnú ochrannú známku „FLORA“ č. 176525, obrazovú ochrannú známku  č. 216345 a na slovné ochranné známky „PRO ACTIV“ č. 190503 a č. 191152, ktoré sú v porovnaní so zverejneným označením staršími ochrannými známkami.

Pri porovnaní tovarov zverejneného označenia a starších ochranných známk namietateľ uviedol, že tovary v triedach 29 a 30 sú zhodné a veľmi podobné, pochádzajúce z toho istého potravinárskeho odvetvia. Podobnosť označení namietateľ odôvodnil obsahnutím slovného prvku „FLORA“ vo zverejnenom označení, pričom prvok „FLORA“ je základným prvkom známkového radu namietateľa. Namietateľ k uvedenému predložil zoznam deviatich ochranných známk.

Podľa namietateľa slovná časť „VITA“ v slovnom prvku zverejneného označenia „VITAFLÓRA“ je prvkom bez rozlišovacej spôsobilosti, poukazujúca na podporu vitality prostredníctvom takto označených tovarov. Ďalší slovný prvok zverejneného označenia „ACTIV“ je zhodný s podstatnou časťou starších ochranných známk „PRO ACTIV“. Obrazové prvky zverejneného označenia majú prírodný motív, ktorý sa veľmi nelíši

od významu slova „FLÓRA“. Tvar oblúkov vo zverejnenom označení si spotrebitelia nemusia zapamätať a tak tieto prvky neodlišia zverejnené označenie od starších ochranných známk, najmä od obrazovej ochrannej známky, ktorá tiež obsahuje dva oblúky. Namietateľ konštatoval, že jeho ochranné známky majú vysokú rozlišovaciu spôsobilosť pre jeho tovary, a preto bude prvok „FLÓRA“ a tiež prvok „ACTIV“ vo zverejnenom označení evokovať spotrebiteľom ochranné známky namietateľa a tovarom označeným zverejneným označením budú spotrebitelia prisudzovať rovnaký pôvod.

Tovary sú zhodné a podobné a ich vysoká podobnosť vykompenzuje nižšiu podobnosť označení. Z dôvodu vysokej rozlišovacej spôsobilosti starších ochranných známk bude zverejnené označenie podľa namietateľa viesť spotrebiteľov k zámene, resp. asociácii so staršími ochrannými známkami.

Na základe uvedených argumentov namietateľ navrhol, aby úrad zamietol prihlášku zverejneného označenia pre všetky tovary v triedach 29 a 30 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Listom úradu z 13.9.2018 boli námietky odoslané prihlasovateľovi na vyjadrenie.

Prihlasovateľ vo vyjadrení doručenom úradu 22.11.2018 uviedol, že nikdy nespochybňoval skutočnosť, že namietateľ je majiteľom starších ochranných známk. Podľa jeho presvedčenia sa však nikdy nedopustil porušovania práv k týmto ochranným známkam.

Slovný prvok „FLORA“ je vo zverejnenom označení spojený do výrazu „VITAFLÓRA“, zverejnené označenie a staršie ochranné známky sa líšia svojou farbou, textom, typom písma a označenia ako celky sa dostatočne odlišujú.

Prihlasovateľ pôsobí na slovenskom trhu a v okolitých krajinách vyše dvadsať rokov v oblasti mlynárstva. Prihlasovateľ podľa jeho názoru oslovuje svojimi tovarmi inú kategóriu spotrebiteľov ako namietateľ a nie je možné žiadať úrad o zamietnutie zápisu označenia obsahujúceho slovné prvky ako „activ“, „natural“, „all in“, „premium“ alebo „classic“, ktoré sú rozsiahlo používanými všeobecnými slovnými prvkami.

Prihlasovateľ nesúhlasil s vytrhnutím časti slovného prvku „FLÓRA“ zo zverejneného označenia, pretože dominantnú časť zverejneného označenia predstavuje slniečko, ktoré samostatne a v rovnakej podobe má prihlasovateľ chránené aj ako dve ochranné známky Európskej únie. Prihlasovateľ poukázal na tvrdenia namietateľa o pravdepodobnej zámene, ktorú však nepreukázal.

Prihlasovateľ zdôraznil, že nežiadal o zápis označenia v slovnej podobe ako „FLÓRA“ ani „VITAFLÓRA“, pričom je podľa jeho názoru potrebné prihliadať na všetky prvky zverejneného označenia a na celkový dojem, ktorý porovnávané označenia zanechajú u príslušnej verejnosti. Samotný slovný prvok „ACTIV“ podľa jeho názoru nespĺňa podmienky na zápis do registra ochranných známk.

Prihlasovateľ predložil výťah z webovej stránky namietateľa s vyobrazením jeho jednotlivých produktov a výťahy z registra ochranných známk ako príklad označení obsahujúcich okrem iných prvkov aj slovný prvok „Active“ a „Aktivita“.

V závere svojho vyjadrenia prihlasovateľ požiadal úrad o zápis zverejneného označenia do registra ochranných známk.

Rozhodnutie úradu sa opiera o nasledovné skutočnosti a dôvody:

Podľa § 52 ods. 3 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov (ďalej aj „zákon o ochranných známkach“) úrad rozhoduje na základe odôvodnenia podania a dôkazov, ktoré boli účastníkmi konania predložené.

Namietateľ podal námietky v zmysle § 30 v spojení s § 7 písm. a) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení účinnom do 13. januára 2019, ktorý bol s účinnosťou od 14. januára 2019 zmenený a doplnený zákonom č. 291/2018 Z. z., ktorým sa mení a dopĺňa zákon č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov a ktorým sa menia a dopĺňajú niektoré zákony.


Uvedenými zmenami zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov došlo okrem iného k zmene označenia ustanovenia upravujúceho uplatnený námietkový dôvod, ktorý je v účinnom znení upravený v ustanovení § 7 písm. a) bod 2.

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 námietkach bolo zistené, že prihláška zverejneného označenia , číslo spisu POZ 145-2018, proti ktorej námietky smerujú, bola podaná 17.1.2018 prihlasovateľom Mlyn Kolárovo, a. s., Železničný rad 11, 946 03 Kolárovo, Slovenská republika, zastúpeným v konaní advokátkou Mgr. Emese Suba, Bratislavská cesta 1804, 945 01 Komárno, a zverejnená vo Vestníku úradu 2.5.2018 pre tovary v triedach 29, 30 a 31 medzinárodného triedenia tovarov a služieb. Podanie námietok smerovalo proti tovarom v triedach 29 a 30 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Ďalej bolo zistené, že namietateľ Upfield Europe B. V., Nassaukade 5, 3071 JL Rotterdam, Holandsko, zastúpený v konaní spoločnosťou FAJNOR IP s. r. o., Krasovského 13, 851 01 Bratislava, je majiteľom

- slovnjej ochrannej známky „FLORA“, č. 176525 (ďalej aj „prvá staršia ochranná známka“), s právom prednosti od 13.8.1992, ktorá je zapísaná pre tovary v triedach 29 a 30 medzinárodného triedenia tovarov a služieb;
- obrazovej ochrannej známky , č. 216345 (ďalej aj „druhá staršia ochranná známka“), s právom prednosti od 7.2.2006, ktorá je zapísaná pre tovary v triedach 5, 29, 30 a 32 medzinárodného triedenia tovarov a služieb;
- slovnjej ochrannej známky „PRO ACTIV“, č. 190503 (ďalej aj „tretia staršia ochranná známka“), s právom prednosti od 10.6.1998, ktorá je zapísaná pre tovary v triede 29 medzinárodného triedenia tovarov a služieb;
- slovnjej ochrannej známky „PRO ACTIV“, č. 191152 (ďalej aj „tretia staršia ochranná známka“), s právom prednosti od 29.6.1998, ktorá je zapísaná pre tovary v triede 30 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

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

Porovnanie tovarov

Podanie námietok smerovalo proti nasledujúcim tovarom zverejneného označenia:

v triede 29 – „bielkoviny na prípravu jedál; výťažky z rias na potravinárske použitie; želatína; pokrmové tuky; sardely (neživé); arašidové maslo; maslo; konzumné kakaové maslo; kokosové maslo; maslové krémy; vaječný bielok; krvavé jaternice; vývary (bujóny); prípravky na vývary (bujóny); kaviár; konzervované ovocie; údeniny; zemiakové lupienky; zemiakové hranolčeky; kyslá kapusta; sušený kokos; potravinársky repkový olej; koncentrované vývary; džemy; mrazené ovocie; polievky; hrozienka sušené; nakladané uhorky; konzervovaná zelenina; varená zelenina; sušená zelenina; potravinárske oleje; smotana (mliečne výrobky); syry; kandizované ovocie; krokety; kôrovce (neživé); datle; mlieko; raky (neživé); rybie plátky (filé); syridlá; dusené ovocie; ovocné rôsoly; ovocná dreň; mäso; ryby (neživé); potravinárska želatína; huspenina; divina; d'umbierový džem (zázvorový); konzervované sójové bôby (potraviny); tukové substancie na výrobu

pokrmových tukov; tukové nátierky na chlieb; slede (neživé); homáre (neživé); potravinársky kukuričný olej; potravinársky olej z palmových orechov; potravinársky sezamový olej; ustrice (neživé); potravinárska želatína z rýb; šunka; žltok; jogurt; prípravky na zeleninové polievky; zeleninové šťavy na prípravu jedál; mäsové výťažky; kefír (mliečny nápoj); kumys (mliečny nápoj); mliečne nápoje (s vysokým obsahom mlieka); srvátka; mliečne výrobky; langusty (neživé); slanina; konzervovaná šošovica; margarín; marmelády; špik (potraviny); mušle (neživé); mäkkýše (neživé); konzumný palmový olej; spracované škrupinové ovocie; vajcia; sušené vajcia; pečeňová paštéta; konzervovaná cibuľa; konzervované olivy; potravinársky olivový olej; potravinársky kostný olej; pektín na prípravu jedál; nakladaná zelenina; konzervovaný hrach; klobásy, salámy, párky; solené potraviny; prípravky na výrobu polievok; paradajkový pretlak; zeleninové šaláty; bravčová masť; ovocné šaláty; sardinky (neživé); lososy (neživé); konzumný loj; tuniaky (neživé); paradajková šťava na prípravu jedál; potravinársky slnečnicový olej; držky; konzervované hľuzovky; hydina (mäso); ovocné šupky; algináty na prípravu jedál; mleté mandle; spracované arašidy; konzervované šampiňóny; kokosový tuk; potravinársky kokosový olej; konzervovaná fazuľa; pečeň; potraviny z rýb; plátky sušeného ovocia; mušle jedlé (neživé); ovocie naložené v alkohole; spracovaný pel' (potravina); garnáty (neživé); konzervované ryby; konzervované mäso; morské raky (neživé); slimačie vajcia (konzumné); tofu; šľahačka; bravčové mäso; vtáčie hniezda (tradičná špecialita juhovýchodnej Ázie); konzervy s rybami; rybia múčka (potraviny); konzervy s ovocím; mäsové konzervy; zemiakové placky; ryby v slanom náleve; holotúrie (morské živočíchy) (neživé); chryzalídy (kukly motýľa priadky morušovej) (potraviny); konzervy so zeleninou; párky v cestíčku; zemiakové vločky; jablkový kompót; brusnicový kompót; tahini (nátierka zo sezamových jadier); hummus (cicerová kaša); konzervované morské riasy; ovocné chuťovky; kyslé mlieko; kimchi (jedlo z kvasenej zeleniny); sójové mlieko (náhradka mlieka); mliečne koktaily; papriková nátierka (konzervované koreniny); lúpané slnečnicové semená; rybacia pena; vtáčie mlieko (nealkoholické); zeleninová pena; rybie ikry (potraviny); lúpané semená; aloa pravá (potraviny); konzervovaný cesnak; mlieko obohatené bielkovinami; potravinársky ľanový olej; nízkotučné zemiakové lupienky; nízkotučné zemiakové hranolčeky; lecitín na prípravu jedál; mliečne fermenty na prípravu jedál; kompóty; kondenzované sladené mlieko; „smetana“ (ruská kyslá smotana); „riaženka“ (ruský jogurtový nápoj); „prostokvaša“ (ruské kyslé mlieko); paradajková pasta; pasta z tekvicovej dužiny; baklažánová pasta; arašidové mlieko na prípravu jedál; mandľové mlieko na prípravu jedál; ryžové mlieko (náhradka mlieka); konzervované artičoky; ovocné aranžmány na priamu konzumáciu; sušené mlieko; yakitori (japonský kurací špíz); bulgogi (kórejské jedlo z hovädzieho mäsa); kandizované orechy; ochutené orechy; spracované lieskové orechy; konzervované bobuľové ovocie; guakamola (avokádová nátierka); vyprážené cibuľové krúžky; falafel (tradičné arabské jedlo); citrónová šťava na prípravu jedál; mrazom sušené mäso; ovsené mlieko; rastlinná smotana; mrazom sušená zelenina; potravinársky extra panenský olivový olej; galbi (kórejské jedlo z grilovaného mäsa); jedlé mravčie larvy (potraviny); jedlý hmyz (neživý); spracovaná sladká kukurica; orechové nátierky; zemiakové knedle; párky na prípravu hotdogov; párky v kukuričnom cestíčku (corn dogs); potravinársky sójový olej; náhradky mlieka; mandľové mlieko; arašidové mlieko; kokosové mlieko; kokosové mlieko na prípravu jedál; nápoje z kokosového mlieka; ryžové mlieko na prípravu jedál; nápoje z mandľového mlieka; nápoje z arašidového mlieka; črevá na klobásy (prírodné alebo umelé); lisovaná ovocná pasta; sójové rezne; rezne z tofu“;

v triede 30 – „riasy (chuťové prísady); cestoviny; mandľové cesto; aníz (semená); badián; cukrovinky na zdobenie vianočných stromčekov; bylinkové čaje (nie na lekárske použitie); kávové príchute; aromatické prípravky do potravín; koreniny; nekysnutý chlieb; soľ na konzervovanie potravín; sucháre; sušienky, keksy; sušienky; mäťové cukríky; cukríky; oblátky; sladké žemle; kakao; káva; nepražená káva; rastlinné prípravky (kávové náhradky); zákusky, koláče; škorica (korenina); kapary; karamelky (cukríky); karí (korenie); prípravky z obilnín; žuvačky; cigória (kávová náhradka); čaj; čokoláda; marcipán; klinčeky (korenie); chuťové prísady; cukrovinky; cukrárske výrobky; kukuričné vločky; kukuričné pukance; stužovače šľahačky; smotanové zmrzliny; palacinky; príchute do potravín (okrem éterických esencií a esenciálnych olejov); kuchynská soľ; zahusťovacie prípravky na varenie; kurkuma (potravina); prírodné sladidlá; korenie; perníky, medovníky; nové korenie; múka; fazuľová múka; kukuričná múka; horčicová múčka; jačmenná múka; sójová múka; pšeničná múka (výražková); škrob (potraviny); droždie do cesta; fondán (cukrovinky); keksy; cukor; cukrárske aromatické prísady (okrem esenciálnych olejov); prášok do pečiva; cestá na koláče; d'umbier (korenie); prísady do zmrzlín (spojivá); ľad (prírodný alebo umelý); ľad do nápojov; glukóza na prípravu jedál; glutén (potraviny); krúpy (potraviny); ocot; kečup; mliečne kakaové nápoje; mliečne kávové nápoje; mliečne čokoládové nápoje; kvások; droždie; spojivá do údenín; mandľové pusinky (jemné pečivo); makaróny; mletá kukurica; pražená kukurica; maltóza; melasa; melasový sirup; cukrárenská mäta; med; lúpaný jačmeň; horčica; muškátové orechy; rezance; plnené koláče; mletý jačmeň; sendviče; pastilky (cukrovinky); jemné pečivárske výrobky; sušienky; pečivo (rožky); paprika (koreniny); pizza; čierne korenie; zemiaková múčka (potraviny); pudinky; pralinky; ravioly; sladké drievko (cukrovinky); ryža; šafran (korenie); ságo; omáčky (chuťové prísady); zelerová soľ; pšeničná krupica; šerbety (zmrzlinové nápoje);

špagety; tapioka; tapioková múka; torty; vanilkové príchute; vanilín (vanilková náhradka); zvitky (cestoviny); pečivo s mäsovou náplňou; paštéty zapekané v ceste; prípravky na zjemňovanie mäsa na domáce použitie; zmrzliny; prášky na výrobu zmrzlín; mandľové cukrovinky; arašidové cukrovinky; potravinárske príchute okrem esenciálnych olejov; aromatické prísady do nápojov (okrem esenciálnych olejov); mletý ovos; lúpaný ovos; ovsené potraviny; ovsené vločky; ovsený výražok (múka); tyčinky so sladkým drievkom (cukrovinky); pívny ocot; kávové nápoje; kakaové nápoje; čokoládové nápoje; kávové náhradky; kandis (na povrch cukroví); obilninové vločky; marináda (chuťové prísady); kuskus (krupica); sladové výťažky (potraviny); slad (potraviny); propolis; pikantné zeleninové omáčky (chuťové prísady); včelia kasička; morská voda na prípravu jedál; sůši; paradajková omáčka; majonézy; slané pečivo (kreker); anglický krém; ovocné želé (cukrovinky); müsli; ryžové koláče; sójová omáčka; jogurty mrazené (mrazené potraviny); chutneys (koreniny); jarné závitky (ázijské predjedlo); tacos (mexické jedlo); kukuričné placky (tortilly); ľadový čaj; čajové nápoje; zálievky na šaláty; strúhanka; tabbouleh (libanonský šalát); chalva; quiches (slaný koláč); mäsové šťavy; pasta zo sójových bôbov (chuťové prísady); miso (chuťové prísady); obilninové chuťovky; ryžové chuťovky; instantná kukuričná kaša (s vodou alebo s mliekom); kukuričná krupica; práškové droždie; sóda bikarbóna na prípravu jedál; konzervované záhradné bylinky (chuťové prísady); jedlá z rezancov; polevy na koláče; čokoládové peny; penové zákusky (cukrovinky); ovocné omáčky; marinády; syrové sendviče (cheeseburgers); pesto (bazalková omáčka); polevy na šunku; ľanové semená na prípravu jedál (koreniny); obilné klíčky (potraviny); cereálne tyčinky s vysokým obsahom proteínov; vínný kameň na prípravu jedál; gluténové prísady na kuchárske použitie; omáčky na cestoviny; cereálne tyčinky; palmový cukor; cestá na jedlá; kvety a listy rastlín (náhradky čaju); cestá na zákusky; vareňiki (ukrajinské pirohy); peľmene (ruské mäsové knedličky); čokoládové cukrárske ozdoby; cukrovinkové cukrárske ozdoby; orechy v čokoláde; mliečna ryžová kaša; mleté orechy; posekaný cesnak (chuťové prísady); baozi (čínske parené buchty); ryžové cesto na prípravu jedál; jiaaozi (čínske pirohy); ramen (japonské rezancové polievky); okonomiyaki (japonské obložené placky); zmesi na prípravu okonomiyaki (japonské obložené placky); burritos (mexické plnené placky); gimnap (kórejské ryžové jedlo); jedlý papier; jedlý ryžový papier; čokoládové nátierky; čokoládovo-orieškové nátierky; knedle; agávový sirup (prírodné sladidlo); polevy na zákusky s vysokým leskom; mrazom sušené ryžové jedlá; mrazom sušené cestovinové jedlá; harmančekové nápoje; mliečny karamel (dulce de leche); ryža zmiešaná so zeleninou a hovädzím mäsom (bibimbap); onigiri (japonské ryžové jedlo); instantná ryža; hotdogy (teplé párky v rožku); ľadové kocky (konzumné); spracované semená používané ako koreniny; sezamové semená (koreniny); zelenina v štiplavom náleve; spracovaná pohánka; pohánková múka; brusnicová omáčka (chuťové prísady); jablková omáčka (chuťové prísady); krutóny; cukriky na osvieženie dychu; žuvačky na osvieženie dychu; japonské rezance udon; japonské rezance soba“.

Tretia staršia ochranná známka (č. 190503) je zapísaná pre tovary:

v triede 29 – „mäso, ryby; hydina a zverina; mäsové výťažky; konzervované, sušené, varené a inak spracované ovocie a zelenina; vajcia, mlieko a mliečne výrobky; jedlé oleje a tuky; margaríny“.

Štvrtá staršia ochranná známka (č. 191152) je zapísaná pre tovary:

v triede 30 – „káva, čaj, kakao, cukor, ryža, tapioka, ságo, kávové náhradky; múka a výrobky z obilia, chlieb, jemné pečivo, sušienky a koláče, cukrárske výrobky a cukrovinky; zmrzliny; med, sirupy z melasy; droždie, prášky do pečiva; soľ, horčica; ocot, omáčky (ako chuťové prísady); korenie a koreniny; ľad“.

Pri posudzovaní podobnosti tovarov a služieb, ako jednej z podmienok pravdepodobnosti zámenny, 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 známok mohol byť uvedený do omylu čo sa týka výrobcu tovarov alebo poskytovateľa služieb.

V triede 29 je zverejnené označenie prihlásené pre „mäso; mäsové výťažky; konzervované mäso; bravčové mäso; mäsové konzervy; mrazom sušené mäso; krvavé jaternice; údeniny; šunka; špik (potraviny); klobásy, salámy, párky; držky; pečeň; pečeňová paštéta; párky na prípravu hotdogov“ a tretia staršia ochranná známka je zapísaná pre „mäso, mäsové výťažky“. Uvedené tovary sú zhodné, pretože sú buď zhodne

obsiahnuté v oboch zoznamoch alebo prihlásené druhy mäsa či formy jeho spracovania možno začleniť pod všeobecnú kategóriu tovarov „mäso“, pre ktoré je zapísaná tretia staršia ochranná známka.

Výsledkom porovnania ďalej uvedených tovarov je konštatovaná zhoda na základe rovnakého princípu, a to z dôvodu, že v zoznamoch zverejneného označenia a starších ochranných známk sú obsiahnuté rovnaké pomenovania tovarov, prípadne ich synonymá, alebo širšia všeobecná kategória tovarov zahŕňa konkrétne druhy tovarov opačného označenia. Ide o tieto tovary:

- prihlásené „ryby (neživé); konzervované ryby; ryby v slanom náleve; potraviny z rýb; sardely (neživé); rybie plátky (filé); konzervy s rybami; slede (neživé); sardinky (neživé); lososy (neživé); tuniaky (neživé)“ a pre tretiu staršiu ochrannú známku zapísané „ryby“;
- prihlásené „hydina (mäso)“ a pre tretiu staršiu ochrannú známku zapísané tovary „hydina“;
- prihlásené „divina“ a pre tretiu staršiu ochrannú známku zapísané „zverina“;
- prihlásené „margarín“ a pre tretiu staršiu ochrannú známku zapísané „margaríny“;
- prihlásené „pokrmové tuky; potravinársky repkový olej; potravinárske oleje; potravinársky kukuričný olej; potravinársky olej z palmových orechov; potravinársky sezamový olej; konzumný palmový olej; potravinársky olivový olej; potravinársky kostný olej; bravčová masť; slanina; konzumný loj; potravinársky slnečnicový olej; kokosový tuk; potravinársky kokosový olej; potravinársky ľanový olej; potravinársky extra panenský olivový olej; potravinársky sójový olej; tukové substancie na výrobu pokrmových tukov; tukové nátierky na chlieb; arašidové maslo; konzumné kakaové maslo; kokosové maslo“ a pre tretiu staršiu ochrannú známku zapísané „jedlé oleje a tuky“;
- prihlásené „konzervované ovocie; mrazené ovocie; kandizované ovocie; dusené ovocie; spracované škrupinové ovocie; ovocie naložené v alkohole; konzervované bobuľové ovocie; konzervy s ovocím; konzervovaná zelenina; varená zelenina; sušená zelenina; nakladaná zelenina; mrazom sušená zelenina; konzervy so zeleninou“ a pre tretiu staršiu ochrannú známku zapísané „konzervované, sušené, varené a inak spracované ovocie a zelenina“;
- prihlásené tovary „želatína; sušený kokos; džemy; hrozienka sušené; datle; ovocné rôsoly; ovocná dreň; potravinárska želatína; d'umbierový džem (zázvorový); marmelády; ovocné šupky; mleté mandle; spracované arašidy; plátky sušeného ovocia; jablkový kompót; brusnicový kompót; ovocné chuťovky; kompóty; ovocné aranžmány na priamu konzumáciu; kandizované orechy; ochutené orechy; spracované lieskové orechy; citrónová šťava na prípravu jedál; lisovaná ovocná pasta; zemiakové lupienky; zemiakové hranolčeky; krokety; kyslá kapusta; nakladané uhorky; konzervované sójové bôby (potraviny); zeleninové šťavy na prípravu jedál; konzervovaná šošovica; konzervovaná cibuľa; konzervované olivy; konzervovaný hrach; paradajkový pretlak; zeleninové šaláty; paradajková šťava na prípravu jedál; konzervovaná fazuľa; zemiakové placky; zemiakové vločky; hummus (cícerová kaša); kimchi (jedlo z kvasenej zeleniny); papriková nátierka (konzervované koreniny); guakamola (avokádová nátierka); orechové nátierky; zeleninová pena; konzervovaný cesnak; nízkotučné zemiakové lupienky; nízkotučné zemiakové hranolčeky; paradajková pasta; pasta z tekvicovej dužiny; baklažánová pasta; konzervované artičoky; vyprážené cibuľové krúžky; falafel (tradičné arabské jedlo); spracovaná sladká kukurica; zemiakové knedle; ovocné šaláty“ a pre tretiu staršiu ochrannú známku zapísané „konzervované, sušené, varené a inak spracované ovocie a zelenina“;
- prihlásené „mlieko; kefír (mliečny nápoj); kumys (mliečny nápoj); mliečne nápoje (s vysokým obsahom mlieka); kyslé mlieko; mliečne koktaily; mlieko obohatené bielkovinami; kondenzované sladené mlieko; „prostokvaša“ (ruské kyslé mlieko); sušené mlieko“ a pre tretiu staršiu ochrannú známku zapísané „mlieko“;
- prihlásené „maslo; maslové krémy; smotana (mliečne výrobky); syry; jogurt; srvátka; mliečne výrobky; šľahačka; vtáčie mlieko (nealkoholické); mliečne fermenty na prípravu jedál; „smetana“ (ruská kyslá smotana); „riaženka“ (ruský jogurtový nápoj)“ a pre tretiu staršiu ochrannú známku zapísané „mliečne výrobky“;
- prihlásené „vajcia; sušené vajcia; vaječný bielok; žĺtok“ a pre tretiu staršiu ochrannú známku zapísané „vajcia“.

Zverejnené označenie je prihlásené aj pre „bielkoviny na prípravu jedál“, teda tovary, ktorých účel, distribučné kanály a výrobcovia môžu byť rovnakí ako v prípade pre tretiu staršiu ochrannú známku zapísaných tovarov - „vajcia“. Porovnávané tovary sú podobné.

Prihlásené „kôrovce (neživé); raky (neživé); homáre (neživé); ustrice (neživé); langusty (neživé); mušle (neživé); mäkkýše (neživé); mušle jedlé (neživé); garnáty (neživé); morské raky (neživé); algináty na prípravu jedál; rybia múčka (potraviny); výťažky z rias na potravinárske použitie; potravinárska želatína z rýb; rybacia pena; holotúrie (morské živočích) (neživé); konzervované morské riasy; rybie ikry (potraviny),

kaviár“ sú rôznymi druhmi plodov mora, morských rastlín a tovarov, ktoré sú výsledkom ich spracovania a spracovania rýb. Uvedené prihlásené tovary a pre tretiu staršiu ochrannú známku zapísané „*ryby*“ majú rovnaký obchodný pôvod, distribučné kanály a tiež sú určené rovnakej spotrebiteľskej verejnosti. Porovnávané tovary sú podobné.

Prihlásené „*vývary (bujóny); prípravky na vývary (bujóny); koncentrované vývary; huspenina*“ sú vo vysokej miere podobné tovarom, pre ktoré je zapísaná tretia staršia ochranná známka, a to „*mäsové výťažky*“. Uvedené tovary majú rovnakých výrobcov, distribučné kanály aj spotrebiteľskú verejnosť.

Prihlásené „*polievky; prípravky na výrobu polievok; prípravky na zeleninové polievky; solené potraviny*“, keďže patria do triedy 29, ich základ tvorí mäso alebo zelenina, môžu mať rovnakých výrobcov, distribučné kanály aj spotrebiteľskú verejnosť ako tovary zapísané pre tretiu staršiu ochrannú známku - „*konzervovaná, sušená, varená a inak spracovaná zelenina; mäso; mäsové výťažky*“. Uvedené prihlásené a zapísané tovary sú podobné.

Zverejnené označenie je prihlásené aj pre „*tofu; sójové rezne; rezne z tofu*“, teda tovary rastlinného pôvodu, ktoré sú konkurenčnými tovarmi v porovnaní s „*mäsom*“, pre ktoré je zapísaná tretia staršia ochranná známka. Spotrebiteľ si na rovnaký účel môže vybrať variant živočíšny alebo rastlinný, a preto sú tieto tovary podobné.

Prihlásené „*párky v cestíčku; yakitori (japonský kurací špíz); bulgogi (kórejské jedlo z hovädzieho mäsa); galbi (kórejské jedlo z grilovaného mäsa); párky v kukuričnom cestíčku (corn dogs)*“ ako jedlá s mäsovým základom sú účelom použitia a okruhom spotrebiteľskej verejnosti blízke „*mäsu*“, pre ktoré je zapísaná tretia staršia ochranná známka. Uvedené tovary sú podobné.

Zverejnené označenie je prihlásené aj pre „*konzervované hľuzovky; konzervované šampiňóny*“, teda pre konzervované druhy húb, tiež pre „*tahini (nátierka zo sezamových jadier); lúpané slnečnicové semená; lúpané semená; aloa pravá (potravina)*“, ktoré sú rastlinnými produktmi. Povahou, účelom a spôsobom použitia sú tieto tovary blízke najmä tovarom „*konzervované, sušené, varené a inak spracované ovocie a zelenina*“, pre ktoré je zapísaná tretia staršia ochranná známka. Porovnávané tovary sú podobné v nízkej miere.

Podobnosť na základe rovnakých výrobcov, distribučných kanálov a spotrebiteľskej verejnosti sa vzťahuje na prihlásené „*črevá na klobásky (prírodné alebo umelé)*“ a pre tretiu staršiu ochrannú známku zapísané „*mäso*“.

Prihlásené „*sójové mlieko (náhradka mlieka); arašidové mlieko na prípravu jedál; mandľové mlieko na prípravu jedál; ryžové mlieko (náhradka mlieka); ovsené mlieko; rastlinná smotana; náhradky mlieka; mandľové mlieko; arašidové mlieko; kokosové mlieko; kokosové mlieko na prípravu jedál; nápoje z kokosového mlieka; ryžové mlieko na prípravu jedál; nápoje z mandľového mlieka; nápoje z arašidového mlieka*“ sú rastlinnými alternatívami mlieka a mliečnych výrobkov živočíšneho pôvodu. Rovnaký spôsob použitia a konkurenčný vzťah medzi týmito tovarmi je dôvodom konštatovania podobnosti uvedených prihlásených tovarov a pre tretiu staršiu ochrannú známku zapísaných tovarov „*mlieko a mliečne výrobky*“.

Zverejnené označenie je prihlásené pre „*spracovaný peľ (potravina)*“, teda tovar podobný s tovarom, pre ktorý je zapísaná štvrtá staršia ochranná známka v triede 30 - „*med*“. Uvedené tovary majú rovnakých producentov, distribučné kanály aj spotrebiteľskú verejnosť.

Zverejnené označenie je prihlásené pre „*syridlá*“, ktoré sú špecifickými enzýmami používanými na zrážanie mlieka pri výrobe syrov. Uvedený tovar má pôvod, povahu aj spôsob použitia, ktorý je odlišný od potravín, pre ktoré sú zapísané tretia aj štvrtá staršia ochranná známka. Prihlásené „*syridlá*“ a tovary v triede 29, pre ktoré je zapísaná tretia staršia ochranná známka, rovnako ako tovary v triede 30 medzinárodného triedenia tovarov a služieb, pre ktoré je zapísaná štvrtá staršia ochranná známka, nie sú podobné.

Prihlásené tovary „*pektín na prípravu jedál; lecitín na prípravu jedál*“ sú prípravkami určenými na zahusťovanie pri varení, pektín ako prírodné zahusťovadlo najmä pri príprave džemov a lekvárov a lecitín ako emulgátor na stabilizáciu receptúr a najmä pri výrobe čokolády, kde jeho funkciou je viazanie cukru a kakaových častíc na vytvorenie krémovej konzistencie. Uvedené prihlásené tovary a tovary v triede 29

a 30, pre ktoré sú zapísané tretia a štvrtá staršia ochranná známka, majú odlišnú povahu, pôvod aj účel použitia, preto sú považované za nepodobné.

Rovnaký záver sa vzťahuje aj na prihlásené tovary v triede 29 - „*slimačie vajcia (konzumné); vtáčie hniezda (tradičná špecialita juhovýchodnej Ázie); chryzalídy (kukly motýľa priadky morušovej) (potraviny); jedlé mravčie larvy (potraviny); jedlý hmyz (neživý)*“, ktoré sú veľmi špecifickými delikatesami, ktorých pôvod sa nespája s producentmi bežne dostupných potravín patriacich do tried 29 a 30 medzinárodného triedenia tovarov a služieb, pre ktoré sú tretia a štvrtá staršia ochranná známka zapísané. Uvedené tovary majú odlišné predajné miesta a účelom uvedených prihlásených tovarov nie je bežné použitie z dôvodu nasýtenia a zabezpečenia potrebných výživových hodnôt pre spotrebiteľa. Uvedené prihlásené tovary a tovary, pre ktoré sú staršie ochranné známky zapísané, sú nepodobné.

V triede 30 je zverejnené označenie prihlásené pre tovary „*koreniny; sol' na konzervovanie potravín; sušienky, keksy; sušienky; kakao; káva; zákusky, koláče; prípravky z obilnín; čaj; chuťové prísady; cukrovinky; cukrárske výrobky; kuchynská sol'; korenie; múka; droždie do cesta; keksy; cukor; prášok do pečiva; ľad (prírodný alebo umelý); ocot; kvások; droždie; melasa; melasový sirup; med; horčica; jemné pečivárske výrobky; sušienky; pečivo (rožky); ryža; ságo; omáčky (chuťové prísady); tapioka; tapioková múka; zmrzlina; kávové náhradky*“, ktoré sú obsiahnuté v rovnakom či veľmi podobnom znení, prípadne ako synonymá, aj v zozname tovarov štvrtej staršej ochrannej známky v rovnakej triede („*káva, čaj, kakao, cukor, ryža, tapioka, ságo, kávové náhradky; múka a výrobky z obilia, chlieb, jemné pečivo, sušienky a koláče, cukrárske výrobky a cukrovinky; zmrzlina; med, sirupy z melasy; droždie, prášky do pečiva; sol', horčica; ocot, omáčky (ako chuťové prísady); korenie a koreniny; ľad*“). Uvedené tovary sú zhodné.

Prihlásené „*riasy (chuťové prísady); kapary; príchute do potravín (okrem éterických esencií a esenciálnych olejov); horčicová múčka; cukrárske aromatické prísady (okrem esenciálnych olejov); kečup; cukrárenská mäta; vanilkové príchute; vanilín (vanilková náhradka); potravinárske príchute okrem esenciálnych olejov; aromatické prísady do nápojov (okrem esenciálnych olejov); marináda (chuťové prísady); pikantné zeleninové omáčky (chuťové prísady); paradajková omáčka; majonézy; sójová omáčka; zálievky na šaláty; mäsové šťavy; pasta zo sójových bôbov (chuťové prísady); miso (chuťové prísady); konzervované záhradné bylinky (chuťové prísady); ovocné omáčky; marinády; pesto (bazalková omáčka); polevy na šunku; omáčky na cestoviny; posekaný cesnak (chuťové prísady); brusnicová omáčka (chuťové prísady); jablková omáčka (chuťové prísady)*“ sú tovarmi určenými na ochucovanie potravín a hotových jedál. Uvedené tovary sú zhodné a/alebo podobné s tovarmi štvrtej staršej ochrannej známky „*omáčky (ako chuťové prísady)*“, keďže okrem rovnakého účelu môžu pochádzať od rovnakých výrobcov a prostredníctvom rovnakých distribučných kanálov byť ponúkané rovnakému okruhu spotrebiteľskej verejnosti.

Výsledkom porovnania ďalej uvedených tovarov je konštatovaná zhoda z dôvodu, že v zoznamoch zverejneného označenia a starších ochranných známk sú obsiahnuté rovnaké pomenovania tovarov, prípadne ich synonymá, alebo širšia všeobecná kategória tovarov zahŕňa konkrétne druhy tovarov opačného označenia. Ide o tieto tovary:

- prihlásené „*aníz (semená); badián; aromatické prípravky do potravín; škorica (korenina); karí (korenie); klinčeky (korenie); muškátové orechy; kurkuma (potravina); nové korenie; ďumbier (korenie); paprika (koreniny); čierne korenie; šafran (korenie); ľanové semená na prípravu jedál (koreniny); spracované semená používané ako koreniny; zelerová sol'; chutneys (koreniny); sezamové semená (koreniny)*“ a pre štvrtú staršiu ochrannú známku zapísané „*korenie a koreniny*“;
- prihlásené „*cestoviny; rezance; ravioly; špagety; zvitky (cestoviny); makaróny; kukuričné vločky; kukuričné pukance; krúpy (potraviny); mletá kukurica; pražená kukurica; lúpaný jačmeň; mletý jačmeň; glutén (potraviny); gluténové prísady na kuchárske použitie; sladové výťažky (potraviny); slad (potraviny); mletý ovos; lúpaný ovos; ovsené potraviny; ovsené vločky; obilninové vločky; kuskus (krupica); müsli; obilninové chuťovky; ryžové chuťovky; instantná kukuričná kaša (s vodou alebo s mliekom); kukuričná krupica; obilné kľičky (potraviny); cereálne tyčinky s vysokým obsahom proteínov; cereálne tyčinky; mliečna ryžová kaša; spracovaná pohánka*“ a pre štvrtú staršiu ochrannú známku zapísané „*výrobky z obilia*“;
- prihlásené „*cukrovinky na zdobenie vianočných stromčekov; mäťové cukríky; cukríky; karamelky (cukríky); žuvačky; čokoláda; fondán (cukrovinky); pastilky (cukrovinky); pralinky; sladké drievko (cukrovinky); mandľové cukrovinky; arašidové cukrovinky; tyčinky so sladkým drievkom (cukrovinky); kandis (na povrch cukrovínek); ovocné želé (cukrovinky); penové zákusky (cukrovinky); čokoládové cukrárske ozdoby; cukrovinkové cukrárske ozdoby; orechy v čokoláde; polevy na zákusky s vysokým*

- leskom; polevy na koláče; cukríky na osvieženie dychu; žuvačky na osvieženie dychu*“ a pre štvrtú staršiu ochrannú známku zapísané „*cukrárske výrobky a cukrovinky*“;
- prihlásené „*bylinkové čaje (nie na lekárske použitie); ľadový čaj; čajové nápoje*“ a pre štvrtú staršiu ochrannú známku zapísaný „*čaj*“;
 - prihlásené „*prírodné sladidlá*“ a pre štvrtú staršiu ochrannú známku zapísaný „*med*“;
 - prihlásené „*glukóza na prípravu jedál; maltóza; palmový cukor*“ a pre štvrtú staršiu ochrannú známku zapísaný „*cukor*“;
 - prihlásené tovary „*nekysnutý chlieb; sucháre; oblátky; sladké žemle; mandľové pusinky (jemné pečivo)*“ a pre štvrtú staršiu ochrannú známku zapísané „*chlieb, jemné pečivo*“;
 - prihlásené „*nepražená káva; rastlinné prípravky (kávové náhradky); cigória (kávová náhradka)*“ a pre štvrtú staršiu ochrannú známku zapísané „*káva, kávové náhradky*“;
 - prihlásené „*smotanové zmrzliny; šerbety (zmrzlinové nápoje)*“ a pre štvrtú staršiu ochrannú známku zapísané „*zmrzliny*“;
 - prihlásené „*palacinky; perníky, medovníky; plnené koláče; torty; slané pečivo (krekery); ryžové koláče; quiches (slaný koláč)*“ a pre štvrtú staršiu ochrannú známku zapísané „*jemné pečivo, koláče*“;
 - prihlásené tovary „*fazuľová múka; kukuričná múka; jačmenná múka; sójová múka; pšeničná múka (výrazková); pšeničná krupica; ovsený výražok (múka); pohánková múka*“ a pre štvrtú staršiu ochrannú známku zapísaná „*múka*“;
 - prihlásené „*ľad do nápojov; ľadové kocky (konzumné)*“ a pre štvrtú staršiu ochrannú známku zapísaný „*ľad*“;
 - prihlásené „*škrob (potraviny)*“ a pre štvrtú staršiu ochrannú známku zapísaná „*tapioka*“, keďže tapioka je maniokový škrob používaný napr. na zahustenie polievok, ale aj do sladkých krémov;
 - prihlásené „*pivný ocot*“ a pre štvrtú staršiu ochrannú známku zapísaný „*ocot*“;
 - prihlásené „*instantná ryža*“ a pre štvrtú staršiu ochrannú známku zapísaná „*ryža*“;
 - prihlásené „*kávové nápoje; kakaové nápoje; čokoládové nápoje*“ a pre štvrtú staršiu ochrannú známku zapísané „*káva, kakao*“;
 - prihlásené „*práškové droždie*“ a pre štvrtú staršiu ochrannú známku zapísané „*droždie*“.

Prihlásené „*kvety a listy rastlín (náhradky čaju); harmančekové nápoje*“ a pre štvrtú staršiu ochrannú známku zapísaný „*čaj*“ sú konkurenčné tovary zhodujúce sa v spôsobe ich použitia, distribučných kanáloch, majú rovnakých výrobcov a sú určené rovnakému okruhu spotrebiteľskej verejnosti. Porovnávané tovary sú podobné vo vysokej miere.

Prihlásený „*agávový sirup (prírodné sladidlo)*“ a pre štvrtú staršiu ochrannú známku zapísaný „*med*“ sú tovary podobné. Spotrebiteľ sa môže rozhodnúť, ktoré z prírodných sladidiel si vyberie, ich spôsob použitia aj spotrebiteľská verejnosť môžu byť rovnaké.

Zverejnené označenie je prihlásené aj pre „*pudinky; anglický krém; jogurty mrazené (mrazené potraviny)*“, ktoré sú konzumované ako dezert. Preto tieto tovary a pre štvrtú staršiu ochrannú známku zapísané „*koláče*“, aj keď majú inú povahu, môžu si vzájomne konkurovať a zdieľať rovnaké distribučné kanály. Okrem toho sa môžu zameriavať na tú istú relevantnú verejnosť a môžu ich vyrábať rovnakí výrobcovia. Preto sú tieto tovary podobné.

Prihlásené „*mandľové cesto; kávové príchute; marcipán; čokoládové peny; cestá na zákusky; cestá na koláče; cestá na jedlá; mleté orechy; čokoládové nátiery; čokoládovo-orieškové nátiery; mliečny karamel (dulce de leche); chalva*“ sú podobné zapísaným tovarom štvrtej staršej ochrannej známky „*koláče*“. Uvedené tovary vzájomne spolu súvisia, okrem rovnakého účelu môžu mať rovnakých výrobcov a sú určené rovnakému okruhu spotrebiteľskej verejnosti.

Pre zverejnené označenie prihlásené „*sendviče; pizza; pečivo s mäsovou náplňou; paštety zapekané v ceste; jarné závitky (ázijské predjedlo); tacos (mexické jedlo); kukuričné placky (tortilly); syrové sendviče (cheeseburgers); vareniki (ukrajinské pirohy); pelmene (ruské mäsové knedličky); knedle; baozi (čínske parené buchty); jiaaozi (čínske pirohy); okonomiyaki (japonské obložené placky); zmesi na prípravu okonomiyaki (japonské obložené placky); burritos (mexické plnené placky); mrazom sušené cestovinové jedlá; jedlá z rezancov; japonské rezance udon; japonské rezance soba; tabbouleh (libanonský šalát)*“ sú rôznymi variantmi jedál, ktorých základ tvoria výrobky z obilnín v podobe pečiva, placiek, rezancov, celozrnných obilnín a pod., a preto okrem účelu použitia ich môže spájať so zapísanými tovarmi pre štvrtú staršiu ochrannú známku – „*chlieb; jemné pečivo; výrobky z obilia*“ - rovnaký pôvod, ako aj spotrebiteľská verejnosť. Porovnávané tovary sú podobné.

Prihlásené „*krutóny; strúhanka*“ a pre štvrtú staršiu ochrannú známku zapísané „*chlieb, výrobky z obilia*“ sú tovary podobné, keďže majú rovnakých výrobcov, distribučné kanály aj spotrebiteľskú verejnosť.

Prihlásené „*zahusťovacie prípravky na varenie; zemiaková múčka (potraviny)*“ a pre štvrtú staršiu ochrannú známku zapísaná „*múka*“ si môžu vzájomne konkurovať, keďže môžu byť používané na rovnaký účel ako zahusťovadlá pri varení, a zdieľať rovnaké distribučné kanály. Okrem toho sa môžu zameriavať na tú istú relevantnú verejnosť a môžu ich vyrábať rovnakí výrobcovia. Preto sú tieto tovary podobné.

Prihlásené „*stužovače šľahačky*“ sú určené na použitie pri šľahaní smotany na zachovanie jej vyšľahanej konzistencie. Uvedené tovary sú poskytované širokej spotrebiteľskej verejnosti na rovnakých predajných miestach a od rovnakých výrobcov ako tovary zapísané pre štvrtú staršiu ochrannú známku „*tapioka, prášky do pečiva*“. Porovnávané tovary sú podobné.

Prihlásené „*prísady do zmrzlín (spojivá); prášky na výrobu zmrzlín*“ sú podobné tovarom zapísaným pre štvrtú staršiu ochrannú známku „*zmrzliny*“. Uvedené tovary vzájomne spolu súvisia, dopĺňajú sa, prípadne si konkurujú (hotové zmrzliny a prášky na výrobu zmrzlín) a majú rovnaký obchodný pôvod.

Prihlásené „*mliečne kakaové nápoje; mliečne kávové nápoje; mliečne čokoládové nápoje*“ sú vo vysokej miere podobné tovarom, pre ktoré je zapísaná štvrtá staršia ochranná známka „*káva, kakao*“. Uvedené tovary majú rovnakých výrobcov a sú určené rovnakým spotrebiteľom.

Prihlásené „*propolis; včelia kasička*“ a pre štvrtú staršiu ochrannú známku zapísaný tovar „*med*“ pochádzajú z rovnakého obchodného zdroja, rovnakej spotrebiteľskej verejnosti sú ponúkané prostredníctvom rovnakých distribučných kanálov. Uvedené tovary sú podobné.

Prihlásené „*sóda bikarbóna na prípravu jedál; vínnny kameň na prípravu jedál*“ a pre štvrtú staršiu ochrannú známku zapísané „*prášky do pečiva*“ pochádzajú z rovnakého obchodného zdroja, plnia rovnaký účel a rovnakej spotrebiteľskej verejnosti sú ponúkané prostredníctvom rovnakých distribučných kanálov. Uvedené tovary sú podobné.

Prihlásené „*prípravky na zjemňovanie mäsa na domáce použitie*“ a pre štvrtú staršiu ochrannú známku zapísané „*korenie a koreniny; omáčky (ako chuťové prísady)*“ môžu pochádzať z rovnakého obchodného zdroja, použiť ich možno na rovnaký účel a rovnakej spotrebiteľskej verejnosti sú ponúkané prostredníctvom rovnakých distribučných kanálov. Uvedené tovary sú podobné.

Prihlásené „*suši; ryžové cesto na prípravu jedál; gimhap (kórejské ryžové jedlo); jedlý papier; jedlý ryžový papier; mrazom sušené ryžové jedlá; ryža zmiešaná so zeleninou a hovädzím mäsom (bibimbap); onigiri (japonské ryžové jedlo)*“ sú rôznymi variantmi jedál, ktorých základ tvorí ryža, a preto okrem účelu použitia ich môže spájať so zapísanými tovarmi pre štvrtú staršiu ochrannú známku – „*ryža*“ - rovnaký pôvod, ako aj spotrebiteľská verejnosť. Porovnávané tovary sú podobné.

Prihlásené „*ramen (japonské rezancové polievky)*“ obsahujúce okrem iných zložiek silný mäsový vývar a „*hotdogy (teplé párky v rožku)*“ ako jedlá s mäsovým základom sú účelom použitia a okruhom spotrebiteľskej verejnosti blízke „*mäsu*“, pre ktoré je zapísaná tretia staršia ochranná známka v triede 29 medzinárodného triedenia tovarov a služieb. Uvedené tovary sú podobné.

Zverejnené označenie je prihlásené aj pre tovary „*zelenina v štiplavom náleve*“. Ide o tovary, ktoré sú spracovanou zeleninou, a keďže pochádzajú od rovnakých výrobcov, sú šírené prostredníctvom rovnakých distribučných kanálov rovnakému okruhu spotrebiteľskej verejnosti ako pre tretiu staršiu ochrannú známku v triede 29 zapísané - „*konzervovaná, sušená, varená a inak spracovaná zelenina*“. Porovnávané tovary sú podobné.

Prihlásené „*spojivá do údenín; morská voda na prípravu jedál*“ sú veľmi špecifickými surovinami na prípravu jedál, ktorých pôvod sa nespája s pôvodcami dostupných potravín patriacich do tried 29 a 30 medzinárodného triedenia tovarov a služieb, pre ktoré sú tretia a štvrtá staršia ochranná známka zapísané. Uvedené tovary sú určené špecializovanej verejnosti a majú odlišné predajné miesta. Uvedené prihlásené tovary a tovary, pre ktoré sú staršie ochranné známky zapísané, sú nepodobné.

Prvá staršia ochranná známka (č. 176525) je zapísaná pre tovary v **triedach 29 a 30** medzinárodného triedenia tovarov a služieb, a to: „čerstvé mäso, ryby vrátane mäkkýšov a kôrovcov, hydina, zverina, mäsové výťažky; vajcia, mlieko a iné mliečne výrobky vrátane mliečnych nápojov, jedlé oleje a tuky, sušená zelenina a ovocie, káva, čaj, kakao, cukor, ryža, tapioka, ságo, kávové náhradky; múka a obilné výrobky určené na ľudskú výživu, nápoje z kávy, kakaá alebo čokolády; chlieb, sucháre a sušienky, koláče, jemné pečivo a cukrovinky, zmrzlina, med, sirup z melasy, kvasnice, prášky do pečiva, soľ, čierne korenie, ocot, chuťové omáčky, korenie; ľad“;

a druhá staršia ochranná známka (č. 216345) je zapísaná pre tovary:

v triede 5 – „dietetické prípravky, výživové doplnky, najmä dietetický margarín na lekárske účely“;

v triede 29 – „salámy, klobásy, párky, paštéty a mäsové nátierky; margarín, maslo, tuky na varenie a vyprážanie, syrové výrobky, tvaroh, mlieko a výrobky z mlieka, odtučnené mlieko, sójové mlieko; mliečne výrobky, jogurt, smotana, náhradky smotany a syra, vajcia; džemy, lekváre, marmelády, želé, rôsoly, sušené (práškové) vajcia; jedlé oleje a tuky“;

v triede 30 – „káva; čaj; kakao; cukor; ryža; tapioka; ságo; kávové náhradky; múka a výrobky z obilia; chlieb; keksy, sušienky, trvanlivé pečivo, pekárske a cukrárske výrobky; jemné pečivo a cukrovinky, zmrzlina; med; melasový sirup; kvasnice; prášky do pečiva; soľ; horčica; ocot; sójová omáčka; šalátové dresingy; majonéza; omáčky ako chuťové prísady; korenie; potravinársky ľad“;

v triede 32 – „nealkoholické nápoje s obsahom ovocnej šťavy a mlieka, cmaru alebo jogurtu“.

Vzhľadom na skutočnosť, že prvá a druhá staršia ochranná známka sú zapísané takmer pre rovnaké tovary ako tretia a štvrtá staršia ochranná známka, ktoré boli predmetom porovnania s tovarmi zverejneného označenia, úrad sa nezaoberal ich samostatným porovnávaním, pretože by to nemalo vplyv na výsledok predmetného rozhodnutia.

Porovnanie označení

Zverejnené označenie (POZ 145-2018)



Prvá staršia ochranná známka (OZ č. 176525)

FLORA

Druhá staršia ochranná známka (OZ č. 216345)



Tretia staršia ochranná známka (OZ č. 190503)

PRO ACTIV

Štvrtá staršia ochranná známka (OZ č. 191152)

PRO ACTIV

Pri posudzovaní podobnosti označení alebo ochranných známok 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.

Zverejnené označenie je obrazovým označením, ktorého dominantným prvkom vďaka veľkosti a detailnému prepracovaniu ornamentálnych prvkov v porovnaní s ostatnými prvkami zverejneného označenia je stvárnenie personifikovaného slnka žltej farby s červenými lúčmi. Vpravo nad týmto obrazovým prvkom je drobný červený obdĺžnik, na ktorého ľavej strane je miniatúrne stvárnenie klasu a bielymi veľkými tlačenými písmenami je v obdĺžniku napísaný slovný prvok „VITAFLÓRA“. Nad vyobrazením slnka a v ľavej hornej časti zverejneného označenia je žlto-biele šrafovanie. V dolnej časti označenia je väčší červený obdĺžnik s bielym a hnedým orámovaním a v ňom je bielymi veľkými tlačenými písmenami napísaný slovný prvok „ACTIV“. Uvedené prvky sú spojené oblúkovitými líniami zľava a sprava, ktoré sa

v dolnej aj v hornej časti stretávajú. Ľavý oblúk je žltý a líniu pravého žltého oblúka mierne zvýrazňuje hnedá linka.

Prvá staršia ochranná známka je slovná a tvorí ju slovný prvok „FLORA“.

Druhá staršia ochranná známka je obrazová, obsahuje slovný prvok „Flora“ v modrom vyhotovení so žltým lemovaním, kde prvé veľké písmeno nasledujú malé písmená s mierne zaobleným tvarom. Podklad slovného prvku tvorí spojenie zaoblených línií do tvaru srdca, ktorého ľavá strana je žltá, vytieňovaná od vonkajšej sýtej línie do bledých odtieňov smerom dovnútra a na nej sú umiestnené prvé dve písmená („Fl-“) slovného prvku „Flora“. Pravá strana vyobrazeného srdca je tvorená modrou zaoblenou líniou postupne sa rozširujúcou a zas zužujúcou tak, že v spojení so žltou ľavou stranou naznačuje tvar oválu, ktorý je vnútri biely a zasahujú doň posledné tri písmená („-ora“) slovného prvku „Flora“.

Tretia aj štvrtá staršia ochranná známka sú slovné, tvoria ich slovné prvky „PRO ACTIV“.

Z vizuálneho hľadiska je zrejmé, že kým vo zverejnenom označení je stvárnené slnko dominantným prvkom, ktorý ako najvýraznejší prvok prvý upúta pozornosť spotrebiteľa a ostatné jeho prvky zatlačí do úzadia, žiaden ekvivalent tohto dominantného prvku sa v starších ochranných známkach nenachádza. Ostatné, i keď menej výrazné prvky zverejneného označenia (červené obdĺžniky, slovné prvky „VITAFLÓRA“, „ACTIV“, žltá a žltá-hnedá línia, šrafovanie) v prvej a druhej staršej ochrannej známke takisto chýbajú. Zverejnené označenie v porovnaní s treťou a štvrtou staršou ochrannou známkou obsahuje v dolnej časti v červenom obdĺžniku slovný prvok „ACTIV“, ktorý okrem slovného prvku „PRO“ tvorí aj tretiu a štvrtú staršiu ochrannú známku. Zverejnené označenie však neobsahuje slovný prvok „PRO“ a uvedené staršie ochranné známky neobsahujú obrazové prvky ani slovný prvok „VITAFLÓRA“ zverejneného označenia.

Namietateľ uviedol, že jediný slovný prvok prvej a druhej staršej ochrannej známky „FLORA“ a druhá časť slovného prvku „VITAFLÓRA“ – „-FLÓRA“ obsiahnutého vo zverejnenom označení spolu s obsiahnutím dvoch oblúkov v druhej staršej ochrannej známke a vo zverejnenom označení, ktorých tvar si spotrebiteľ nemusí zapamätať, vyvolá určitú mieru vizuálnej podobnosti porovnávaných označení. S uvedeným tvrdením namietateľa sa nemožno stotožniť. Slovný prvok „FLORA“ síce tvorí prvú staršiu ochrannú známku a slovný prvok „Flora“ v modrom vyhotovení je obsiahnutý v druhej staršej ochrannej známke, nepravdepodobným však je, aby spotrebiteľ vyčlenil z celej kompozície tvoriacej zverejnené označenie časť „-FLÓRA“. Dôvodom tohto konštatovania je skutočnosť, že slovný prvok „-FLÓRA“ nie je samostatným prvkom zverejneného označenia, ale je druhou časťou slovného prvku „VITAFLÓRA“, ktorý je navyše sotva rozoznateľným prvkom zakomponovaným do drobného červeného obdĺžnika v hornej časti zverejneného označenia.

Vzhľadom na uvedenú nepravdepodobnosť vyčlenenia časti „-FLÓRA“ zo zverejneného označenia pri jeho vnímaní spotrebiteľmi a tiež preto, že zverejnené označenie tvorí rad prvkov, ktoré sa v prvej a druhej staršej ochrannej známke nenachádzajú, má svoju kompozíciu, ktorá ani usporiadaním ani farebným vyhotovením ani dominantným prvkom žiadnym spôsobom prvú ani druhú staršiu ochrannú známku nepripomína, porovnávané označenia z vizuálneho hľadiska nemožno považovať za podobné.

Obsiahnutie slovného prvku „ACTIV“ vo zverejnenom označení a v tretej a štvrtej staršej ochrannej známke môže vzhľadom na odlišnosti postavenia tohto prvku v porovnávaných označeniach a s ohľadom na celkovú kompozíciu zverejneného označenia v porovnaní s treťou a štvrtou staršou ochrannou známkou viesť len k minimálnej miere vizuálnej podobnosti.

Z fonetického hľadiska je porovnanie označení založené na zvukovom vneme vyvolanom zvukovou realizáciou ich slovných prvkov. Pri reprodukcii prvej a druhej staršej ochrannej známky bude ich zvuková podoba rovnaká – „flora“. Zverejnené označenie obsahuje dva slovné prvky „ACTIV“ a „VITAFLÓRA“. Slovný prvok „ACTIV“ spotrebiteľ vysloví ako „aktiv“, keďže bude vnímaný ako cudzie slovo a v cudzích slovách je pre slovenského spotrebiteľa výslovnosť „c“ v podobe „k“ bežná. Ak by bola pripustená možnosť, že spotrebiteľ detailne preskúma zverejnené označenie a postrehne v ňom slovný prvok „VITAFLÓRA“, v takom prípade by zvukový vnem vyvolaný zverejneným označením bol „aktiv vitaflóra“ alebo „vitaflóra aktiv“. Zvukový vnem porovnávaných označení sa teda líši svojou dĺžkou, intonáciou aj rytmom, časť slovného prvku zverejneného označenia „-flóra“ zaznie buď na konci alebo bude obklopená inými prvkami,

čo zreteľne zredukuje mieru fonetickej podobnosti zverejneného označenia s prvou a druhou staršou ochrannou známkou na minimálnu.

Nie je možné vylúčiť reprodukciu zverejneného označenia len na základe jeho slovného prvku „ACTIV“ z dôvodu jeho väčšieho a tým aj zreteľnejšieho vyhotovenia. V takom prípade je zverejnené označenie v porovnaní s prvou a druhou staršou ochrannou známkou foneticky odlišné.

Tretia a štvrtá staršia ochranná známka budú vyslovené prostredníctvom oboch slovných prvkov, ktoré ich tvoria, ako „pro aktiv“. Keďže pri zvukovej realizácii zverejneného označenia zaznie aj slovo „aktiv“ (samotné alebo v sprievode slova „vitaflóra“), zverejnené označenie a tretia a štvrtá staršia ochranná známka sú čiastočne foneticky podobné.

Zo sémantického hľadiska sa porovnávajú označenia považujú za podobné vtedy, ak sú relevantnou spotrebiteľskou verejnosťou vnímané ako označenia s rovnakým alebo podobným významom. Slovný prvok „FLORA“/„Flora“ tvoriaci prvú staršiu ochrannú známku a obsiahnutý v druhej staršej ochrannej známke bude slovenskou spotrebiteľskou verejnosťou vnímaný napriek chýbajúcemu dĺžňu nad „o“ ako slovo „flóra“ vo význame rastlinstvo, kvetená, vegetácia. Vo vzťahu k časti tovarov – rôznych druhov potravín a jedál, pre ktoré sú staršie ochranné známky zapísané, je rozlišovacia spôsobilosť slova „flóra“ či „flora“ znížená kvôli jasnému odkazu na vlastnosti takto označených tovarov, ktoré sú rastlinného pôvodu alebo rastlinné zložky obsahujú. Druhá staršia ochranná známka obsahuje aj vyobrazenie srdca, čo môže byť vnímané spotrebiteľmi ako prvok dekoratívny či naznačujúci prospešnosť takto označených tovarov pre zdravie spotrebiteľov. Prvej staršej ochrannej známke je nutné priznať aspoň minimálny stupeň vnútornej rozlišovacej spôsobilosti a druhá staršia ochranná známka vďaka svojej grafickej úprave a celkovej kompozícii dosahuje priemernú rozlišovaciu spôsobilosť.

Tretia a štvrtá staršia ochranná známka sú tvorené slovnými prvkami „PRO ACTIV“. Slovný prvok „PRO“ sa v označeniach tovarov alebo služieb vyskytuje celkom bežne a v súlade s jeho významom v jazyku anglickom alebo nemeckom je vnímaný slovenskou spotrebiteľskou verejnosťou ako „profesionálny; profesionál“ alebo ako predložka používaná vo význame „pre, za, určený na dačo“ a pod. Slovný prvok „ACTIV“ bude vnímaný vo význame aktívny, účinný, keďže má blízko k slovám aktivita, aktívny, aktívne, ktoré ako slová latinského pôvodu sú súčasťou slovnéj zásoby slovenského jazyka. Slovné spojenie „PRO ACTIV“ môže byť v súvislosti s tovarmi starších ochranných známk, ktorými sú rôzne druhy potravín, vnímané ako označenie produktov určených na podporu aktivity spotrebiteľov či na dosiahnutie želaných účinností obsiahnutých výživových látok. Samotné slovné spojenie bez ďalších prvkov naznačuje pozitívne vlastnosti takto označených tovarov či ich určenie, a preto tretej a štvrtej staršej ochrannej známke nemožno priznať vyššiu ako minimálnu mieru rozlišovacej spôsobilosti.

Dominantný prvok zverejneného označenia bude vnímaný vo význame, ktorý stvárňuje – ako slnko. Ďalšie obrazové prvky zverejneného označenia (oblúky, miniatúrny klas, obdĺžniky, šrafovanie) sú dekoratívnymi prvkami, ktoré dotvárajú celkový dojem vyvolaný zverejneným označením bez toho, aby boli nositeľmi akéhosi špecifického významu. Slovný prvok „ACTIV“ bude vnímaný vo význame aktívny, účinný, teda ako prvok, ktorému v súvislosti s potravinami a výrobkami určenými na výživu nemožno priznať rozlišovaciu spôsobilosť. Slovný prvok „VITAFLÓRA“ v slovenskom jazyku ani v cudzom jazyku dostupnom slovenským spotrebiteľom konkrétny význam nemá. Napriek tomu je potrebné uviesť, že spotrebiteľia ho môžu vnímať ako zložené slovo zo slov „vita“ a „flóra“, ktorých význam je im známy. Slovo „flóra“ má význam ako bolo uvedené v súvislosti so staršími ochrannými známkami a slovo „vita“ pôvodom z latinčiny znamená život, ale spotrebiteľskej verejnosti môže byť známe aj prostredníctvom slov patriacich do slovenskej slovnéj zásoby – vitalita, vitálny, pričom je v súčasnosti často používaný aj v súvislosti so zdravým životným štýlom, a preto časti slovného spojenia „VITAFLÓRA“ – „VITA-“ nemožno priznať dostatočnú rozlišovaciu spôsobilosť vo vzťahu k tovarom prihláseným v triedach 29 a 30 medzinárodného triedenia tovarov a služieb, a časti „-FLÓRA“ vo vzťahu k rastlinným produktom obsiahnutým v zozname prihlásených tovarov. Ak spotrebiteľ dokáže postrehnúť vo zverejnenom označení slovný prvok „VITAFLÓRA“ a podrobiť ho rozboru a rozčleniť na dve zložky, potom by bolo možné považovať prvú a druhú staršiu ochrannú známku a zverejnené označenie na základe slovných prvkov „FLORA“ a časti slovného prvku zverejneného označenia „VITAFLÓRA“, teda „-FLÓRA“ za podobné zo sémantického hľadiska v minimálnej miere, keďže zverejnené označenie obsahuje ďalšie prvky, predovšetkým stvárnenie slnka, ktorého význam sa v prvej staršej ochrannej známke neobjavuje a význam tohto prvku je odlišný od významu obrazového prvku, ktorý obsahuje druhá staršia ochranná známka. Ak slovný prvok „VITAFLÓRA“ spotrebiteľ nepostrehne, neidentifikuje vo zverejnenom označení žiaden ďalší prvok, ktorý

by ho významovo spájal s prvou alebo druhou staršou ochrannou známkou, a v takom prípade budú označenia vnímané ako sémanticky nepodobné.

Zverejnené označenie a tretia a štvrtá staršia ochranná známka sú zo sémantického hľadiska podobné do tej miery, že v týchto označeniach sa nachádza slovný prvok „ACTIV“, ktorému však chýba rozlišovacia spôsobilosť.

Celkové zhodnotenie – pravdepodobnosť zámieny

Pravdepodobnosť zámieny 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 zámieny 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 zámieny 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 zámieny 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.

Zverejnené označenie je prihlásené a staršie ochranné známky sú zapísané pre rôzne druhy potravín rastlinného či živočíšneho pôvodu, určené na prípravu jedál alebo hotové na priamu konzumáciu, ktoré sú zatriedené do tried 29 a 30 medzinárodného triedenia tovarov a služieb a určené širokej spotrebiteľskej verejnosti. Výberu a nákupu takýchto tovarov spotrebiteľ zvyčajne venuje nižšiu mieru pozornosti. Zároveň je potrebné zdôrazniť, že ide o tovary bežne nakupované v samoobslužných predajniach, a preto pre spotrebiteľa, ktorý sa má bezpečne orientovať pri výbere tovarov, narastá význam vizuálneho vnemu vyvolaného označením týchto tovarov. V prípade porovnávaných označení je vizuálny vnem odlišný.

Porovnanie zverejneného označenia s treťou a štvrtou staršou ochrannou známkou vedie k záveru, že určitú mieru ich podobnosti vyvoláva prítomnosť slovného prvku „ACTIV“. Samotnému slovnému prvku „ACTIV“ však chýba rozlišovacia spôsobilosť, je to prvok, ktorý spotrebiteľia nemôžu vnímať ako identifikátor pôvodu označených tovarov, keďže je bežne používaným prvkom slúžiacim ako odkaz na účel použitia tovarov, či na ich pozitívne vlastnosti. Výsledkom porovnania tovarov zverejneného označenia a tretej a štvrtej staršej ochrannej známky bolo zistenie ich zhodnosti, podobnosti v rôznej miere a časť tovarov bola posúdená ako nepodobná.

Celkové posúdenie pravdepodobnosti zámieny 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. V tejto súvislosti je potrebné poukázať na ustálenú národnú aj európsku rozhodovaciu prax, ktorá je v súlade so spoločným postupom úradov pre ochranné známky v Európskej únii pri hodnotení pravdepodobnosti zámieny, ak spoločné prvky konfliktných označení nemajú žiadnu alebo majú nízku rozlišovaciu spôsobilosť (schváleným v máji 2014). Prijatý postup uplatňuje zásadu, že aj v prípade zhodných tovarov samotná zhoda označení v prvkoch s nízkym stupňom rozlišovacej spôsobilosti nevedie k pravdepodobnosti zámieny, a ak porovnávané označenia obsahujú aj iné obrazové a/alebo slovné prvky, ktoré sú podobné, pravdepodobnosť zámieny možno konštatovať, ak celkový dojem označení je veľmi podobný alebo zhodný.

V predmetnom prípade je slovný prvok „ACTIV“ bez rozlišovacej spôsobilosti, pričom ďalšie prvky označení nie sú podobné a celkový dojem vyvolaný zverejneným označením a treťou aj štvrtou staršou ochrannou známkou nie je ani veľmi podobný, ani zhodný. Vzhľadom na závery zistené pri porovnávaní označení a v súlade s uvedenými zásadami spoločného postupu a rozhodovacej praxe je navyše potrebné zdôrazniť, že aj vizuálne vnímanie prvku „ACTIV“ vo zverejnenom označení a v starších ochranných známkach je odlišné a iné je aj jeho postavenie v označeniach ako celkoch. Vo zverejnenom označení plní

funkciu doplnkovej informácie o označovaných tovaroch, v starších ochranných známkach nasleduje za slovným prvkom „PRO“, v porovnaní s ktorým je druhým a rovnocenným prvkom týchto ochranných známk. Zverejnené označenie obsahuje rad ďalších prvkov, ktoré sú zreteľne rozdielne. Navyše, obrazový prvok zverejneného označenia v podobe slnka dosahuje priemernú úroveň rozlišovacej spôsobilosti a je dominantným prvkom. Štruktúra označenia tvorená obsahnutím, usporiadaním a vyhotovením jednotlivých prvkov je odlišná. Celkový dojem vyvolaný zverejneným označením a treťou a štvrtou staršou ochrannou známkou je výrazne odlišný. Obsiahnutie slovného prvku „ACTIV“ v porovnávaných označeniach tak nie je dostatočné na to, aby spotrebiteľ mohol byť uvedený do omylu o obchodnom pôvode takto označených tovarov. Priemerný spotrebiteľ, ktorý je riadne informovaný a primerane pozorný a obozretný, vie, že bežné označenie účelu použitia alebo vlastností tovarov mu nemôže slúžiť ako údaj o obchodnom pôvode tovarov. V takom prípade musí zohľadniť aj ďalšie prvky označenia a celkový dojem vyvolaný označeniami, pričom v predmetnom prípade ide o zreteľne odlišné a odlišiteľné označenia, ktoré si spotrebiteľ dokáže zapamätať. Pravdepodobnosť zámény a rovnako tak aj pravdepodobnosť asociácie vzhľadom na charakter zverejneného označenia a tretej a štvrtej staršej ochrannej známky možno vylúčiť.

Z porovnania zverejneného označenia s prvou a druhou staršou ochrannou známkou vyplynulo, že nie sú z vizuálneho hľadiska podobné a foneticky či sémanticky môžu byť v minimálnej miere podobné za určitých okolností. Uvedenú podobnosť by mohol vyvolať slovný prvok oboch starších ochranných známk „FLORA“ s druhou časťou slovného prvku zverejneného označenia „VITAFLÓRA“, teda „-FLÓRA“. Potrebné by však bolo, aby spotrebiteľ vo zverejnenom označení uvedený prvok vôbec postrehol, keďže je miniatúrny a zároveň nie je samostatným prvkom obsiahnutým vo zverejnenom označení, čo by znamenalo, že spotrebiteľ tento sotva rozpoznateľný prvok rozčlení na dve časti a sústreďí sa na jeho druhú časť. Navyše, uvedený slovný prvok má obmedzenú rozlišovaciu spôsobilosť a spotrebiteľovi sa zjavným spôsobom ponúka prirodzenejšia cesta uchovania si obrazu v pamäti, hoci aj nedokonalého, v ktorom bezpečne bude dominovať stvárnenie slnka – prvku štylizovaného a dosahujúceho priemernú rozlišovaciu spôsobilosť.

Pri zohľadnení všetkých relevantných skutočností daného prípadu je zrejmé, že pri výbere tovarov, ktorým spotrebiteľ venuje nízku mieru pozornosti a neanalyzuje detaily označenia, orientuje sa podľa vizuálneho vnemu, nie je dôvodné predpokladať, že prehliadne dominantný prvok s normálnou mierou rozlišovacej spôsobilosti a sústreďí sa na prvok, ktorý sotva rozpozná, navyše ho rozdelí a napriek jeho obmedzenej rozlišovacej spôsobilosti a postaveniu v označení ako celku práve tomuto prvku prisúdi tú najväčšiu váhu a dôležitosť pri orientácii sa na trhu. Naopak, skutočnosťou vyplývajúcou z porovnania zverejneného označenia s prvou aj druhou staršou ochrannou známkou je, že celkový dojem, ktorý tieto označenia sú spôsobilé vyvolať vo vedomí spotrebiteľa, je zreteľne a dostatočne odlišný. Odlišnosti porovnávaných označení (obsiahnuté prvky a ich usporiadanie, farebnosť označení), napriek minimálnym podobnostiam v prvku, ktorý je nepodstatným až zanedbateľným prvkom zverejneného označenia, nedokáže preklenúť ani prípadná zhoda tovarov, na ktoré sa porovnávané označenia vzťahujú a ktorých detailným porovnávaním sa úrad nezaoberal z dôvodu zohľadnenia všetkých relevantných okolností daného prípadu a zachovania zásady hospodárnosti konania, keďže ani zhoda tovarov by nebola spôsobilá ovplyvniť výsledok predmetného rozhodnutia.

Namietateľ argumentoval tým, že prvok „FLORA“ má vysokú rozlišovaciu spôsobilosť pre jeho tovary, že je základným prvkom jeho známkového radu, a preto nebezpečenstvo uvedenia spotrebiteľa do omylu o pôvode tovarov označených staršími ochrannými známkami a zverejneným označením je o to väčšie a reálnejšie. S uvedeným sa úrad nemôže stotožniť. Samotné konštatovanie o existencii známkového radu a predloženie výpisu z registra ochranných známk poukazujúce na to, že namietateľ by mal byť majiteľom deviatich ochranných známk, nie je dostačujúce na úspešné tvrdenie zvýšenej rozlišovacej spôsobilosti prvku zakladajúceho vytvorenie známkového radu bez preukázania používania ochranných známk, ktoré tento rad tvoria, a ich vnímania relevantnou spotrebiteľskou verejnosťou. Túto podmienku namietateľ nespĺnil, keďže žiadne doklady o strete relevantnej verejnosti s tovarmi namietateľa označenými jeho ochrannými známkami predložené neboli. Navyše je potrebné uviesť, že namietateľ síce poukázal na rad ochranných známk, ale majiteľom je len dvoch z nich, ktoré boli predmetom porovnávania v tomto rozhodnutí, a tiež nie nepodstatnou je skutočnosť, že v ich vyjadrení („FLORA“, „FLORA CREMA“,



je postavenie prvku „FLORA“ odlišné od spôsobu, akým je obsiahnuté vo zverejnenom označení , a preto žiadnym spôsobom by zverejnené označenie

nemohlo byť spotrebiteľom začlenené do radu ochranných známk, ktoré uviedol namietateľ, či inak s týmto radom byť spájané. Starším ochranným známkam nemožno priznať zvýšenú mieru rozlišovacej spôsobilosti.

Uvedené vedie k záveru, že nebezpečenstvo uvedenia spotrebiteľa do omylu nehrozí a pravdepodobnosť zámeny aj asociácie je nutné vylúčiť. Námietkam uplatneným podľa ustanovenia § 7 písm. a) bod 2. zákona o ochranných známkach nemožno vyhovieť.

Vzhľadom na tieto skutočnosti 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. 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.

Ing. Ingrid Brežňanová
riadiateľka
odboru sporových konaní

Doručiť:

FAJNOR IP s. r. o.
Krasovského 13
851 01 Bratislava

Mgr. Emese Suba
Bratislavská cesta 1804
945 01 Komárno