

Banská Bystrica 3. 3. 2021
MOZ 1455859/N-22-2021

ROZHODNUTIE

Vo veci námietok namietateľa CHATTEM, INC., 1715 W. 38th. Street, Chattanooga, Tennessee 37409, Spojené štáty americké, zastúpeného v konaní spoločnosťou ŽOVICOVÁ & ŽOVIC IP, s. r. o., Patentová, známková a právna kancelária, Záhradnícka 36, 821 08 Bratislava (ďalej „namietateľ“) proti poskytnutiu ochrany pre územie Slovenskej republiky medzinárodnej ochrannej známke č. 1455859 „SULSEN“ majiteľa „Amalgame Luxe“, Community with limited responsibility, Hromadyanska Str, 119, of. 109, Mykolajiv 54017, Ukrajina, zastúpeného v konaní spoločnosťou inventa Patentová a známková kancelária, s. r. o., Palisády 50, 811 06 Bratislava (ďalej „prihlasovateľ“), zverejnenej vo Vestníku Medzinárodného úradu Svetovej organizácie duševného vlastníctva 27.2.2020, rozhodol Úrad priemyselného vlastníctva Slovenskej republiky (ďalej „úrad“) podľa § 31 ods. 4 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov v spojení s článkom 5 Protokolu k Madridskej dohode o medzinárodnom zápise ochranných známk takto:

námietkam sa čiastočne vyhovuje a medzinárodnej ochrannej známke č. 1455859 sa ochrana pre územie Slovenskej republiky odmieta pre tovary „balzamy (nie na lekárske účely); kozmetické farby; farby na vlasy; vlasové vody; prípravky na vlasovú onduláciu; kozmetické prípravky; skrášľovacie masky (kozmetické prípravky), laky na vlasy; pomády na kozmetické účely; umývacie prípravky na osobnú hygienu; šampóny; suché šampóny; šampóny pre zvieratá chované v domácnosti (neliečivé toaletné prípravky), kozmetické prípravky pre zvieratá; spreje na osvieženie dychu; kamenec (adstringent po holení); lesky na pery; farby na fúzy a brady; pasty na obťahovacie remene (na britvy); kamenec po holení (s adstringentným účinkom); mydlá na holenie; prípravky na holenie; kozmetické prípravky na obočie; ceruzky na obočie; vazelína na kozmetické použitie; kozmetické prípravky do kúpeľa; soli do kúpeľa nie na lekárske použitie; vata na kozmetické použitie; vatové tyčinky na kozmetické použitie; bieliace krémy na pokožku; gély na bielenie zubov; bieliace prípravky na kozmetické použitie; bieliace prípravky na kožu; ozdobné kozmetické oblačky; kozmetické prípravky na mihalnice; umelé mihalnice; lepidlá na nalepovanie umelých mihalníc; vosky na fúzy; adstringentné prípravky na kozmetické účely; tkaniny impregnované čistiacimi prípravkami; líčidlá; prípravky na líčenie; odličovacie prípravky; rúže; dezodoračné mydlá); tuky na kozmetické použitie; leštiace prípravky na zubné protézy; prípravky na čistenie zubov; lepidlá na lepenie umelých vlasov; kozmetické lepidlá; kozmetické prípravky; púder (kozmetika); kozmetické taštičky; kozmetické prípravky na zoštíhlenie; kozmetické mydielka; levanduľová voda; odlakovače; laky na nechty; kozmetické pleťové vody; obrúsky napustené pleťovými vodami; vody po holení; masážne gély (nie na lekárske použitie); mandľové mydlo; mandľové mlieko na kozmetické použitie; mydlá; mydlá proti poteniu nôh; mydlá proti poteniu; čistiacie toaletné mlieka; ozdobné nálepky na nechty; prípravky na ošetrovanie nechtov; umelé nechty; kozmetické ceruzky; osviežovače dychu; pemza; peroxid vodíka na kozmetické použitie; ústne vody (nie na lekárske použitie); depilačné prípravky; safrol; kozmetické prípravky na opaľovanie; ochranné prípravky na opaľovanie; mastencový prášok (toaletný púder); špirály na riasy; maskary; čistiacie prípravky, kozmetické prípravky na starostlivosť o pleť; ambra (parfuméria); bergamotový olej; badiánová esencia; gaultierový olej; heliotropín; geraniol; dezodoranty (parfuméria); voňavky; vonné drevo; výťažky z kvetov (parfuméria); éterické esencie;

esenciálne (éterické) oleje; jazmínový olej; aromatické látky (esenciálne oleje); ionón (parfuméria); základné zložky kvetinových parfumov; esenciálne oleje z cédrového dreva; levanduľový olej; citrónové esenciálne oleje; mandľový olej; pižmo (parfuméria); mäta na voňavkárске použitie; mäťové výťačky (esenciálne oleje); parfums; kolínske vody; toaletné vody; voňavkárске oleje; oleje na kozmetické použitie; čistiacie oleje; voňavkárске výrobky; voňavé zmesi (potpourris); terpény (esenciálne oleje); cedráťové esenciálne oleje“ v triede 3 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Medzinárodná ochranná známka zostáva v platnosti pre tovary „abrazíva; brúsne plátno; sklotextil; brúsny papier; diamantové brúsivo; antistatické prípravky na použitie v domácnosti; osviežovače vzduchu; zjasňovacie prípravky (chemické prípravky na osvieženie farieb) pre domácnosť; voňavé vrecúška do bielizne; prípravky na leštenie listov rastlín; glazovacie prípravky na bielizeň; krémy na obuv; bieliaca sóda; bieliace pracie prostriedky; bieliace soli; krajčírsky vosk; leštiace vosky; obuvnícke vosky; čistiacie prípravky na okná automobilov; vulkanický popol na čistenie; chlórnan draselný (javelská voda); aromatické prísady do nápojov (esenciálne oleje); cukrárske aromatické prísady (esenciálne oleje); konzervačné prípravky na kožu (leštidlá); odfarbovače; odmasťovacie prípravky (nie na použitie vo výrobnom procese); prípravky na odstraňovanie vodného kameňa (pre domácnosť); prípravky na odstránenie hrdze; karbid kremíka (brúsivo); prášok na pranie z kôry kviláje mydlovej; korund (brúsivo); čistiaci krieda; krémy na kožu; škrob na bielizeň; leštiaci papier; leštiaci kameň; leštiace a hladiace prípravky; leštiace prípravky na nábytok a dlážku; šlichtovacie prípravky; protišmykový vosk na podlahy; sóda na čistenie; avivážne prípravky; aviváže; šmirgl'ový papier; sklené plátno; terpentínové výťačky (odmasťovacie prípravky); prísady na urýchlenie schnutia do umývačiek riadu; leštiace prípravky; protišmykové kvapaliny na podlahy; prípravky na odstraňovanie voskov z parketových podláh (čistiaci prostriedok); prípravky na odstraňovanie škvŕn; stlačený vzduch v konzervách na čistenie a odprašovanie; leštiaca červeň; prípravky na odstránenie lakov; prípravky na suché čistenie; modridlo na bielizeň; svetlička; terpentín (odmasťovací prípravok); lúh sodný; prípravky na prepchávanie odtokových potrubí; prípravky na prečistenie odpadových potrubí; brúsivá; tripel (kameň) na leštenie; prípravky na odstraňovanie náterov; prípravky na čistenie povrchov; sklený (brúsny) papier; leštiaci kameň; čistiacie prípravky na tapety“ v triede 3 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Odôvodnenie:

Proti poskytnutiu ochrany slovej medzinárodnej ochrannej známke č. 1455859 „SULSEN“ (ďalej aj „zverejnená známka“) pre územie Slovenskej republiky boli 13.5.2020 podľa § 30 v spojení s § 47 ods. 3 z dôvodu § 7 písm. a) bod. 2 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov (ďalej „zákon o ochranných známkach“) podané námietky týkajúce sa všetkých tovarov v triede 3 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Namietateľ v odôvodnení predmetných námietok poukázal na to, že je majiteľom ochrannej známky EÚ č. 003055861 „SELSUN BLUE“ (ďalej „staršia ochranná známka“) s právom prednosti od 17.2.2003, s platnosťou na území Slovenskej republiky od 1.5.2004, ktorá je zapísaná pre tovary v triedach 3 a 5 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Pri porovnaní tovarov namietateľ vychádzal zo skutočnosti, že zapísané tovary v triedach 3 a 5 pre staršiu ochrannú známku a tovary v triede 3 zverejnenej známky sú zhodné a podobné, a to najmä na základe toho, že ide buď zhodne o kozmetické prípravky, alebo tovary zverejnenej známky predstavujú rôzne druhy prípravkov na čistenie, leštenie, pranie a odmasťovanie na použitie v domácnosti, t. j. ide o tovary z oblasti drogérie, pričom pod výraz drogéria možno zahrnúť aj tovary zapísané pre staršiu ochrannú známku.

Namietateľ skonštatoval, že porovnávané ochranné známky sú podobné vo vysokej miere z vizuálneho aj fonetického hľadiska, sémantické hľadisko podľa názoru namietateľa nebude mať vplyv na vnímanie porovnávaných označení.

Pri vizuálnom porovnaní namietateľ zdôraznil, že zverejnená známka „SULSEN“ sa od staršej slovej ochrannej známky „SELSUN BLUE“ líši minimálne, pretože pri vizuálnom porovnávaní sú rozhodujúce slovné prvky „SULSEN/SELSUN“, a tieto sú rovnako dlhé, pozostávajúce zo šiestich identických písmen, ktorých štyri sú umiestnené aj na rovnakých pozíciách a ďalšie dve zhodné písmená „U,E/E,U“ sú na vymenených pozíciách v slove. Namietateľ upozornil, že porovnávané ochranné známky majú zhodný začiatok „S-“, stred „-LS-“ a tiež koniec sporných označení „-N“, a preto sú porovnávané ochranné známky

vizuálne podobné vo vysokej miere, keďže slovný prvok staršej ochrannej známky „BLUE“ je umiestnený na druhej pozícii, nebude vnímaný prednostne a spotrebiteľ ho bude vnímať skôr len ako doplnkový .

Vysokú mieru podobnosti porovnávaných ochranných známk namietateľ konštatoval aj pri fonetickom porovnaní, a to z toho dôvodu, že pri reprodukcii porovnávaných slovných prvkov „sulsen“ a „selsun“ ide zhodne o dvojslabičné slová vyslovované so zhodným rytmom, pričom zmenené poradie samohlások „e,u/u,e“ vytvára tzv. prešmyčku, a preto si spotrebiteľ s najväčšou pravdepodobnosťou nezapamätá , či názov výrobku načína na slabiku „sel“ alebo „sul“. Druhému slovnému prvku staršej ochrannej známky „blue“ namietateľ ani pri fonetickom porovnaní nepriradil významnejší vplyv na už konštatovanú vysokú mieru fonetickej podobnosti.

Čo sa týka sémantického porovnania kolíznych známk, namietateľ uviedol, že slovný prvok tvoriaci zverejnenú známku „SULSEN“, ako aj prvý slovný prvok staršej ochrannej známky „SELSUN“ sú fantazijné slová. Druhý slovný prvok staršej ochrannej známky „BLUE“ s významom modrý predstavuje prvok s minimálnou rozlišovacou spôsobilosťou, a preto podľa názoru namietateľa sémantické hľadisko nebude mať vplyv na vnímanie porovnávaných označení priemerným spotrebiteľom.

V rámci celkového posúdenia pravdepodobnosti zámény namietateľ podotkol, že v danom prípade príslušnú skupinu verejnosti tvorí vzhľadom na charakter dotknutých tovarov v triede 3 (tovary bežnej spotreby s nižšou cenovou reláciou) široká spotrebiteľská verejnosť. Miera pozornosti relevantnej verejnosti tak bude priemerná alebo nižšia.

Kolízne ochranné známky boli posúdené ako podobné vo vyššej miere, a keďže podobnosti medzi nimi prevažujú nad odlišnosťami a zverejnená známka je zapísaná pre zhodné a podobné tovary, namietateľ vyjadril presvedčenie, že existencia pravdepodobnosti zámény na strane relevantnej verejnosti je daná. Namietateľ nevyvylúčil ani pravdepodobnosť asociácie porovnávaných ochranných známk.

V závere podaných námietok namietateľ navrhol odmietnuť ochranu medzinárodnej ochrannej známke „SULSEN“ pre územie Slovenskej republiky pre všetky zapísané tovary v triede 3 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Listom úradu z 1.10.2020 boli námietky odoslané prihlasovateľovi zverejnenej známky na vyjadrenie.

Prihlasovateľ zverejnenej známky vo vyjadrení doručenom úradu 8.12.2020 uviedol, že nesúhlasí s porovnaním tovarov zapísaných pre staršiu ochrannú známku s tovarmi zverejnenej známky v triede 3. Vzhľadom na to, staršia ochranná známka je zapísaná výlučne pre tovary s konkrétnym zameraním „šampóny, prípravky na starostlivosť o vlasy“, nemožno ich považovať za podobné s inými tovarmi zverejnenej známky. Majiteľ zdôraznil, že samotná existencia komplementarity medzi tovarmi nestačí na konštatovanie podobnosti týchto tovarov.

Majiteľ podotkol, že porovnávané ochranné známky považuje za nepodobné zo všetkých troch hľadísk, a nesúhlasí s vykonaným porovnaním ochranných známk namietateľom. Majiteľ upozornil na platnú európsku judikatúru, podľa ktorej sa posúdenie podobnosti medzi dvomi ochrannými známkami nesmie obmedziť na zohľadnenie iba jednej zložky ochrannej známky a jej porovnanie s inou ochrannou známkou, ale musia sa porovnávať ako celky.

Pri vizuálnom porovnaní majiteľ uviedol, že rozdiel v porovnávaných ochranných známkach spočíva najmä v dĺžke ochranných známk (6 vs 10 písmen), ktorý je spôsobený tým, že zverejnená známka je jednoslovná „SULSEN“ a staršia ochranná známka je dvojslovná „SELSUN BLUE“. Upozornil tiež na rozdielnosť písmen „U“/„E“ (oblé vs hranaté tvary), ktorá podľa názoru majiteľa predstavuje markantnú vizuálnu odlišnosť. Vzhľadom na všetky uvedené rozdiely sú porovnávané ochranné známky výrazne vizuálne rozdielne.

Ako ďalej skonštatoval majiteľ, opísané rozdiely (dĺžka, rozdielne hlásky „u/e“, slovný prvok „blue“) výraznou mierou prispievajú aj k fonetickému odlíšeniu porovnávaných ochranných známk, a majiteľ ich vyhodnotil ako foneticky rozdielne vo vysokej miere.

Čo sa týka sémantického hľadiska majiteľ podotkol, že zverejnená známka „SULSEN“ predstavuje fantazijné označenie. Prvé slovo staršej ochrannej známky „SELSUN“ vzniklo spojením začiatkových slabík

slov „selénium“ a „sulfid“, pričom práve sulfid seleničitý je aktívnou zložkou produktov predávaných pod označením „SELSUN BLUE“. Vzhľadom na uvedené, majiteľ uviedol, že spotrebiteľia si môžu spájať slovný prvok staršej ochrannej známky „SELSUN“ s konkrétnym významom, rovnako to platí aj pri druhom slove „BLUE“, ktoré sa v preklade z anglického jazyka do slovenského jazyka spája s pomenovaním modrej farby.

Sémantické porovnanie ochranných známk majiteľ uzavrel konštatovaním sémantickej nepodobnosti.

Majiteľ poukázal na to, že vnímanie ochranných známk v mysli priemerného spotrebiteľa hrá rozhodujúcu úlohu pri celkovom hodnotení pravdepodobnosti zámény a priemerný spotrebiteľ obvykle vníma ochrannú známku ako celok a neprístupuje k analýze jej rôznych podrobností.

V súlade s uvedenými argumentmi prihlasovateľ zverejnenej známky vyslovil presvedčenie, že neexistuje žiadne riziko pravdepodobnosti zámény, resp. asociácie zverejnenej známky so staršou ochrannou známkou na strane spotrebiteľskej verejnosti, a to aj pri zvážení čiastočnej podobnosti malej časti tovarov v triede 3, a preto navrhol, aby úrad námietky zamietol a medzinárodnej ochrannej známke č. 1455859 „SULSEN“ priznal ochranu na území Slovenskej republiky pre všetky tovary.

Rozhodnutie úradu sa opiera o nasledovné skutočnosti a dôvody:

Odo dňa zápisu medzinárodnej ochrannej známky, v ktorom je vyznačená Slovenská republika, do medzinárodného registra, alebo odo dňa územného rozšírenia zápisu medzinárodnej ochrannej známky pre Slovenskú republiku v medzinárodnom registri, má podľa § 47 ods. 1 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov zápis medzinárodnej ochrannej známky ten istý účinok ako národná prihláška.

Podľa § 47 ods. 3 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov lehota na podanie námietok proti poskytnutiu ochrany medzinárodnej ochrannej známke pre územie Slovenskej republiky začne plynúť prvým dňom mesiaca nasledujúceho po mesiaci, v ktorom bola medzinárodná ochranná známka zverejnená vo Vestníku Medzinárodného úradu Svetovej organizácie duševného vlastníctva.

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.

Uplatnený námietkový dôvod - § 7 písm. a) bod 2. zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov

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 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 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 medzinárodná ochranná známka č. 1455859 „SULSEN“ prihlasovateľa „Amalgam Luxe“, Community with limited responsibility, Hromadyanska Str, 119, of. 109, Mykolayiv 54017, Ukrajina, proti ktorej námietky smerujú, bola zverejnená vo Vestníku Medzinárodného úradu Svetovej organizácie duševného vlastníctva 27.2.2020, s právom prednosti od 30.11.2018 s účinkami v Slovenskej republike, pre tovary v triede 3 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Ďalej bolo zistené, že namietateľ CHATTEM, INC., 1715 W. 38th. Street, Chattanooga, Tennessee 37409, Spojené štáty americké, je majiteľom ochrannej známky EÚ „SELSUN BLUE“ č.003055861 s právom

prednosti od 17.2.2003, s platnosťou na území Slovenskej republiky od 1.5.2004, ktorá je zapísaná pre tovary v triedach 3 a 5 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Z porovnania dátumov práva prednosti zverejneného označenia a ochrannej známky namietateľa vyplýva, že ochranná známka namietateľa má skoršie právo prednosti ako zverejnené označenie, a teda je vo vzťahu k zverejnenému označeniu staršou ochrannou známkou.

Porovnanie tovarov a služieb

Zverejnená známka je zapísaná pre tovary:

v triede 3 – „*abrasives; abrasive cloth; glass cloth [abrasive cloth]; abrasive paper; breath freshening sprays; diamantine [abrasive]; alum stones [astringents]; amber [perfume]; antistatic preparations for household purposes; air fragrancing preparations; balms, other than for medical purposes; color-brightening chemicals for household purposes [laundry]; bergamot oil; sachets for perfuming linen; preparations to make the leaves of plants shiny; lip glosses; laundry glaze; badian essence; beard dyes; cosmetic dyes; pastes for razor strops; shaving stones [astringents]; shaving soap; shaving preparations; eyebrow cosmetics; eyebrow pencils; petroleum jelly for cosmetic purposes; cosmetic preparations for baths; bath salts, not for medical purposes; cotton wool for cosmetic purposes; cotton sticks for cosmetic purposes; shoe cream; bleaching soda; skin whitening creams; laundry bleach; bleaching salts; dental bleaching gels; bleaching preparations [decolorants] for cosmetic purposes; leather bleaching preparations; decorative transfers for cosmetic purposes; cosmetic preparations for eyelashes; false eyelashes; adhesives for affixing false eyelashes; mustache wax; tailors' wax; polishing wax; shoemakers' wax; windshield cleaning liquids; hair dyes; hair lotions; hair waving preparations; volcanic ash for cleaning; astringents for cosmetic purposes; cloths impregnated with a detergent for cleaning; gaultheria oil; heliotropine; geraniol; make-up; make-up removing preparations; make-up preparations; lipsticks; deodorant soap; deodorants for pets; deodorants for human beings or for animals; shampoos for pets [non-medicated grooming preparations]; scented water; scented wood; extracts of flowers [perfumes]; ethereal essences; essential oils; Javelle water; jasmine oil; greases for cosmetic purposes; aromatics [essential oils]; flavorings for beverages [essential oils]; cake flavorings [essential oils]; preservatives for leather [polishes]; color-removing preparations; degreasers, other than for use in manufacturing processes; descaling preparations for household purposes; dentifrices; denture polishes; ionone [perfumery]; rust removing preparations; silicon carbide [abrasive]; bases for flower perfumes; essential oils of cedarwood; adhesives for affixing false hair; adhesives for cosmetic purposes; quillaia bark for washing; corundum [abrasive]; cosmetics; cosmetics for animals; make-up powder; beauty masks; cosmetic kits; cosmetic preparations for slimming purposes; cleaning chalk; creams for leather; cosmetic creams; starch glaze for laundry purposes; cakes of toilet soap; lavender water; lavender oil; varnish-removing preparations; hair spray; nail polish; essential oils of lemon; polishing paper; polishing stones; polishing preparations; polish for furniture and flooring; lotions for cosmetic purposes; tissues impregnated with cosmetic lotions; after-shave lotions; smoothing preparations [starching]; massage gels, other than for medical purposes; non-slipping wax for floors; almond oil; almond soap; almond milk for cosmetic purposes; washing soda, for cleaning; soap; soap for brightening textile; soap for foot perspiration; antiperspirant soap; cleansing milk for toilet purposes; musk [perfumery]; fabric softeners for laundry use; mint for perfumery; mint essence [essential oil]; emery; emery cloth; emery paper; neutralizers for permanent waving; nail art stickers; nail care preparations; false nails; perfumes; eau de Cologne; cosmetic pencils; oils for perfumes and scents; oils for cosmetic purposes; oils for cleaning purposes; oil of turpentine for degreasing; breath freshening strips; drying agents for dishwashing machines; refurbishing preparations; perfumery; pumice stone; hydrogen peroxide for cosmetic purposes; non-slipping liquids for floors; floor wax removers [scouring preparations]; stain removers; canned pressurized air for cleaning and dusting purposes; polishing rouge; lacquer-removing preparations; mouthwashes, not for medical purposes; pomades for cosmetic purposes; dry-cleaning preparations; aloe vera preparations for cosmetic purposes; depilatory preparations; safrol; laundry blueing; turpentine for degreasing; sun-tanning preparations [cosmetics]; soda lye; sunscreen preparations; douching preparations for personal sanitary or deodorant purposes [toiletries]; preparations for unblocking drain pipes; potpourris [fragrances]; shampoos; dry shampoos; talcum powder, for toilet use; terpenes [essential oils]; grinding preparations; tripoli stone for polishing; rose oil; toilet water; mascara; paint stripping preparations; essential oils of citron; cleaning preparations; scouring solutions; cosmetic preparations for skin care; sandpaper; smoothing stones; wallpaper cleaning preparations“ [abrazíva; brúsne plátno; sklotextil; brúsny papier; spreje na osvieženie dychu; diamantové brúsivo; kamenec (adstringent po holení); ambra (parfuméria); antistatické prípravky na použitie v domácnosti; osviežovače*

vzduchu; balzamy (nie na lekárske použitie); zjasňovacie prípravky (chemické prípravky na osvieženie farieb) pre domácnosť; bergamotový olej; voňavé vrecúška do bielizne; prípravky na leštenie listov rastlín; lesky na pery; glazovacie prípravky na bielizeň; badiánová esencia; farby na fúzy a brady; kozmetické farby; pasty na obťahovacie remene (na britvy); kamenec po holení (s adstringentným účinkom); mydlá na holenie; prípravky na holenie; kozmetické prípravky na obočie; ceruzky na obočie; vazelína na kozmetické použitie; kozmetické prípravky do kúpeľa; soli do kúpeľa nie na lekárske použitie; vata na kozmetické použitie; vatové tyčinky na kozmetické použitie; krémy na obuv; bieliaca sóda; bieliace krémy na pokožku; bieliace pracie prostriedky; bieliace soli; gély na bielenie zubov; bieliace prípravky na kozmetické použitie; bieliace prípravky na kožu; ozdobné kozmetické oblačky; kozmetické prípravky na mihalnice; umelé mihalnice; lepidlá na nalepovanie umelých mihalníc; vosky na fúzy; krajčírsky vosk; leštiace vosky; obuvnícke vosky; čistiacie prípravky na okná automobilov; farby na vlasy; vlasové vody; prípravky na vlasovú onduláciu; vulkanický popol na čistenie; adstringentné prípravky na kozmetické použitie; tkaniny impregnované čistiacimi prípravkami; gaultierový olej; heliotropín; geraniol; líčidlá; prípravky na líčenie; odličovacie prípravky; rúže; dezodoračné mydlá; dezodoranty pre zvieratá chované v domácnosti; dezodoranty (parfuméria); šampóny pre zvieratá chované v domácnosti (neliečivé toaletné prípravky); voňavky; vonné drevo; výťažky z kvetov (parfuméria); éterické esencie; esenciálne (éterické) oleje; jazminový olej; chlórnan draselný (javelská voda); tuky na kozmetické použitie; aromatické látky (esenciálne oleje); aromatické prísady do nápojov (esenciálne oleje); cukrárske aromatické prísady (esenciálne oleje); konzervačné prípravky na kožu (leštidlá); odfarbovače; odmasťovacie prípravky (nie na použitie vo výrobnom procese); prípravky na odstraňovanie vodného kameňa (pre domácnosť); leštiace prípravky na zubné protézy; prípravky na čistenie zubov; ionón (parfuméria); prípravky na odstránenie hrdze; karbid kremika (brúsivo); základné zložky kvetinových parfumov; esenciálne oleje z cédrového dreva; lepidlá na lepenie umelých vlasov; kozmetické lepidlá; prášok pranie z kôry kviláje mydlovej; korund (brúsivo); kozmetické prípravky; kozmetické prípravky pre zvieratá; púder (kozmetika); skrášľovacie masky (kozmetické prípravky); kozmetické taštičky; kozmetické prípravky na zoštíhlenie; čistiaci krieda; krémy na kožu; kozmetické krémy; škrob na bielizeň; mydielka; levanduľová voda; levanduľový olej; odlakovače; laky na vlasy; laky na nechty; citrónové esenciálne oleje; leštiaci papier; leštiaci kameň; leštiace a hladiace prípravky; leštiace prípravky na nábytok a dlážku; kozmetické pleťové vody; obrúsky napustené pleťovými vodami; šlichtovacie prípravky; vody po holení; masážne gély (nie na lekárske použitie); mandľový olej; protišmykový vosk na podlahy; mandľové mydlo; mandľové mlieko na kozmetické použitie; sóda na čistenie; mydlá; avivážne prípravky; mydlá proti poteniu nôh; mydlá proti poteniu; čistiaci toaletné mlieka; pižmo (parfuméria); aviváže; mäta na voňavkárске použitie; mäťové výťažky (esenciálne oleje); šmirgľový papier; sklené plátno; neutralizačné prípravky na trvalú onduláciu; ozdobné nálepky na nechty; prípravky na ošetrovanie nechtov; umelé nechty; parfumy; kolínske vody; kozmetické ceruzky; voňavkárске oleje; oleje na kozmetické použitie; čistiaci oleje; terpentínové výťažky (odmasťovacie prípravky); osviežovače dychu; prísady na urýchlenie schnutia do umývačiek riadu; leštiace prípravky; voňavkárске výrobky; pemza; peroxid vodíka na kozmetické použitie; protišmykové kvapaliny na podlahy; prípravky na odstraňovanie voskov z parketových podláh (čistiaci prostriedok); prípravky na odstraňovanie škvŕn; stlačený vzduch v konzervách na čistenie a odprašovanie; leštiaca červeň; prípravky na odstránenie lakov; ústne vody (nie na lekárske použitie); pomády na kozmetické použitie; prípravky na suché čistenie; prípravky z aloy pravej na kozmetické použitie; depilačné prípravky; safrol; modridlo na bielizeň, svetlička; kozmetické prípravky na opaľovanie; terpentín (odmasťovací prípravok); lúh sodný; ochranné prípravky na opaľovanie; umývacie prípravky na osobnú hygienu; prípravky na prepchávanie odtokových potrubí; prípravky na prečistenie odpadových potrubí; voňavé zmesi (potpourris); šampóny; suché šampóny; mastencový prášok (toaletný púder); terpény (esenciálne oleje); brúsivá (prípravky); tripel (kameň) na leštenie; ružový olej; toaletné vody; špirály na riasy, maskary; prípravky na odstraňovanie náterov; cedrátové esenciálne oleje; čistiaci prípravky; prípravky na čistenie povrchov; kozmetické prípravky na starostlivosť o pleť; sklený (brúsny) papier; leštiaci kameň; čistiaci prípravky na tapety].

Staršia ochranná známka je zapísaná pre tovary:

v triede 3 – „*shampoo; hair care products*“ [šampóny; prípravky na starostlivosť o vlasy],

v triede 5 – „*medicated hair shampoo; medicated hair care products*“ [šampóny s liečivými účinkami; prípravky na starostlivosť o vlasy s liečivými účinkami].

Pri posudzovaní podobnosti tovarov a služieb, ako jednej z podmienok pravdepodobnosti zámery, sa zohľadňujú všetky rozhodujúce okolnosti, ktorými sa vzťah medzi nimi vyznačuje. Tieto okolnosti zahŕňajú predovšetkým povahu tovarov alebo služieb, určenie a účel používania, distribučné kanály, ako aj

konkurenčný alebo doplňujúci charakter tovarov alebo služieb. Podobnosť tovarov alebo služieb sa pritom posudzuje z pohľadu relevantného spotrebiteľa, t. j. spotrebiteľa, ktorému sú tovary a/alebo služby určené a ktorý by v dôsledku zhodnosti či podobnosti tovarov alebo služieb pri predpokladanej zhodnosti či podobnosti ochranných známk mohol byť uvedený do omylu čo sa týka výrobcu tovarov alebo poskytovateľa služieb.

Zverejnená známka je zapísaná pre tovary „*balzamy (nie na lekárske účely); kozmetické farby; farby na vlasy; vlasové vody; prípravky na vlasovú onduláciu; kozmetické prípravky; skrášľovacie masky (kozmetické prípravky), laky na vlasy; pomády na kozmetické účely; umývacie prípravky na osobnú hygienu; šampóny; suché šampóny*“ v triede 3, ktoré sú zhodné so zapísanými tovarmi v triede 3 staršej ochrannej známky „*šampóny; prípravky na starostlivosť o vlasy*“, a to z toho dôvodu, že tovary zverejnenej ochrannej známky predstavujú typy sú prípravkov, ktoré možno zaradiť medzi vlasové prípravky a pomenovať ich aj ako *prípravky na starostlivosť o vlasy*.

Tovary zverejnenej známky „*šampóny pre zvieratá chované v domácnosti (neliečivé toaletné prípravky), kozmetické prípravky pre zvieratá*“ v triede 3 sú zhodné so zapísanými tovarmi v rovnakej triede pre staršiu ochrannú známku „*šampóny*“, keďže širšie formulovaná kategória zapísaná pre staršiu ochrannú známku zahŕňa aj užšie špecifikované tovary zverejnenej známky a naopak kozmetické prípravky pre zvieratá môžu predstavovať špecificky aj šampóny.

Ďalšiu skupinu tovarov zverejnenej známky v triede 3 predstavujú rôzne druhy kozmetických výrobkov, prípravkov na osobnú hygienu, holenie či skráslenie tváre a tela, konkrétne ide o tovary „*spreje na osvieženie dychu; kamenec (adstringent po holení); lesky na pery; farby na fúzy a brady; pasty na obľahovacie remene (na britvy); kamenec po holení (s adstringentným účinkom); mydlá na holenie; prípravky na holenie; kozmetické prípravky na obočie; ceruzky na obočie; vazelína na kozmetické použitie; kozmetické prípravky do kúpeľa; soli do kúpeľa nie na lekárske použitie; vata na kozmetické použitie; vatové tyčinky na kozmetické použitie; bieliace krémy na pokožku; gély na bielenie zubov; bieliace prípravky na kozmetické použitie; bieliace prípravky na kožu; ozdobné kozmetické obtlačky; kozmetické prípravky na mihalnice; umelé mihalnice; lepidlá na nalepovanie umelých mihalníc; vosky na fúzy; adstringentné prípravky na kozmetické účely; tkaniny impregnované čistiacimi prípravkami; líčidlá; prípravky na líčenie; odličovacie prípravky; rúže; dezodoračné mydlá); tuky na kozmetické použitie; leštiace prípravky na zubné protézy; prípravky na čistenie zubov; lepidlá na lepenie umelých vlasov; kozmetické lepidlá; kozmetické prípravky; púder (kozmetika); kozmetické taštičky; kozmetické prípravky na zoštíhlenie; kozmetické mydielka; levandulová voda; odlakovače; laky na nechty; kozmetické pleťové vody; obrúsky napustené pleťovými vodami; vody po holení; masážne gély (nie na lekárske použitie); mandľové mydlo; mandľové mlieko na kozmetické použitie; mydlá; mydlá proti poteniu nôh; mydlá proti poteniu; čistiacie toaletné mlieka; ozdobné nálepky na nechty; prípravky na ošetrovanie nechtov; umelé nechty; kozmetické ceruzky; osviežovače dychu; pemza; peroxid vodíka na kozmetické použitie; ústne vody (nie na lekárske použitie); depilačné prípravky; safrol; kozmetické prípravky na opaľovanie; ochranné prípravky na opaľovanie; mastencový prášok (toaletný púder); špirály na riasy; maskary; čistiacie prípravky, kozmetické prípravky na starostlivosť o pleť“.*

Vzhľadom na rovnaké určenie (starostlivosť o telo, pleť, vlasy) i pôvod kolíznych tovarov, ako aj na rovnaké odbytové miesta (drogérie, supermarkety či lekárne) môže vzniknúť u spotrebiteľa mylná domnienka, že ide o tovary toho istého výrobcu. Možno teda konštatovať, že tovary uvedené v triede 3 zverejnenej známky sú podobné s tovarmi „*šampóny; prípravky na starostlivosť o vlasy*“ zapísanými pre staršiu ochrannú známku v triede 3 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Tovary zverejnenej známky „*ambra (parfuméria); bergamotový olej; badiánová esencia; gaultierový olej; heliotropín; geraniol; dezodoranty (parfuméria); voňavky; vonné drevo; výťažky z kvetov (parfuméria); éterické esencie; esenciálne (éterické) oleje; jazmínový olej; aromatické látky (esenciálne oleje); ionón (parfuméria); základné zložky kvetinových parfumov; esenciálne oleje z cédrového dreva; levandulový olej; citrónové esenciálne oleje; mandľový olej; pižmo (parfuméria); mäta na voňavkárске použitie; mäťové výťažky (esenciálne oleje); parfumy; kolínske vody; toaletné vody; voňavkárске oleje; oleje na kozmetické použitie; čistiacie oleje; voňavkárске výrobky; voňavé zmesi (potpourris); terpény (esenciálne oleje); cedrátové esenciálne oleje*“ zapísané v triede 3 predstavujú rôzne parfumérové tovary a aromatické, éterické oleje. Vzhľadom na to, že ide o prípravky, ktoré môžu byť súčasťou tovarov zapísaných v triede 3 pre staršiu ochrannú známku, tiež výrobcovia šampónov a rôznych prípravkov na starostlivosť o vlasy môžu vyrábať aj vonné oleje či parfumy v rovnakej vôni, t. j. ponúkať rad výrobkov v jednej vôni. Možno teda skonštatovať, že ich spoločným účelom je starostlivosť o krásu a hygienu, sú určené rovnakej cieľovej spotrebiteľskej

verejnosti a tiež môžu byť predávané na rovnakých miestach, a preto ich považovať za podobné so zapísanými tovarmi v triede 3 staršej ochrannej známky.

Ostatné tovary zverejnenej známky v triede 3 „*abrazíva; brúsne plátno; sklotextil; brúsny papier; diamantové brúsivo; antistatické prípravky na použitie v domácnosti; osviežovače vzduchu; zjasňovacie prípravky (chemické prípravky na osvieženie farieb) pre domácnosť; voňavé vrecúška do bielizne; prípravky na leštenie listov rastlín; glazovacie prípravky na bielizeň; krémy na obuv; bieliaca sóda; bieliace pracie prostriedky; bieliace soli; krajčírsky vosk; leštiace vosky; obuvnícke vosky; čistiace prípravky na okná automobilov; vulkanický popol na čistenie; chlórnan draselný (javelská voda); aromatické prísady do nápojov (esenciálne oleje); cukrárske aromatické prísady (esenciálne oleje); konzervačné prípravky na kožu (leštidlá); odfarbovače; odmasťovacie prípravky (nie na použitie vo výrobnom procese); prípravky na odstraňovanie vodného kameňa (pre domácnosť); prípravky na odstránenie hrdze; karbid kremika (brúsivo); prášok na pranie z kôry kviláje mydlovej; korund (brúsivo); čistiaca krieda; krémy na kožu; škrob na bielizeň; leštiaci papier; leštiaci kameň; leštiace a hladiace prípravky; leštiace prípravky na nábytok a dlážku; šlichtovacie prípravky; protišmykový vosk na podlahy; sóda na čistenie; avivážne prípravky; aviváže; šmirgl'ový papier; sklené plátno; terpentínové výťažky (odmasťovacie prípravky); prísady na urýchlenie schmutia do umývačiek riadu; leštiace prípravky; protišmykové kvapaliny na podlahy; prípravky na odstraňovanie voskov z parketových podláh (čistiaci prostriedok); prípravky na odstraňovanie škvŕn; stlačený vzduch v konzervách na čistenie a odprašovanie; leštiaca červeň; prípravky na odstránenie lakov; prípravky na suché čistenie; modridlo na bielizeň; svetlička; terpentín (odmasťovací prípravok); lúh sodný; prípravky na prepchávanie odtokových potrubí; prípravky na prečistenie odpadových potrubí; brúsivá ; tripel (kameň) na leštenie; prípravky na odstraňovanie náterov; prípravky na čistenie povrchov; sklený (brúsny) papier; leštiaci kameň; čistiace prípravky na tapety“ sa svojou povahou, účelom a spôsobom použitia zreteľne líšia od tovarov v triede 3, pre ktoré je zapísaná staršia ochranná známka. Kým tovary zverejnenej známky sú určené na údržbu domácnosti a tiež na starostlivosť o odevy a predmety v domácnosti, tovary staršej ochrannej známky sú určené na osobnú starostlivosť. Tovary preto nie sú podobné.*

Porovnanie označení

Zverejnená známka (MOZ č. 1455859)

Staršia ochranná známka
(Ochranná známka EÚ č. 003055861)

SULSEN

SELSUN BLUE

Pri posudzovaní podobnosti označení alebo ochranných znáмок 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.

Z vizuálneho hľadiska je slovná zverejnená známka tvorená jedným slovom vytvoreným zo šiestich písmen, v štandardnom type písma. Staršia ochranná známka je dvojslovná, pričom prvé slovo je tvorené šiestimi písmenami a druhé slovo štyrmi písmenami. Štyri písmená zverejnenej známky a prvého slovného prvku staršej ochrannej známky, z toho jedno na prvej pozícii „S-“, stredové „-LS-“ a tiež koncové písmeno „-N“ sú zhodné, umiestnené na rovnakých pozíciách v rámci slov. Vizuálne vnímanie spotrebiteľa ovplyvní aj to, že aj ďalšie dve písmená „U,E/E,U“ zo slovných prvkov „SULSEN“ a „SELSUN“ sú zhodné, len sú umiestnené na vymenených pozíciách, čo pri vizuálnom kontakte u spotrebiteľa vyvoláva vnem istého typu *očnej slovnej hračky* – prešmyčky. Ďalší slovný prvok staršej ochrannej známky „BLUE“ sa nachádza na druhej pozícii v staršej ochrannej známke a neodvráti výrazným spôsobom pozornosť spotrebiteľa od vnímania prvého dlhšieho slovného prvku. Pri zvážení skutočnosti, že z vizuálneho hľadiska vníma spotrebiteľ začiatok slovných označení s väčšou pozornosťou, keďže v slovenskom jazyku sa slovné prvky čítajú zľava doprava, zverejnená známka je tvorená šiestimi zhodnými písmenami, ktorými je vyhotovený aj prvý slovný prvok staršej ochrannej známky, možno skonštatovať, že opísané odlišnosti (slovný prvok „BLUE“, vymenené pozície zhodných písmen „E/U“) nie sú spôsobilé potlačiť celkové vnímanie porovnávaných ochranných znáмок ako podobných z vizuálneho hľadiska.

Z fonetického hľadiska budú zverejnená ochranná známka, ako aj staršia ochranná známka interpretované v súlade s ich písanou podobou, t. j. „sulsen“ a „selsun“. Staršia ochranná známka okrem slova „selsun“ obsahuje aj anglické slovo „blue“, ktoré s najväčšou pravdepodobnosťou bude bez ohľadu na znalosť či neznalosť anglického jazyka vyslovené ako [blu:]. Staršia ochranná známka tak môže byť interpretovaná ako „selsun blu:“. Zvukový vnem vyvolaný oboma označeniami v takomto prípade bude podobný, pretože v oboch zaznie veľmi podobne vyslovovaný prvok „selsun/sulsen“, ktorý je vytvorený zo zhodných šiestich hlások, pričom štyri zhodné spoluhlásky vytvárajú pomocou zhodných samohlások dve slabiky. Zároveň je potrebné uviesť, že obe slabiky tak v zverejnenej známke, ako aj v staršej ochrannej známke sú tvorené neznelou spoluhláskou „s“ v úvode slabík, čo výrazne ovplyvňuje zanechanú zvukovú stopu po ich interpretácii. S ohľadom na postavenie slovného prvku „SELSUN“ v staršej ochrannej známke nie je možné vylúčiť ani možnosť, že spotrebiteľ pri zvukovej realizácii vysloví len slovný prvok „selsun“, ktorý je na začiatku a slovný prvok „blu:“ nevyssloví. V takom prípade bude zvukový vnem vyvolaný oboma označeniami podobný vo vyššej miere.

Zo **sémantického hľadiska** sa porovnávané označenia považujú za podobné vtedy, ak sú relevantnou verejnosťou vnímané ako označenia s rovnakým alebo podobným významom. Podstatné je, či prvky tvoriace porovnávané označenia majú konkrétny význam, ktorý by pomohol spotrebiteľovi pri orientácii na trhu a identifikácii nimi označovaných tovarov alebo služieb, alebo sú ich prvky fantazijné. V prípade porovnávaných kolíznych označení tvorených slovami „SULSEN“ a „SELSUN BLUE“ je nutné vychádzať z toho, že zverejnená známka „SULSEN“ predstavuje fantazijné slovo, ktoré nebude u priemerného spotrebiteľa vyvolávať žiaden významový vnem. Prvý slovný prvok staršej ochrannej známky „SELSUN“ rovnako ako slovný prvok zverejnenej známky bude pre spotrebiteľa predstavovať fantazijné slovo bez konkrétneho významu. Takéto vnímanie staršej ochrannej známky nezmení ani anglické slovo „blue“ vo význame modrý, ktorého význam bude známy podstatnej časti spotrebiteľskej verejnosti, keďže ide o pomenovanie farby (modrá) a slovo patrí do základnej slovnej zásoby anglického jazyka. Spojenie významov slov staršej ochrannej známky „SELSUN“ a „BLUE“ nevytvára však žiaden zmysluplný celok, a spotrebiteľ bude vnímať označenie bez konkrétneho významu.

Na základe uvedených skutočností je potrebné konštatovať, že **sémantické hľadisko samotné nebude mať vplyv na vnímanie porovnávaných označení priemerným spotrebiteľom.**

S tvrdením majiteľa o tom, že prvé slovo staršej ochrannej známky „SELSUN“ vzniklo spojením začiatkových slabík slov „selénium“ a „sulfid“, a preto si ho spotrebiteľia môžu spájať s konkrétnym významom, sa úrad nestotožňuje. Priemerný spotrebiteľ zvyčajne vníma označenie ako celok a nepristupuje ku skúmaniu jednotlivých jej detailov. Väčšinou tak urobí, ak je samotné označenie vizuálne rozdelené do viacerých častí (napr. použitím veľkého písmena, interpunkčného znamienka či obrazového prvku) alebo ak všetky časti označenia naznačujú konkrétny význam, ktorý je príslušnej skupine verejnosti známy. V predmetnom prípade spotrebiteľ nebude schopný v slovnom prvku staršej ochrannej známky identifikovať slová selénium a sulfid, z ktorých podľa tvrdenia majiteľa vzniklo slovo „SELSUN“, a bude označenie vnímať ako fantazijné slovo, ktoré nemá konkrétny význam pre slovenského spotrebiteľa. Navyše ani použitý štandardný typ písma bez akejkoľvek grafickej úpravy v zverejnenej známke nebude navádzať spotrebiteľa na to, aby toto označenie umelo rozdelil na skôr uvedené časti.

Celkové zhodnotenie – pravdepodobnosť zámeny

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

Na účely celkového posúdenia pravdepodobnosti zámeny je potrebné vyhodnotiť relevantnú spotrebiteľskú verejnosť s ohľadom na charakter kolíznych tovarov a služieb, pričom sa má priemerný spotrebiteľ predmetných tovarov a služieb považovať za riadne informovaného a primerane pozorného a obozretného,

avšak miera pozornosti takéhoto spotrebiteľa sa môže meniť v závislosti od kategórie predmetných tovarov alebo služieb.

V predmetnom prípade príslušnú skupinu relevantnej verejnosti tvorí vzhľadom na povahu dotknutých tovarov v triede 3 skôr široká spotrebiteľská verejnosť. Dôležité je uviesť, že spotrebiteľia sa pri výbere výrobkov uvedených v triede 3 orientujú prevažne zrakom, t. j. v tomto prípade prevažuje vizuálne hľadisko, kde zhoda v začiatočnom písmene, v strede a následne zhoda aj v poslednom písmene porovnávaných označení je na prvý pohľad zrejmá. Kolízne tovary sú tovarmi každodennej spotreby bez akéhokoľvek rizika či finančnej náročnosti, a preto si pri ich výbere nevyžadujú vyšší stupeň pozornosti spotrebiteľa, ako taký, ktorý kolíše od nižšieho po priemerný.

Pokiaľ ide o samotné posúdenie pravdepodobnosti zámeny porovnávaných označení z komplexného hľadiska je potrebné uviesť, že sporné označenia boli posúdené z vizuálneho hľadiska ako podobné, tiež z fonetického hľadiska pri úplnej reprodukcii staršej ochrannej známky ako podobné a pri skrátenej reprodukcii staršej ochrannej známky ako podobné vo vyššej miere. Sémantické hľadisko nebude mať vplyv na vnímanie porovnávaných označení priemerným spotrebiteľom. Konštatovaná podobnosť porovnávaných označení je umocnená zistenou zhodou a podobnosťou časti tovarov zverejnenej známky v triede 3 so zapísanými tovarmi staršej ochrannej známky v tej istej triede, takže pri priemernej až nižšej pozornosti spotrebiteľa existuje reálne riziko vzniku pravdepodobnosti zámeny porovnávaných označení. Odlišnosť spočívajúca len v dvoch zhodných písmenách „U,E/E,U“ umiestnených na inej pozícii v porovnávaných označeniach „SULSEN“ vs „SELSUN“ pri zachovaní zhodného začiatočného písmena „S“, stredných písmen „LS“ a posledného písmena „N“, nie je spôsobilá ovplyvniť ich vnímanie tak, aby spotrebiteľ mohol medzi nimi zreteľne diferencovať a vyhnúť sa nebezpečenstvu uvedenia do omylu, čo sa týka pôvodu takto označených tovarov. Uvedené tvrdenie nie je spôsobilé negovať ani pridanie druhého slovného prvku „BLUE“ v staršej ochrannej známke, ktorý je kratší a umiestnený až na druhej pozícii. Spotrebiteľ si označenia nemusí pamätať, a to najmä v prípade, keď nemá príležitosť porovnávať označenia vedľa seba, ale musí sa spoľahnúť na ich nedokonalý obraz, ktorý si uchoval v pamäti.

Pri celkovom zhodnotení pravdepodobnosti zámeny medzi zverejnenou známkou a staršou ochrannou známkou je popri okolnostiach, akými sú miera podobnosti kolíznych tovarov, miera podobnosti označení či stupeň pozornosti priemerného spotrebiteľa, potrebné zobrať do úvahy aj rozlišovaciu spôsobilosť staršej ochrannej známky. Prvý a zároveň dlhší slovný prvok staršej ochrannej známky „SELSUN“ nie je vo vzťahu k zapísaným tovarom v triedach 3 a 5 ani opisný, ani naznačujúci ich určité vlastnosti, a preto možno charakterizovať vnútornú rozlišovaciu spôsobilosť staršej ochrannej známky ako priemernú. Druhý slovný prvok „BLUE“ nepredstavuje v staršej ochrannej známke prvok, podľa ktorého by sa spotrebiteľ orientoval pri výbere tovarov, a teda výraznou mierou neovplyvní vnímanie staršej ochrannej známky ani jej rozlišovaciu spôsobilosť a spotrebiteľ upriami svoju pozornosť na slovný prvok „SELSUN“ umiestnený na začiatku slovnej staršej ochrannej známky, a preto rozlišovaciu spôsobilosť staršej ochrannej známky ako celku „SELSUN BLUE“ možno hodnotiť ako priemernú.

Majiteľ ďalej argumentoval tým, že pri určovaní existencie pravdepodobnosti zámeny je potrebné známky porovnávať pomocou celkového posúdenia vizuálnej, fonetickej a koncepcnej podobnosti, pričom toto porovnanie musí vychádzať z celkového dojmu vyvolaného ochrannými známkami a zároveň treba mať na pamäti ich rozlišovacie a dominantné prvky (rozhodnutie EUIPO č. 1319/2004 z 28.4.2004). K tvrdeniu majiteľa a k záverom z rozhodnutia EUIPO je potrebné uviesť, že úrad nijako nespochybňuje vyššie uvedené skutočnosti, pričom zastáva názor, že tieto žiadnym spôsobom ani nerozporujú závery, ku ktorým dospel úrad v tomto rozhodnutí. Úrad zároveň konštatuje, že podmienky potrebné na úspešné uplatnenie námietok v zmysle § 7 písm. a) bod 2. zákona o ochranných známkach boli v predmetnom prípade posúdené v súlade so zákonom o ochranných známkach a taktiež s ustálenou praxou úradu.

Úrad na základe posúdenia predmetných námietok zistil, že boli naplnené podmienky uplatneného námietkového dôvodu podľa § 7 písm. a) bod 2. zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov pre časť námietkami napadnutých tovarov v triede 3 medzinárodného triedenia tovarov a služieb tak, ako je uvedené vo výrokovvej časti tohto rozhodnutia.

Poučenie o opravnom prostriedku:

Podľa § 40 ods. 1 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov možno proti tomuto rozhodnutiu podať na úrade rozklad v lehote 30 dní od jeho doručenia. Včas podaný rozklad má odkladný účinok. Podľa § 40 ods. 5 uvedeného zákona podanie rozkladu len proti odôvodneniu rozhodnutia nie je prípustné. Toto rozhodnutie možno, po vyčerpaní riadnych opravných prostriedkov, preskúmať správnym súdom na základe správnej žaloby podanej podľa § 177 a nasl. zákona č. 162/2015 Z. z. Správny súdny poriadok.

Ing. Ingrid Brežňanová
riaditeľka
odboru sporových konaní

Doručiť:

ŽOVICOVÁ & ŽOVIC IP, s. r. o.
Patentová, známková a právna kancelária
Záhradnícka 36
821 08 Bratislava

inventá Patentová a známková kancelária, s. r. o.
Palisády 50
811 06 Bratislava