



Banská Bystrica 04.07.2024  
POZ 1809-2022/Z-286-2024

## ROZHODNUTIE

Prihláška ochrannej známky POZ 1809-2022 z 9.9.2022 prihlasovateľa Androrganics s. r. o., Štefánikova trieda 87/96, Nitra (ďalej „prihlasovateľ“),

### sa zamietá

podľa § 28 ods. 4 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov v nadväznosti na § 5 ods. 1 písm. b), c) a g) tohto zákona.

### Odôvodnenie:

Na základe prieskumu zápisnej spôsobilosti prihlášky ochrannej známky uvedenej značky spisu bolo prihlasovateľovi správou úradu s príslušným odôvodnením zo 6.2.2023 oznámené, že prihlásené označenie nie je spôsobilé na zápis do registra ochranných známk, pretože podľa § 5 ods. 1 zákona o ochranných známkach v znení neskorších predpisov (ďalej len „zákon o ochranných známkach“) do registra sa nezapíše označenie, ak

- b) nemá rozlišovaciu spôsobilosť,
- c) je tvorené výlučne označeniami alebo údajmi, ktoré v obchodnom styku môžu slúžiť na určenie druhu, kvality, množstva, účelu, hodnoty, zemepisného pôvodu, prípadne času výroby tovarov či poskytnutia služieb, alebo iných vlastností tovarov alebo služieb,
- g) môže klamať verejnosť najmä o povahe, kvalite, zemepisnom pôvode tovarov alebo služieb.

Predmetom prihlášky ochrannej známky POZ 1809-2022 je výlučne slovné označenie bez akýchkoľvek grafických prvkov „ACTIVITAL“, ktoré je prihlásené pre tovary „*vitamíny na výrobu výživových doplnkov; antioxidanty na výrobu kozmetických prípravkov; antioxidanty na výrobu farmaceutických prípravkov; antioxidanty na výrobu výživových doplnkov; proteíny na výrobu výživových doplnkov; rastlinné výťažky na výrobu farmaceutických prípravkov*“ v triede 1; „*bylinkové výťažky na kozmetické použitie*“ v triede 3 a „*bielkovinové potraviny na lekárske použitie; bielkovinové prípravky na lekárske použitie; škrob na diétne alebo farmaceutické použitie; farmaceutické prípravky; vitamínové prípravky; prostriedky na prečistenie tráviaceho ústrojenstva; prehľadná; liečivé čaje; laxatíva; liečivé rastliny; hormóny na lekárske použitie; masti na lekárske použitie; tinktúry na lekárske použitie; otrava na potkany; masti na farmaceutické použitie; bylinkové čaje na lekárske použitie; liečivé korene; diétne potraviny na lekárske použitie; lieky pre humánnu medicínu; lieky pre veterinárnu medicínu; diétne látky na lekárske použitie; výživové vlákniny; potravinové alebo krmivové prípravky so stopovými prvkami; aminokyseliny na lekárske použitie; aminokyseliny na veterinárske použitie; minerálne výživové doplnky; výživové doplnky; prípravky na zníženie chuti do jedla na lekárske použitie; medicínálne prípravky na podporu rastu vlasov; steroidy; prípravky na tlmenie sexuálnej aktivity; tabletky na potlačenie chuti do jedla; tabletky na chudnutie; antioxidačné tabletky; výživové doplnky pre zvieratá; bielkovinové výživové doplnky; enzýmové výživové doplnky; proteínové výživové doplnky; proteínové výživové doplnky pre zvie-*

*ratá; prípravky na liečbu akné; kolagén na lekárske použitie; rastlinné výťažky na farmaceutické použitie; farmaceutické prípravky; fytoterapeutické prípravky na lekárske použitie; bylinkové výťažky na lekárske použitie; imunostimulátory; výživové prípravky s liečivými účinkami na terapeutické a lekárske použitie; výživové doplnky z prášku plodov acai; náplasti s vitamínovými doplnkami; výživové doplnky s kozmetickými účinkami; výživové doplnky zo srvátkových bielkovín; výživové doplnky s pivovarskými kvasnicami“ v triede 5 medzinárodného triedenia tovarov a služieb (ďalej ako „prihlásené označenie“ alebo „predmetné označenie“).*

Správou úradu zo 6.2.2023 bolo prihlasovateľovi oznámené, že vo vzťahu k časti prihlásených tovarov v triede 5 a ku všetkým prihláseným tovarom v triedach 1 a 3 nemá predmetné označenie ako celok rozlišovaciu spôsobilosť podľa § 5 ods. 1 písm. b) zákona o ochranných známkach, pretože podľa § 5 ods. 1 písm. c) zákona o ochranných známkach pozostáva výlučne z údajov, ktoré v obchodnom styku môžu slúžiť na určenie účelu, zamerania a ďalších vlastností prihlásených tovarov. Zároveň úrad uviedol, že prihlásené označenie vo vzťahu k nárokoványm tovarom „otrava na potkany“ v triede 5 bude klamať spotrebiteľa o povahe takto označených tovarov v zmysle § 5 ods. 1 písm. g) zákona o ochranných známkach.

Uvedené vyplýva z významu slovných prvkov, ktoré tvoria predmetné označenie a tiež ďalších skutočností, ktoré sú pre posúdenie zápisných prekážok podľa § 5 ods. 1 písm. b), c) a g) zákona o ochranných známkach rozhodné.

**Dňa 6.4.2023 bolo úradu doručené stanovisko prihlasovateľa** k správe úradu, v ktorom uviedol, že predmetné slovné označenie používa na označovanie svojich výrobkov s unikátnym (prihlasovateľom vytvoreným) zložením už vyše troch rokov. Spotrebitelia poznajú takto označené výrobky a spájajú si ich s prihlasovateľom. Na podporu svojich tvrdení a za účelom prekonania namietaných zápisných prekážok podľa § 5 ods. 2 zákona o ochranných známkach predložil prihlasovateľ nasledovné doklady:

- Kópia faktúry č. 20220032 s dátumom vystavenia 11.8.2022, ktorá bola vyhotovená spoločnosťou prihlasovateľa, na 2 kusy produktu „ACTIVITAL“ pre odberateľa TOM PLUS s.r.o., Nové Zámky, v celkovej cene 61,2 eura (dôkaz č. 1).
- Kópia faktúry č. 2022 0000064 s dátumom vystavenia 24.2.2022, ktorá bola vyhotovená spoločnosťou Steerlop, s.r.o., Lužianky, na 1 kus produktu „ActiVital 90g“ pre odberateľa Zdeno K., Dolné Orešany, v celkovej cene 39,9 eura (dôkaz č. 2).
- Kópia faktúry č. 2022 000006476 s dátumom vystavenia 9.3.2022, ktorá bola vyhotovená spoločnosťou Steerlop, s.r.o., Lužianky, na 1 kus produktu „ActiVital 90g“ pre odberateľa Martin Ž., Lehota, v celkovej cene 39,9 eura (dôkaz č. 3).
- Kópia faktúry č. 20220094 s dátumom vystavenia 31.8.2022, ktorá bola vyhotovená spoločnosťou prihlasovateľa, na 10 kusov produktu „ACTIVITAL“ pre odberateľa MAJER POD LESOM s.r.o., Ľubica, v celkovej cene 306 eur (dôkaz č. 4).
- Kópia listu ÚRADU VEREJNÉHO ZDRAVOTNÍCTVA SR o prijatí oznámenia o zložení výživového doplnku „ACTIVITAL“ od prihlasovateľa zo dňa 25.7.2022 (dôkaz č. 5).
- 12 screenshotov z facebookového účtu prihlasovateľa obsahujúcich fotografie výrobku, na ktorom je vyobrazené prihlásené označenie spolu s ďalšími slovnými a grafickými prvkami (dôkaz č. 6).

#### **Záverečné zhodnotenie:**

Úrad opätovne preskúmal predmetné označenie z hľadiska splnenia zápisných podmienok v zmysle § 5 ods. 1 zákona o ochranných známkach, a to s prihliadnutím na vyjadrenie prihlasovateľa a ním predložené doklady a opätovne konštatuje, že predmetné označenie nespĺňa podmienky na zápis podľa § 5 ods. 1 písm. b), c) a g) zákona o ochranných známkach.

Pri skúmaní zápisnej spôsobilosti označenia je potrebné posúdiť, či je označenie spôsobilé odlíšiť tovary a služby jednej osoby od tovarov a služieb inej osoby (tzv. vnútorná rozlišovacia spôsobilosť), pričom je potrebné zobrať do úvahy dojem, akým označenie pôsobí ako celok na relevantného spotrebiteľa s prihliadnutím na charakter a povahu prihlásených tovarov a služieb. Relevantným spotrebiteľom sa rozumie najmä potenciálny spotrebiteľ daného druhu tovarov alebo služieb, osoby zapojené do distribučnej siete, prípadne obchodné kruhy zaoberajúce sa takým druhom tovarov alebo služieb, pre ktoré je označenie prihlásené. Na

to, aby označenie malo rozlišovaciu spôsobilosť a nebola uplatnená zápisná výluka podľa § 5 ods. 1 písm. b) zákona o ochranných známkach, nestačí, aby sa označenie len odlišovalo od iných zapísaných alebo známych označení, ale je potrebné, aby svojou formou a obsahom bolo do takej miery originálne, že jeho osobité znaky majú schopnosť individualizovať tovary a služby, ktoré majú byť ním označované. Účelom zápisnej výluky uvedenej v § 5 ods. 1 písm. b) zákona o ochranných známkach je zabrániť zápisu označení, ktoré sú tvorené výlučne označeniami alebo údajmi, ktoré nemajú schopnosť rozlišovacej spôsobilosti a spotrebiteľia ich budú vnímať len ako všeobecné označenia. Účelom zápisnej výluky uvedenej v § 5 ods. 1 písm. c) zákona o ochranných známkach je zabrániť zápisu označení, ktoré sú tvorené výlučne označeniami alebo údajmi poukazujúcimi na niektorú z vlastností tovaru alebo služby, pre ktoré sa o zápis žiada. Takéto označenia by mali ostať voľné všetkým subjektom pôsobiacim na trhu s dotknutými tovarmi a službami.

Zápisná prekážka upravená v § 5 ods. 1 písm. g) zákona o ochranných známkach predstavuje typický príklad verejnoprávneho charakteru zápisných prekážok, keďže práve prostredníctvom tejto zápisnej prekážky sú spotrebiteľia chránení proti prípadnej snahe prihlasovateľov uvádzať v ochranných známkach klamlivé údaje o tovaroch alebo službách. Zároveň sa však klamlivosť prihláseného označenia posudzuje výlučne z hľadiska objektívnej spôsobilosti označenia klamať, t. j. z hľadiska možnosti vyvolania nesprávnej predstavy o podstate tovaru alebo služby, a preto nie je dôležitý úmysel prihlasovateľa, tzn. či chcel alebo nechcel klamať alebo uvádzať do omylu.

Úrad v súlade so svojím predchádzajúcim vyjadrením opätovne uvádza, že prihlásené označenie je tvorené slovným prvkom „ACTIVITAL“, ktorý bude relevantná spotrebiteľská verejnosť bez väčšej intelektuálnej námahy vnímať ako spojenie dvoch anglických výrazov „activ“ a „vital“. Výraz „activ“ v preklade z anglického jazyka znamená „aktívny“ (In.: Anglicko-slovenský slovník PC Translator 2010.21), t.j. *prejavujúci zvýšenú aktivitu, úsilie pri dosahovaní istého cieľa; založený na aktivite; (o človeku) ktorý je stále činný v danej aktivite* (In.: Slovník súčasného slovenského jazyka. A – G., Veda SAV, Bratislava, 2006) a výraz „vital“ možno preložiť do slovenského jazyka vo význame *vitálny; živý; životný* (In.: Anglicko-slovenský slovník PC Translator 2010.21), t.j. *plný životných síl, elánu, živo, temperamentne sa prejavujúci* (In.: Slovník cudzích slov (akademický), SPN – Mladé letá, Bratislava, 2005). S ohľadom na uvedené možno konštatovať, že prihlásené označenie ako celok bude relevantná spotrebiteľská verejnosť vnímať vo význame *aktívny, vitálny, t.j. prejavujúci zvýšenú aktivitu, plný životných síl a elánu*.

Vychádzajúc z uvedených skutočností úrad opätovne konštatuje, že vo vzťahu k časti prihlásených tovarov *„bielkovinové potraviny na lekárske použitie; bielkovinové prípravky na lekárske použitie; škrob na diétne alebo farmaceutické použitie; farmaceutické prípravky; vitamínové prípravky; prostriedky na prečistenie tráviaceho ústrojenstva; preháňadlá; liečivé čaje; laxatíva; liečivé rastliny; hormóny na lekárske použitie; masti na lekárske použitie; tinktúry na lekárske použitie; masti na farmaceutické použitie; bylinkové čaje na lekárske použitie; liečivé korene; diétne potraviny na lekárske použitie; lieky pre humánnu medicínu; lieky pre veterinárnu medicínu; diétne látky na lekárske použitie; výživové vlákniny; potravinové alebo krmivové prípravky so stopovými prvkami; aminokyseliny na lekárske použitie; aminokyseliny na veterinárske použitie; minerálne výživové doplnky; výživové doplnky; prípravky na zníženie chuti do jedla na lekárske použitie; medicínálne prípravky na podporu rastu vlasov; steroidy; prípravky na tlmenie sexuálnej aktivity; tabletky na potlačenie chuti do jedla; tabletky na chudnutie; antioxidačné tabletky; výživové doplnky pre zvieratá; bielkovinové výživové doplnky; enzýmové výživové doplnky; proteínové výživové doplnky; proteínové výživové doplnky pre zvieratá; prípravky na liečbu akné; kolagén na lekárske použitie; rastlinné výťažky na farmaceutické použitie; farmaceutické prípravky; fytoterapeutické prípravky na lekárske použitie; bylinkové výťažky na lekárske použitie; imunostimulátory; výživové prípravky s liečivými účinkami na terapeutické a lekárske použitie; výživové doplnky z prášku plodov acai; náplasti s vitamínovými doplnkami; výživové doplnky s kozmetickými účinkami; výživové doplnky zo srvátkových bielkovín; výživové doplnky s pivovarskými kvasnicami“* v triede 5, ktoré možno hromadne označiť ako farmaceutické a veterinárne prípravky, steroidy, hormóny, liečivá a rôzne výživové doplnky, nemá predmetné označenie ako celok rozlišovaciu spôsobilosť podľa § 5 ods. 1 písm. b) zákona o ochranných známkach, pretože podľa § 5 ods. 1 písm. c) zákona o ochranných známkach pozostáva výlučne z údajov, ktoré v obchodnom styku môžu slúžiť na určenie zamerania, účelu a ďalších vlastností prihlásených tovarov. Slovné spojenie „ACTIVITAL“ v spojitosti s vyššie uvedenými tovarmi v triede 5 bude relevantná spotrebiteľská verejnosť, ktorú v tomto prípade tvorí všeobecná verejnosť (športovci, ľudia starajúci sa o svoje zdravie a kondíciu, resp. majitelia zvierat starajúci sa o ich kondíciu a zdravie, atď.), ako aj odborná

verejnosť (lekári, zverolekári, školený personál v špecializovaných predajniach zameraných na vitamínové prípravky, farmaceutické prípravky, výživové doplnky a rôzne ďalšie prípravky na podporu zdravia), vnímať iba ako jednoduchú a priamu informáciu, že takto označené tovary svojimi účinkami ovplyvňujú aktivitu (podporujú zvyšovanie fyzickej a mentálnej výkonnosti, zlepšujú sústredenie, atď.) a vitalitu (podporujú celkový zdravotný stav, imunitný systém, atď.) ľudí, resp. zvierat. Uvedené tvrdenie úradu podporujú aj doložené screenshoty z facebookového účtu prihlasovateľa, kde v príspevku z 11.2.2022 je uvedené, že predmetný výrobok „...je doslovne prepchatý silnými extraktami prírodných adaptogénov a superpotravin, ktoré výrazne zvyšujú aktivitu a vitalitu – tak vznikol jeho názov“. S vyššie uvedenými tovarmi taktiež priamo súvisia ostatné prihlásené tovary v triedach 1 a 3, predstavujúce rôzne suroviny a výťažky na výrobu výživových doplnkov, farmaceutických a kozmetických prípravkov, ktoré taktiež môžu pozitívne vplyvať na organizmus, a preto predmetné označenie nemá rozlišovaciu spôsobilosť ani vo vzťahu k týmto súvisiacim a doplnkovým prihláseným tovarom.

Skutočnosť, že v strede výrazu „ACTIVITAL“ je gramaticky nesprávne uvedené iba jedno písmeno „V“, namiesto gramaticky správneho uvedenia dvoch písmen „VV“, nezabezpečuje tomuto označeniu rozlišovaciu spôsobilosť. V prípade, že relevantná verejnosť vôbec postrehne uvedenú nepresnosť, bude ju s najväčšou pravdepodobnosťou vnímať iba ako úmyselnú resp. neúmyselnú chybu bez väčšieho významu.

Zároveň je potrebné uviesť, že prihlásené označenie vo vzťahu k nárokoványm tovarom „otrava na potkany“ v triede 5 medzinárodného triedenia tovarov a služieb bude klamať spotrebiteľa o povahe označených tovarov, a teda v tejto časti je dôvodné uplatniť zápisnú výluky v zmysle § 5 ods. 1 písm. g) zákona o ochranných známkach. Dôvodnosť uvedeného vyplýva zo skutočnosti, že tieto tovary predstavujú jedy na hlodavce, t.j. tovary odlišnej povahy ako sú výrobky zamerané na podporenie aktivity a vitality ľudí, resp. zvierat. V tejto súvislosti je potrebné uviesť, že klamlivosť označenia sa posudzuje z hľadiska objektívnej spôsobilosti označenia klamať a posudzuje sa vždy vo vzťahu k prihláseným tovarom a službám. Pri hodnotení klamlivosti označenia o povahe tovarov alebo služieb je predmetom posúdenia, či označenie neobsahuje prvky, ktoré vyvolávajú nesprávnu predstavu o podstate, vlastnostiach či zložení tovarov alebo služieb označených takýmto označením. S ohľadom na uvedené je zjavné, že slovný prvok „ACTIVITAL“ prihláseného označenia je dôvodné považovať za prvok, ktorý u spotrebiteľa vyvolá nesprávnu predstavu o povahe nárokováných tovarov „otrava na potkany“ v triede 5 medzinárodného triedenia tovarov a služieb (t.j. tovaroch spôsobujúcich smrť hlodavcov).

Existenciu prekážok brániacich zápisu označenia ako ochrannej známky, ktoré sú uvedené v § 5 ods. 1 písm. b) až d) zákona o ochranných známkach, možno prekonať preukázaním nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti vo vzťahu k tým tovarom a službám, pre ktoré je označenie prihlásené (§ 5 ods. 2 zákona o ochranných známkach). Rozlišovaciu spôsobilosť môže označenie nadobudnúť len intenzívnym a dlhodobým používaním, vďaka ktorému relevantná verejnosť identifikuje tovary a služby označenia ako tovary a služby pochádzajúce od konkrétnej osoby a označenie nebude považovať za všeobecne používané. Uniesť dôkazné bremeno, t. j. označiť a predložiť potrebné dôkazy a uvedenými dôkazmi svoje tvrdenia preukázať, musí v zmysle § 52 ods. 1 a 3 zákona o ochranných známkach prihlasovateľ. Pri posudzovaní, či prihlasovateľ prostredníctvom predložených dokladov preukázal nadobudnutie rozlišovacej spôsobilosti označenia v zmysle uvedeného zákonného ustanovenia, vychádza úrad z okolností konkrétneho prípadu a do úvahy berie viaceré relevantné faktory – predovšetkým charakter označenia, intenzitu, čas, zemepisné rozšírenie, dobu jeho používania, podiel, v akom je označenie zastúpené na trhu, výšku investícií vynaložených na jeho propagáciu a pod.

Prihlasovateľ za účelom prekonania namietaných zápisných prekážok predložil spolu so svojím vyjadrením zo dňa 16.3.2023 vyššie špecifikované doklady. K uvedenému úrad uvádza nasledovné.

Predmetom dôkazov č. 2 a 3 sú faktúry, ktoré neboli vyhotovené prihlasovateľom, ale spoločnosťou Steerlop, s.r.o., Lužianky, obe na 1 kus produktu „ActiVital 90g“. Uvedené faktúry sa viažu k inému subjektu, než je prihlasovateľ, a preto nepreukazujú používanie prihláseného označenia prihlasovateľom v súvislosti s nárokovými tovarmi pred podaním prihlášky ochrannej známky. Doložené screenshoty a príspevky z facebookového účtu prihlasovateľa (dôkaz č. 6) sú datované pred podaním prihlášky a obsahujú fotografie výrobku s etiketou tvorenou prihláseným označením spolu s ďalšími slovnými a grafickými prvkami. Dôkazy č. 1 a 4 tvoria dve faktúry, s dátumami vyhotovenia 11.8.2022 a 31.8.2022, ktoré boli vyhotovené prihlasovateľom

na produkt „ACTIVITAL“ pre dvoch odberateľov v celkovom počte 11 kusov. Z listov ÚRADU VEREJNÉHO ZDRAVOTNÍCTVA SR (dôkaz č. 5) vyplýva, že tento prijal oznámenie o zložení výživového doplnku „ACTIVITAL“ od prihlasovateľa pred podaním prihlášky ochrannej známky. Z uvedených dokladov však nemožno vyvodiť, či prihlasovateľ skutočne poskytoval svoje tovary pod predmetným označením v relevantnom období pred podaním predmetnej prihlášky ochrannej známky a ani rozsah poskytovania týchto tovarov.

K uvedenému je nutné podotknúť, že pre účely prekonania vznesených zápisných výluk v zmysle § 5 ods. 2 zákona o ochranných známkach je potrebné predložiť dôkazy, z ktorých vyplýva rozsiahle a intenzívne používanie prihláseného označenia, vďaka ktorému relevantná verejnosť identifikuje tovary ním označované ako tovary pochádzajúce z určitého obchodného zdroja a označenie nebude považovať za všeobecne používané. Je potrebné zdôrazniť, že na účely preukázania nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti je nevyhnutné preukázať používanie označenia v podobe, v akej je prihlásené na zápis, v danom prípade používanie výlučne slovného označenia „ACTIVITAL“. Z predložených dôkazov možno vyvodiť, že prihlasovateľ neuvádza na trh výrobky označené výlučne pod predmetným označením, ale v obaloch, ktoré okrem slovného prvku prihláseného označenia „ACTIVITAL“ obsahujú aj ďalšie slovné či grafické prvky, vďaka ktorým by spotrebiteľ mohol určiť obchodný pôvod takto označených tovarov. Navyše, ani preukázaný rozsah používania v relevantnom období pred podaním prihlášky ochrannej známky nemožno považovať za dostatočný na preukázanie nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti označenia v zmysle § 5 ods. 2 zákona o ochranných známkach.

Na základe všetkých doložených dôkazov nemožno mať za preukázané, že relevantní spotrebiteľia budú prihlásené označenie vnímať ako označenie obchodného pôvodu, teda na základe prihláseného označenia bez ďalších rozlišujúcich prvkov dokážu identifikovať obchodný pôvod takto označených tovarov a nebudú ho vo vzťahu k nárokoványm tovarom vnímať ako označenie opisujúce ich zameranie, účel a ďalšie vlastnosti. Navyše úrad prieskumom internetových stránok zistil, že aj iné subjekty ako prihlasovateľ používajú ako základné charakteristiky svojich produktov všetky slovné prvky tvoriace predmetné označenie (napr. <https://wegafarm.pl/sklep/aktivital-multitonik-1000-ml/>, <https://www.aktivital.ch/>, <https://aktivital.webnode.cz/>, <https://www.zurrose-shop.ch/de/aktivital-kapseln/dp/PY9FNY>, atď.). Je potrebné zdôrazniť, že zápis prihláseného označenia do registra ochranných známok bez toho, aby tento bol dostatočne odôvodnený, či už vlastnou alebo získanou rozlišovacou spôsobilosťou tohto označenia pre tovary konkrétneho subjektu, by mohol znamenať neopodstatnený zásah do práv ostatných subjektov pôsobiacich v danej oblasti trhu. V tejto súvislosti je potrebné poukázať na to, že registráciou ochrannej známky prihlasovateľ získava právo zakázať ostatným hospodárskym subjektom na predmetnom trhu nie len používanie zhodného označenia na zhodných tovaroch, ale aj právo zakázať používanie každého označenia, ak z dôvodu jeho zhodnosti alebo podobnosti s registrovanou ochrannou známkou a zhodnosti alebo podobnosti tovarov alebo služieb, existuje pravdepodobnosť jeho zámeny s ochrannou známkou na strane verejnosti. Uvedené skutočnosti osobitne odôvodňujú dôležitosť dôsledného vyžadovania a naplnenia požiadavky na rozlišovaciu spôsobilosť označenia, ktoré predstavuje opisné označenie vo vzťahu k nárokoványm tovarom, ako podmienky pre jeho zápis do registra ochranných známok vo vzťahu k predmetnému trhu.

Zo všetkých doložených dokladov nie je možné zistiť veľkosť relevantnej skupiny spotrebiteľov, ktorá prišla do kontaktu s predmetným označením v relevantnom období pred podaním predmetnej prihlášky. Predložené doklady taktiež nijako nepreukazujú intenzitu používania predmetného označenia prihlasovateľom, výšku investícií vynaložených na jeho propagáciu, a ani podiel, v akom je označenie zastúpené na trhu. Po vyhodnotení vyššie uvedených dokladov úrad konštatoval, že zápisná prekážka týkajúca sa nedostatku rozlišovacej spôsobilosti predmetného označenia nebola prihlasovateľom prekonaná podľa § 5 ods. 2 zákona o ochranných známkach, pretože prihlasovateľ prostredníctvom predložených dokladov nepreukázal používanie predmetného označenia vo vzťahu k relevantnej verejnosti pred dňom podania prihlášky ochrannej známky v takej miere a intenzite, v dôsledku ktorej by toto označenie nadobudlo rozlišovaciu spôsobilosť pre jeho tovary.

Podľa § 28 ods. 4 zákona o ochranných známkach ak označenie nie je spôsobilé na zápis podľa § 5, úrad prihlášku zamietne. Pred rozhodnutím o zamietnutí prihlášky úrad musí umožniť prihlasovateľovi vyjadriť sa k dôvodom, na ktorých základe sa má prihláška zamietnuť.

Vzhľadom na vyššie uvedené, ako aj vzhľadom na skutočnosť, že prihlasovateľom predložené preukazné materiály neosvedčujú také používanie prihláseného označenia vo vzťahu k spotrebiteľskej verejnosti a k namiešaným tovarom „*bielkovinové potraviny na lekárske použitie; bielkovinové prípravky na lekárske použitie; škrob na diétne alebo farmaceutické použitie; farmaceutické prípravky; vitamínové prípravky; prostriedky na prečistenie tráviaceho ústrojenstva; preháňadlá; liečivé čaje; laxatíva; liečivé rastliny; hormóny na lekárske použitie; masti na lekárske použitie; tinktúry na lekárske použitie; masti na farmaceutické použitie; bylinkové čaje na lekárske použitie; liečivé korene; diétne potraviny na lekárske použitie; lieky pre ľudskú medicínu; lieky pre veterinárnu medicínu; diétne látky na lekárske použitie; výživové vlákniny; potravinové alebo krmivové prípravky so stopovými prvkami; aminokyseliny na lekárske použitie; aminokyseliny na veterinárske použitie; minerálne výživové doplnky; výživové doplnky; prípravky na zníženie chuti do jedla na lekárske použitie; medicínske prípravky na podporu rastu vlasov; steroidy; prípravky na tlmenie sexuálnej aktivity; tabletky na potlačenie chuti do jedla; tabletky na chudnutie; antioxidačné tabletky; výživové doplnky pre zvieratá; bielkovinové výživové doplnky; enzýmové výživové doplnky; proteínové výživové doplnky; proteínové výživové doplnky pre zvieratá; prípravky na liečbu akné; kolagén na lekárske použitie; rastlinné výťažky na farmaceutické použitie; farmaceutické prípravky; fytotherapeutické prípravky na lekárske použitie; bylinkové výťažky na lekárske použitie; imunostimulátory; výživové prípravky s liečivými účinkami na terapeutické a lekárske použitie; výživové doplnky z prášku plodov acai; náplasti s vitamínovými doplnkami; výživové doplnky s kozmetickými účinkami; výživové doplnky zo srvátkových bielkovín; výživové doplnky s pivovarskými kvasnicami“ v triede 5 a všetkým nárokoványm tovarom v triedach 1 a 3, na základe ktorého by bolo možné konštatovať prekonanie absolútnych zápisných výluk vyplývajúcich z § 5 ods. 1 písm. b) a c) zákona o ochranných známkach, úrad konštatuje, že predmetné označenie nemôže byť zapísané do registra ochranných známk. Úrad súčasne konštatuje, že v predmetnom prípade je naplnená aj zápisná prekážka podľa § 5 ods. 1 písm. g) zákona o ochranných známkach, keďže prihlásene označenie je vo vzťahu k nárokoványm tovarom „*otrava na potkany*“ v triede 5 medzinárodného triedenia tovarov a služieb spôsobilé klamať verejnosť o ich povahe.*

#### Poučenie o opravnom prostriedku:

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

JUDr. Lenka Midriaková  
riaditeľka odboru

#### **Doručiť:**

Androrganics s. r. o., Štefánikova trieda 87/96, 949 01 Nitra 1, Slovenská republika