



Banská Bystrica 24.7.2015

POZ 5461-2013 /N-96-2015/St

## ROZHODNUTIE

Vo veci námietok namietateľa Hard Rock Holdings Limited, Seventh Floor, 90 High Holborn, London WC1V 6XX, Veľká Británia, zastúpeného v konaní spoločnosťou Rott, Růžička & Guttmann, Patentová, známková a právna kancelária, v.o.s., Palisády 36, 811 06 Bratislava (ďalej „namietateľ“), proti zápisu označenia „HARD ROCKER“ do registra ochranných znáмок, prihláseného 6.8.2013 prihlasovateľom Ľubomírom Zsigóm, Hlavná 671, 925 62 Váhovec, Slovenská republika (ďalej „prihlasovateľ“), pod číslom spisu POZ 5461-2013 a zverejneného vo Vestníku Úradu priemyselného vlastníctva Slovenskej republiky 4.11.2014, rozhodol Úrad priemyselného vlastníctva Slovenskej republiky (ďalej „úrad“) podľa § 32 ods. 2 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach takto:

**námietkam sa vyhovuje a prihláška ochrannej známky „HARD ROCKER“, číslo spisu POZ 5461-2013, sa zamietá pre všetky tovary v triede 25 a pre všetky služby v triede 35 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.**

### Odôvodnenie:

Proti zápisu kombinovaného označenia „HARD ROCKER“ do registra ochranných znáмок, číslo spisu POZ 5461-2013 (ďalej aj „zverejnené označenie“), boli 3.2.2015 podané námietky v zmysle § 30 v spojení s § 7 písm. a) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach, ktoré sa týkali všetkých tovarov a služieb zverejneného označenia v triedach 25 a 35 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Namietateľ odôvodnil námietky tým, že je majiteľom staršej slovnej ochrannej známky Spoločenstva č. 2197721 „HARD ROCK“, prihlásenej 30.4.2001 a zapísanej 28.8.2003 okrem iného aj pre tovary v triede 25 medzinárodného triedenia tovarov a služieb a staršej kombinovanej ochrannej známky Spoločenstva č. 5848353 „Hard Rock“, prihlásenej 12.4.2007 a zapísanej 12.6.2008 pre služby v triede 35 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Ďalej sa namietateľ venoval porovnaniu označení z jednotlivých hľadísk. Uviedol, že z vizuálneho hľadiska sú porovnávané označenia takmer identické. Tým, že pri vizuálnom vneme porovnávaných označení je rozhodujúca jasná čitateľnosť slovných prvkov, z ktorých prvé slovo je identické a druhé sa odlišuje iba v koncovke „-ER“, pričom slovotvorný základ „ROCK“ je identický, vytvára sa v oboch prípadoch takmer identický vnem, čo je plne spôsobilé vyvolať silnú zámenu kolíznych označení u spotrebiteľskej verejnosti. Slovné prvky vysoko prekračujú mieru vizuálnej príťažlivosti nad mieru vnímania grafických prvkov, ktoré sú nevýrazné.

Podľa namietateľa rozdiel v koncovke pri zohľadnení nepomerne dlhšej zhodnej časti slovných prvkov a skutočnosť, že označenia zväčša nie je možné porovnávať priamo vedľa seba a spotrebiteľ je nútený sa spoliehať na svoju viac či menej dokonalú pamäť, vytvára predpoklady na zamieňanie porovnávaných označení z vizuálneho hľadiska.

Na základe uvedených skutočností namietateľ konštatoval, že porovnávané označenia sú z vizuálneho hľadiska vo vysokej miere podobné.

Namietateľ uviedol, že porovnávané označenia spotrebiteľa prečítajú po anglicky ako „hard rok“ vs. „hard roker“. Podľa namietateľa z uvedeného je zrejmé, že aj z fonetického hľadiska ide o vysoko podobné označenia, keďže na koncovku „-er“ nie je kladený pri jej vyslovení dôraz a je ľahko prepočítateľná.

Ďalej namietateľ uviedol, že slovný prvok starších ochranných známk „HARD ROCK“ v preklade z anglického do slovenského jazyka znamená „*tvrdá rocková hudba*“ a zverejnené označenie „HARD ROCKER“ znamená „*hudobník tvrdej rockovej hudby*“. Porovnávané označenia tak podľa namietateľa evokujú zhodný význam.

Ďalej sa namietateľ venoval porovnaniu tovarov a služieb konfliktných označení a dospel k záveru, že prihlasované tovary „*čiapky; tričká; tielka; krátke kabáty s kapucňou*“ v triede 25 sú zhodné so zapísanými tovarmi „*odevný tovar, najmä tričká, polokošele, mikiny, športové košele, šortky, čiapky, šiltovky, klobúky, opasky a bundy (krátke kabáty)*“ v triede 25 pre staršiu ochrannú známku Spoločenstva č. 2197721 „HARD ROCK“, keďže tvoria jednotnú tovarovú skupinu a oslovujú rovnakých spotrebiteľov. Prihlasované služby „*maloobchodné a veľkoobchodné služby s čiapkami; tričkami; tielkami a kabátmi*“ v triede 35 sú zhodné a vysoko podobné so zapísanými službami „*maloobchodný predaj s čiapkami, bundami (kabátmi), sakami, športovými košľami, tričkami*“ v triede 35 pre staršiu ochrannú známku Spoločenstva č. 5848353 „Hard Rock“. Podľa namietateľa z porovnania zoznamov služieb je aj bez hlbšieho rozboru zrejmé, že ide o zhodné a podobné služby, ktoré oslovujú rovnakých spotrebiteľov.

Namietateľ dodal, že jeho ochranné známky majú vysokú rozlišovaciu spôsobilosť. Ide o označenia, ktoré sú ľahko zapamätateľné, ľahko vysloviteľné a fantazijné. Zverejnené označenie je so staršími ochrannými známkami vizuálne, foneticky i sémanticky podobné vo vysokej miere a je určené pre zhodné tovary a služby, ktoré používa široká spotrebiteľská verejnosť. Z globálneho hodnotenia tak vyplýva zrejmy záver, že konfliktné označenia sú natoľko podobné, že existuje vysoká pravdepodobnosť ich zámény.

Namietateľ konštatoval, že zápisom zverejneného označenia do registra ochranných známk by došlo k zásahu do zákonom chránených práv namietateľa.

Namietateľ na základe uvedených skutočností navrhol, aby úrad prihlášku zverejneného označenia zamietol pre všetky tovary a služby v triedach 25 a 35 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Listom úradu z 20.2.2015 boli námietky odoslané prihlasovateľovi na vyjadrenie.

Prihlasovateľ vo vyjadrení, ktoré bolo úradu doručené 24.4.2015, zhrnul argumenty namietateľa a uviedol, že slovná ochranná známka namietateľa „HARD ROCK“ nemá zápisnú spôsobilosť, pretože ju možno definovať niekoľkými nižšie uvedenými definíciami, ktoré z tohto označenia robia druhovú ochrannú známku.

Oxford Dictionary: a type of loud rock music with a very strong beat, played on electric guitars (typ hlasnej rockovej hudby s veľmi silnými údermi, hraný na elektrickú gitaru).

Cambridge Dictionary: a type of rock music with a strong beat in which drums and electric guitars are played very loudly (druh rockovej hudby so silnými údermi, v ktorej bubny a elektrické gitary hrajú veľmi hlasno).

Wikipédia: Hard rock (alebo heavy rock čiže tvrdý rock) je voľne definovaný štýl rockovej hudby, ktorého korene vychádzajú z garážového rocku, blues rocku a psychedelického rocku polovice 60. rokov 20. storočia. Je charakteristický hojným využívaním skreslených elektrických gitár, basovou gitarou a bicími nástrojmi, často v sprievode klavíra a kláves.

Ďalej prihlasovateľ ozrejmil dejiny vzniku a rozvoja tohto hudobného štýlu a na základe vyššie uvedených definícií vyslovil názor, že slovné označenie „HARD ROCK“ zdruhovel, takže v súčasnosti má druhovú podobu.

Prihlasovateľ uviedol, že úrad by mal brať do úvahy slovný rozdiel slovných označení vo svojej druhovej podobe. „Hard Rock“ je druh, štýl hudby a „HARD ROCKER“ je osoba, ktorá buď tento štýl hudby aktívne hrá alebo je fanúšikom tohto štýlu.

Prihlasovateľ vyslovil názor, že podané námietky sú nedostatočné a nespĺňajúce obsahovú podstatu žiadneho z paragrafov § 6 a 7 a-i) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach.

Ďalej prihlasovateľ uviedol, že nemôže súhlasiť s tvrdením namietateľa, že porovnávané označenia sú z vizuálneho hľadiska takmer identické a to z nasledovných dôvodov:

- prvá staršia slovná ochranná známka nie je zameniteľná so zverejneným označením, pretože bežný spotrebiteľ vie, že „HARD ROCK“ je štýl hudby a „HARD ROCKER“ je osoba, hudobník alebo fanúšik,
- druhá staršia kombinovaná ochranná známka je tvorená písmenami malej abecedy, okrem úvodných písmen „H“ a „R“, ktoré sú veľké, kým zverejnené označenie je napísané písmenami veľkej abecedy a špecifickým typom písma. Tento typ písma je bezpätkový, tučný, nie však podobný bežným typom písma ako je arial,
- druhým rozlišujúcim prvkom je, že v prípade druhej staršej ochrannej známky sú slová „Hard Rock“ umiestnené vedľa seba, kým v prípade zverejneného označenia sú vycentrované nad sebou,
- pre druhú staršiu ochrannú známku sú podstatné dve kružnice, ktoré prekrývajú slovné spojenie „Hard Rock“. Typ písma je v podobe kurzívy a je obtiahnuté. V ľavej hornej časti písmen „H“ a „R“ sa nachádza výbežok, ktorý patrí k rozlišovacím znakom označenia. Charakteristické sú aj vlnové výbežky v písmenách „R“ a „k“ v slove „Rock“,
- vo zverejnenom označení sa výbežok nachádza v ľavej strednej časti písmen „R“ (3 krát) a písmena „E“. Vzhľadom na druhovosť označenia „Hard Rock“ sú dôležitými rozlišujúcimi prvkami označenia práve typ písma, ornamentálne tvary na písmenách a veľkosť písmen.

Prihlasovateľ konštatoval, že porovnávané označenia sú z vizuálneho hľadiska navzájom rozlíšiteľné a bežný spotrebiteľ bude koncovku „-ER“ vo zverejnenom označení prisudzovať fyzickej osobe.

Ďalej sa prihlasovateľ venoval fonetickému hľadisku a v tejto súvislosti uviedol, že slovný prvok starších ochranných známk spotrebiteľ prečíta ako „hard-rog“, prípadne ako „hard-ro“, ak spoluhlásku „k“ pri rýchlejšej výslovnosti prepočuje. Zverejnené označenie spotrebiteľ prečíta ako „hard-ro-ker“. Podľa prihlasovateľa koncovka „-ER“ je dôležitým a dostatočným rozlišujúcim prvkom, ktorý nabera aj svoj význam pri skloňovaní slovného prvku zverejneného označenia. Prihlasovateľ na základe uvedených skutočností považuje kolízne označenia za rozlíšiteľné aj z fonetického hľadiska.

Podľa prihlasovateľa kolízne označenia sú rozlíšiteľné aj zo sémantického hľadiska, keďže v jednom prípade označenie vyjadruje hudobný štýl a v druhom prípade poslucháča, či hudobníka alebo fanúšika tohto hudobného štýlu.

Prihlasovateľ konštatoval, že porovnávané označenia nie sú zhodné ani podobné, a preto nebude pri ich používaní na zhodných alebo podobných tovaroch a službách dochádzať k ich zámene.

Prihlasovateľ v závere svojho vyjadrenia poukázal na prípad, kedy úrad zapísal do registra ochranných známk podobnú ochrannú známku pre rovnaké tovary a služby v triedach 6 a 40. Ide o slovnú ochrannú známku č. 232857 „LOMAN“ vs. slovnú ochrannú známku č. 238658 „LPMAN“. Prihlasovateľ dodal, že úrad považoval novú ochrannú známku pre rovnaké tovarové triedy dostatočne rozlíšiteľnú, aj keď sa porovnávané označenia líšili len v jednom písmene „O“ vs. „P“, čo je podľa prihlasovateľa precedensom pre prípad námietok voči zápisu zverejneného označenia a navrhol, aby v predmetnom prípade úrad postupoval rovnako.

Prihlasovateľ požiadal úrad, aby zverejnené označenie zapísal do registra ochranných známk pre všetky prihlasované tovary a služby.

### **Rozhodnutie úradu sa opiera o nasledovné skutočnosti a dôvody:**

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

Podľa § 7 písm. a) citovaného zákona sa označenie nezapíše do registra na základe námietok podaných podľa § 30 majiteľom staršej ochrannej známky, ak z dôvodu zhodnosti alebo podobnosti označenia so staršou ochrannou známkou a zhodnosti alebo podobnosti tovarov alebo služieb, na ktoré sa označenie a staršia ochranná známka vzťahujú, existuje pravdepodobnosť zámene na strane verejnosti; za

pravdepodobnosť zámenny sa považuje aj pravdepodobnosť asociácie so staršou ochrannou známkou.

V konaní o námietkach bolo zistené, že prihláška kombinovanej ochrannej známky „HARD ROCKER“, číslo spisu POZ 5461-2013, proti ktorej námietky smerujú bola podaná 6.8.2013 prihlasovateľom Ľubomírom Zsigóm, Hlavná 671, 925 62 Váhovec, Slovenská republika a zverejnená vo Vestníku úradu 4.11.2014 pre tovary a služby v triedach 16, 25, 26, 35 a 40 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Ďalej bolo zistené, že namietateľ Hard Rock Holdings Limited, Seventh Floor, 90 High Holborn, London WC1V 6XX, Veľká Británia je majiteľom:

- slovnej ochrannej známky Spoločenstva č. 2197721 „HARD ROCK“ (ďalej „prvá staršia ochranná známka“) s právom prednosti od 30.4.2001 a platnej na území Slovenskej republiky od 1.5.2004, zapísanej pre tovary a služby v triedach 16, 25 a 42 medzinárodného triedenia tovarov a služieb,
- kombinovanej ochrannej známky Spoločenstva č. 5848353 „Hard Rock“ (ďalej „druhá staršia ochranná známka“) s právom prednosti od 12.4.2007, zapísanej pre služby v triede 35 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Z porovnania dátumov práva prednosti zverejneného označenia a starších ochranných známk vyplýva, že staršie ochranné známky majú skoršie právo prednosti ako zverejnené označenie.

### Porovnanie tovarov a služieb

Podané námietky sa týkajú nasledujúcich prihlasovaných tovarov a služieb zverejneného označenia:

**trieda 25** – „čiapky; tričká; tielka; krátke kabáty s kapucňou“,

**trieda 35** – „maloobchodné a veľkoobchodné služby s čiapkami; tričkami; tielkami a kabátmi“.

Prvá staršia ochranná známka je okrem tovarov a služieb v triedach 16 a 42 zapísaná aj pre nasledujúce tovary:

**trieda 25** – „articles of clothing, namely T-shirts, polo shirts, sweatshirts, sports shirts, shorts, caps, sunvisors, hats, belts and jackets“ [odevný tovar, najmä tričká, polokošeľe, mikiny, športové košeľe, šortky, čiapky, šiltovky, klobúky, opasky a bundy (krátke kabáty)].

Druhá staršia ochranná známka je zapísaná pre nasledujúce služby:

**trieda 35** – „advertising; business management; business administration; office functions; retail of merchandising items for gifts consisting of backpacks, bandanas, belt buckles, board games, books, caps, CDs, dolls, drumsticks, duffle bags, fanny packs, food condiments, jackets, key chains, lighters, mugs, pins, polo shirts, purses, shorts, sunglasses, sweatshirts, teddy bears, towels, toy cars, t-shirts, wallets, watches“ [reklama; obchodný manažment; obchodná správa; kancelárske práce; maloobchodný predaj darčiekov, akými sú šatky, závoje, opaskové pracky, spoločenské hry, knihy, čiapky, CD, bábiky, bubenícke paličky, športové vaky, bedrové tašky, potravinové prísady a korenia, bundy (kabáty), saká, prívesky na kľúče, zapalovače, hrnčeky, špendlíky, športové košeľe, peňaženky, šortky, slnečné okuliare, teplákové bundy, medvedíky, osušky, hračkárske autíčka, tričká, peňaženky, hodiny].

Pri posudzovaní podobnosti tovarov a služieb prihlasovaných pre zverejnené označenie a zapísaných tovarov a služieb pre staršie ochranné známky je potrebné zohľadniť všetky rozhodujúce okolnosti, ktorými sa vyznačuje vzťah medzi porovnávanými tovarmi a službami, predovšetkým ich povahu, určenie, účel použitia, ako aj ich konkurenčný alebo komplementárny vzťah. Zároveň je významné aj kritérium konečného spotrebiteľa, ktorému sú takto označené tovary a služby určené, teda to, ako porovnávané tovary a služby vnímajú koneční spotrebiteľia. Číslo triedy jednotlivých tovarov a služieb slúži len na potreby zatriedenia, prípadne vyjasnenia povahy tovarov a služieb, avšak nepredstavuje dôkaz o ich podobnosti, resp. rozdielnosti.

Prihlasované tovary v triede 25 „čiapky; tričká; tielka; krátke kabáty s kapucňou“ možno aj bez podrobnej analýzy považovať za zhodné a/alebo veľmi podobné so zapísanými tovarmi „odevný tovar, najmä tričká, polokošeľe, mikiny, športové košeľe, čiapky, šiltovky, klobúky, bundy (krátke kabáty)“ pre prvú staršiu ochrannú známku v rovnakej triede 25. Uvedené prihlasované a aj zapísané tovary môžu mať zhodného výrobcu, slúžia na rovnaký účel, sú určené rovnakému okruhu spotrebiteľskej verejnosti, sú spravidla predávané na rovnakých predajných miestach, čiže v oddeleniach odevov a pokrývok hláv a sú distribuované prostredníctvom rovnakých distribučných kanálov, a preto stret uvedených tovarov

prihlasovateľa a namietateľa na trhu je pravdepodobný.

Prihlasované služby v triede 35 „*maloobchodné a veľkoobchodné služby s čiapkami; tričkami; tielkami a kabátmi*“ sú zhodné a/alebo podobné so zapísanými službami „*maloobchodný predaj darčiekov, akými sú čiapky, bundy (kabáty), saká, športové košeľe, trička*“ pre druhú staršiu ochrannú známku v rovnakej triede 35. Vo vzťahu k spotrebiteľskej verejnosti môže tak dôjsť k stretu uvedených zapísaných služieb s uvedenými prihlasovanými službami, pričom priemerný spotrebiteľ si ich môže dávať do vzájomnej spojitosti a považovať ich za pochádzajúce z jedného alebo prepojeného zdroja.

Porovnanie tovarov a služieb zverejneného označenia s tovarmi a službami zapísanými pre staršie ochranné známky možno zhrnúť do konštatovania, že prihlasované tovary v triede 25 sú zhodné a/alebo veľmi podobné so zapísanými tovarmi pre prvú staršiu ochrannú známku v rovnakej triede 25. Prihlasované služby v triede 35 sú zhodné a/alebo podobné so zapísanými službami pre druhú staršiu ochrannú známku v rovnakej triede 35.

### Porovnanie označení

Zverejnené označenie (POZ 5461-2013)

Prvá staršia ochranná známka (CTM č. 2197721)

**HARD  
ROCKER**

**HARD ROCK**

Pri posudzovaní podobnosti označení alebo ochranných známk sa musia hodnotiť ich vizuálne, fonetické a sémantické podobnosti, pričom je nevyhnutné vychádzať z celkového dojmu, ktorý označenia u bežného spotrebiteľa môžu vyvolať, s ohľadom na dominantné a rozlišovacie prvky. Označenia alebo ochranné známky sa vždy porovnávajú v takej podobe, v akej sú prihlásené, resp. zapísané.

**Z vizuálneho hľadiska** ide o porovnanie kombinovaného označenia so slovným označením. Zverejnené označenie je tvorené dvomi slovami „HARD“ a „ROCKER“, ktoré sú napísané graficky upravenými tučnými písmenami veľkej tlačenej abecedy v dvoch riadkoch pod sebou. Grafická úprava písmen spočíva v tom, že v strednej časti troch hlások „R“ a v hláske „E“ sa nachádza nepatrný výbežok smerom doľava. Prvú staršiu ochrannú známku tvoria tiež dve slová „HARD“ a „ROCK“, ktoré sú napísané štandardným typom písma veľkej tlačenej abecedy. Slovné prvky porovnávaných označení sa zhodujú v ôsmich hláskach „HARD ROCK“ a líšia sa v dvoch hláskach „-ER“, ktoré sa nachádzajú na konci slovného prvku zverejneného označenia, a ktoré v prvej staršej ochrannej známke absentujú. Slovné prvky porovnávaných označení sú teda zhodné v ich väčšej časti, čo prispieva k ich vizuálnej podobnosti. Vďaka podobnému zloženiu z hľadiska použitých písmen a tomu, že rovnaké písmená predstavujú dlhšiu časť porovnávaných označení v spojení s tým, že zverejnené označenie má len jednoduchú grafickú úpravu, možno konštatovať vizuálnu podobnosť medzi porovnávanými označeniami.

**Z fonetického hľadiska** možno uviesť, že spotrebiteľ v prípade kombinovaných označení má snahu ďalej sa o označení zmieňovať len reprodukciou obsiahnutého slovného prvku, pokiaľ je tento dostatočne výrazný a dokáže ho identifikovať. Vzhľadom na skutočnosť, že grafický prvok kombinovaného označenia zahŕňa len jednoduchú úpravu písma slovného prvku, je dôvodné predpokladať reprodukciu zverejneného označenia ako „hard roker“, resp. vzhľadom na to, že priemerná znalosť anglického jazyka u slovenskej spotrebiteľskej verejnosti je všeobecne rozšírená, ako „hard rokər“, teda s „prehltnutím“ koncovky „-ER“. Prvá staršia ochranná známka bude reprodukováaná ako „hard rok“. Berúc do úvahy fakt, že priemerný spotrebiteľ pri identifikácii označení venuje väčšiu pozornosť, resp. prednostne vníma najmä ich začiatok, ktorý je pri oboch označeniach zhodný, a koncovka zverejneného označenia nemusí byť foneticky vnímateľná, preto možno konštatovať fonetickú podobnosť medzi porovnávanými označeniami.

**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. Je potrebné uviesť, že aj keď slovné prvky porovnávaných označení pochádzajú z anglického jazyka, ide o slovné prvky, ktoré sú na trhu používané a slovenskému spotrebiteľovi aj s nižšou úrovňou znalosti anglického jazyka významovo známe. Slovný prvok „HARD ROCKER“ zverejneného označenia z významového hľadiska po preklade do slovenského jazyka znamená „hudobník alebo fanúšik tvrdej rockovej hudby“ a slovný prvok „HARD ROCK“ prvej staršej ochrannej známky v preklade znamená „tvrdá rocková hudba“. Keďže porovnávané označenia si spotrebiteľ v určitej miere bude spájať s podobným významom – štýlom tvrdej rockovej hudby, jej hudobníkom, či fanúšikom, možno ich považovať za významovo čiastočne podobné.

Zverejnené označenie (POZ 5461-2013)

Druhá staršia ochranná známka (CTM č. 5848353)

**HARD  
ROCKER**



**Z vizuálneho hľadiska** ide o porovnanie kombinovaných označení. Zverejnené označenie bolo už opísané pri porovnaní zverejneného označenia s prvou staršou ochrannou známkou z vizuálneho hľadiska. Druhá staršia ochranná známka je tvorená slovným prvkom „Hard Rock“, ktorý je napísaný graficky upraveným typom písma malej abecedy, okrem úvodných písmen „H“ a „R“, ktoré sú veľké. Všetky písmená sú obťahané tenkou linajkou. V ľavej hornej časti úvodných písmen „H“ a „R“ sa nachádza malý výbežok a v písmenách „R“ a „k“ slova „Rock“ sa v ich dolnej časti nachádzajú vlnkovité ukončenia. Slovný prvok druhej staršej ochrannej známky je napísaný v jednej rovine a je umiestnený v popredí dvojitej kružnice, ktorú pretína. Vzhľadom na skutočnosť, že vizuálny vnem porovnávaných označení je ovplyvnený súčasným pôsobením všetkých prvkov, ktoré ich tvoria, pri zvážení všetkých uvedených skutočností, s prihliadnutím na uvedené odlišnosti ako aj podobnosti, nie je možné podobnosť zverejneného označenia a druhej staršej ochrannej známky z vizuálneho hľadiska úplne odmietnuť, avšak možno hovoriť len o čiastočnej vizuálnej podobnosti založenej na veľmi podobnom slovnom prvku „HARD ROCKER“ vs. „Hard Rock“.

**Z fonetického hľadiska** pri porovnaní zverejneného označenia s druhou staršou ochrannou známkou platia rovnaké argumenty a závery, ako už boli uvedené pri porovnaní zverejneného označenia s prvou staršou ochrannou známkou, s tým, že rovnaký princíp reprodukcie kombinovaných označení sa uplatní aj pri druhej staršej ochrannej známke.

**Zo sémantického hľadiska** pri porovnaní zverejneného označenia s druhou staršou ochrannou známkou platia tiež rovnaké argumenty a závery, ako už boli uvedené pri porovnaní zverejneného označenia s prvou staršou ochrannou známkou, avšak s tým rozdielom, že druhá staršia ochranná známka obsahuje grafický prvok – kruh, ktorý však v mysli spotrebiteľa neevokuje žiaden význam. S ohľadom na to, že porovnávané označenia navodzujú u spotrebiteľa čiastočne rovnaký význam s tvrdou rockovou hudbou a jej hudobníkom alebo fanúšikom, je dôvodné predmetné označenia považovať za čiastočne podobné aj zo sémantického hľadiska.

### **Celkové zhodnotenie - pravdepodobnosť zámény**

Pravdepodobnosťou zámény je pravdepodobnosť, že sa spotrebiteľská verejnosť môže domnievať, že tovary alebo služby označené posudzovanými označeniami pochádzajú od jedného podnikateľa alebo od ekonomicky prepojených podnikateľov, pričom pravdepodobnosť zámény je nutné posudzovať celkovo so zohľadnením všetkých okolností týkajúcich sa konkrétnej veci. Toto celkové posúdenie predpokladá určitú vzájomnú súvislosť medzi zohľadnenými okolnosťami a najmä medzi podobnosťou porovnávaných označení a podobnosťou označovaných tovarov a služieb. Pri posudzovaní označení je potrebné tiež vziať do úvahy skutočnosť, že priemerný spotrebiteľ zvyčajne vníma označenia ako celky a neskúma ich jednotlivé detaily a navyše má len zriedka možnosť vykonať priame porovnanie označení, ale musí sa spoliehať na ich nedokonalý obraz, ktorý označenia zanechali v jeho pamäti. Rovnako je potrebné tiež vziať do úvahy aj kompenzačný princíp, ktorý hovorí, že nízka miera podobnosti medzi označovanými tovarmi alebo službami môže byť kompenzovaná vysokou mierou podobnosti medzi porovnávanými označeniami a naopak.

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 považovať za riadne informovaného a primerane pozorného a obozretného, avšak miera pozornosti priemerného spotrebiteľa sa môže meniť v závislosti od kategórie predmetných tovarov či služieb.

V predmetnom prípade príslušnú skupinu relevantnej verejnosti tvorí vzhľadom na povahu dotknutých tovarov a služieb [odevný tovar, ako sú tričká, tielka, krátke kabáty, čiapky, šiltovky, klobúky, maloobchodné a veľkoobchodné služby s uvedenými tovarmi] široká spotrebiteľská verejnosť, ktorej sú predmetné tovary a služby určené, a tie si vzhľadom na účel ich použitia vyžadujú stredný stupeň pozornosti spotrebiteľa pri ich výbere.

Z preskúmania podobnosti zverejneného označenia s prvou a druhou staršou ochrannou známkou z vizuálneho, fonetického a sémantického hľadiska vyplýva, že zverejnené kombinované označenie je z vizuálneho hľadiska so staršími ochrannými známkami podobné, resp. čiastočne podobné. Vykonaným porovnaním označení bolo zistené, že zverejnené označenie neobsahuje žiadny obrazový prvok a za jeho dominantný a dištingtívny prvok možno jednoznačne považovať mierne upravený grafický slovný prvok „HARD ROCKER“, ktorý je veľmi podobný s výrazom „HARD ROCK“ prvej a druhej staršej ochrannej známky, pretože sa navzájom zhodujú v ôsmich z desiatich hlások. Ďalej bola konštatovaná fonetická podobnosť medzi zverejneným označením a obidvomi staršími ochrannými známkami a tiež čiastočná sémantická podobnosť s ohľadom na to, že porovnávané označenia navodzujú u spotrebiteľa čiastočne rovnaký význam s tvrdou rockovou hudbou a jej hudobníkom alebo fanúšikom. Uvedené v spojitosti s tovarmi a službami v triedach 25 a 35, ktoré boli posúdené ako zhodné a/alebo podobné, vedie k záveru, že aj pri strednom stupni pozornosti spotrebiteľa pravdepodobnosť zámeny medzi zverejneným označením a obidvomi staršími ochrannými známkami existuje.

K argumentu prihlasovateľa, že slovná ochranná známka namietateľa „HARD ROCK“ nemá zápisnú spôsobilosť, pretože ju možno definovať niekoľkými vyššie uvedenými definíciami (uvedenými vo vyjadrení prihlasovateľa k námietkam), ktoré z tohto označenia robia druhovú ochrannú známku, je potrebné uviesť, že Úrad pre harmonizáciu vnútorného trhu preskúmal zápisnú spôsobilosť obidvoch starších ochranných známk, pričom obidve staršie ochranné známky zapísal a uvedené staršie ochranné známky sú platné aj pre územie Slovenskej republiky.

K ďalšiemu argumentu prihlasovateľa, že úrad zapísal do registra ochranných známk podobné ochranné známky, a to slovnú ochrannú známku č. 232857 „LOMAN“ vs. slovnú ochrannú známku č. 238658 „LPMAN“ pre rovnaké tovary a služby v triedach 6 a 40, je potrebné uviesť, že pri zápise ochranných známk do registra úrad skúma absolútne dôvody brániace zápisu do registra podľa § 5 a § 6 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach a predmetom tohto konania v zmysle § 7 písm. a) citovaného zákona bolo posúdiť existenciu relatívnych dôvodov, t. j. pravdepodobnosť zámeny zverejneného označenia so staršími ochrannými známkami namietateľa ako prekážky zápisu do registra ochranných známk.

Vzhľadom na skutočnosť, že boli naplnené podmienky na odmietnutie zápisu zverejneného označenia do registra ochranných známk dané v § 7 písm. a) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach pre všetky prihlasované tovary a služby v triedach 25 a 35 medzinárodného triedenia tovarov a služieb, 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 možno proti tomuto rozhodnutiu podať na úrade rozklad v lehote 30 dní od jeho doručenia. Včas podaný rozklad má odkladný účinok.

Ing. Ingrid Brežňanová  
riaditeľka  
odboru sporových konaní

Doručiť:

Rott, Růžicka & Guttmann  
Patentová, známková a právna kancelária, v.o.s.  
Palisády 36  
811 06 Bratislava

Ľubomír Zsigó  
Hlavná 671  
925 62 Váhovec