



Banská Bystrica 15. 12. 2016  
POZ 709-2016/Z-533-2016

## ROZHODNUTIE

Prihláška ochrannej známky POZ 709-2016 s názvom TRADIČNÁ SVIATOČNÁ KRKOVIČKA z 5.4.2016 prihlasovateľa JINEX, s. r. o., M. Rázusa 15/3930, 010 01 Žilina, SK, ktorého v konaní zastupuje LABUDÍK Miroslav, Ing., Jesenského 1170/14, 024 01 Kysucké Nové Mesto, SK,

### sa zamietá

podľa § 28 ods. 3 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení zákona č. 125/2016 Z. z. v nadväznosti na § 5 ods. 1 písm. b), c), d) citovaného zákona.

### Odôvodnenie:

Na základe prieskumu zápisnej spôsobilosti prihlášky ochrannej známky uvedenej značky spisu bolo prihlasovateľovi s príslušným odôvodnením z 13.10.2016 oznámené, že prihláška ochrannej známky nespĺňa podmienky na zápis ochrannej známky do registra podľa § 28 ods. 3 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení zákona č. 125/2016 Z. z., pretože podľa § 5 ods. 1 citovaného zákona, za ochrannú známku nemožno uznať označenie, ktoré:

- 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,
- d/ je tvorené výlučne označeniami alebo údajmi, ktoré sa stali obvyklými v bežnom jazyku alebo v zaužívaných poctivých obchodných zvyklostiach.

Úrad priemyselného vlastníctva Slovenskej republiky (ďalej len ako „úrad“) na základe vykonaného prieskumu zistil, že vo vzťahu k prihlasovaným tovarom v triede 29 – mäsové výrobky a súvisiacim službám v triedach 35 a 40 medzinárodného triedenia tovarov a služieb, predmetné označenie bez ďalšieho rozlišujúceho prvku nemá ako celok rozlišovaciu spôsobilosť podľa § 5 ods. 1 písm. b/ zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach, pretože podľa § 5 ods. 1 písm. c/ citovaného zákona pozostáva výlučne z údajov, ktoré v obchodnom styku môžu slúžiť na určenie druhu, charakteru a kvality prihlasovaných tovarov. Uvedené vyplýva z významu slovných prvkov tvoriacich predmetné označenie, ktorých spojenie poskytuje priemernému spotrebiteľovi priamu a jednoznačnú informáciu o tom, že pod týmto označením pôjde o mäsový výrobok (konkrétny diel mäsa z krčnej časti ošípaných), ktorého výroba či ponuka je založená na tradícii a jeho spotreba je spájaná s určitými udalosťami – sviatkami (napr. Veľká noc, Vianoce a pod.). Navyše použitím slovného prvku „tradičná“ v predmetnom označení vzniká zo známkovoprávneho hľadiska tzv. laudatórne (pochvalné) označenie, ktoré má za následok to, že prihlasovaným tovarom sa pripisuje určitá pochvala, resp. hodnota vyššej kvality, čo spotrebiteľa navádza k úsudku, že prihlasované tovary sú kvalitnejšie v porovnaní s konkurenciou, a tým ho priamo nabáda na ich kúpu. Takéto označenie by v prípade jeho registrácie zvýhodňovalo prihlasovateľa oproti konkurencii.

V rámci prieskumu zápisnej spôsobilosti predmetného označenia bolo zároveň zistené, že toto je tvorené výlučne údajmi, ktoré sa stali obvyklými v bežnom jazyku a v zaužívaných poctivých obchodných

zvyklostiach v súvislosti s označovaním mäsových výrobkov, čím je navyše daný dôvod zápisnej nespôsobilosti podľa § 5 ods. 1 písm. d/ zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach.

Na základe uvedeného úrad uviedol, že slovné označenie „TRADIČNÁ SVIATOČNÁ KRKOVIČKA“ je vo vzťahu k prihlasovaným tovarom a službám označením opisným a pochvalným, t.j. označením bez rozlišovacej spôsobilosti, a tiež označením obvyklým a bežným. Rozlišovacia spôsobilosť označenia je pritom jednou zo základných hmotnoprávných podmienok vyplývajúcich z funkcie ochrannej známky. Danosť rozlišovacej spôsobilosti je podmienená predovšetkým originalitou označenia v miere umožňujúcej individualizáciu tovarov alebo služieb pochádzajúcich od rôznych osôb. To znamená, že označenie musí svojou formou a obsahom umožniť spotrebiteľovi rozlíšiť tovary alebo služby jednej osoby od tovarov alebo služieb inej osoby, čo predmetné označenie nie je schopné plniť, a preto s poukazom na § 5 ods. 1 písm. b/, c/ a d/ zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach nemôže byť zapísané do registra ochranných známk.

**Prihlasovateľ vo svojom vyjadrení** z 27.10.2016 uviedol, že úrad subjektívne skonštatoval, že nakoľko všetky jednotlivé prvky označenia nemajú rozlišovaciu spôsobilosť, potom aj označenie ako celok nemá rozlišovaciu spôsobilosť. Poukazuje na to, že spojením viacerých pojmov, vzniklo označenie, ktoré sa bežne nepoužíva, preto má takéto označenie fantazijný a originálny charakter.

V ďalšej časti vyjadrenia, prihlasovateľ uviedol, že prihlásené označenie je dlhodobou ním používané, čoho dôkazom mali byť predložené doklady z obdobia rokov 2014 až 2016.

#### **Záverčné zhodnotenie úradu:**

Vzhľadom na vyjadrenie prihlasovateľa a po zvážení všetkých relevantných skutočností a dôkazov úrad naďalej trvá na svojom stanovisku, že slovné označenie „TRADIČNÁ SVIATOČNÁ KRKOVIČKA“ nemá podľa § 5 ods. 1 písm. b) cit. zákona rozlišovaciu spôsobilosť vo vzťahu k prihlasovaným tovarom a službám v triedach 29, 35 a 40 medzinárodného triedenia výrobkov a služieb, pretože je tvorené údajmi, ktoré v obchodnom styku môžu slúžiť na určenie druhu, charakteru a kvality prihlasovaných tovarov a služieb, čo je podľa § 5 ods. 1 písm. c) cit. zákona prekážkou jeho zápisu do registra ochranných známk pre nárokované tovary a služby. Uvedené skutočnosti prihlasovateľ nevyvrátil.

Zákonné ustanovenia § 5 ods. 1 písm. b) a c) cit. zákona sa vzťahujú na označenia, ktoré nie sú spôsobilé plniť základnú funkciu ochrannej známky, t. j. identifikovať obchodný pôvod výrobku alebo služby s cieľom umožniť tak spotrebiteľovi, ktorý nadobudne výrobok alebo službu, ktoré ochranná známka označuje, vykonať neskôr ten istý výber, ak sa skúsenosť ukáže byť pozitívnou, alebo vykonať iný výber, ak sa ukáže byť negatívnou.

Označenia uvedené v ustanovení § 5 ods. 1 písm. c) cit. zákona sú totiž tie, ktoré sú z pohľadu cieľovej skupiny verejnosti tvorené výlučne údajmi slúžiacimi v obchode na určenie vlastností, zamerania, účelu, obsahu či druhu tovarov a služieb. Takéto označenia nemajú v zmysle § 5 ods. 1 písm. b) cit. zákona rozlišovaciu spôsobilosť, neplnia funkciu ochrannej známky, a preto nemôžu byť zapísané do registra ochranných známk.

Pokiaľ ide o § 5 ods. 1 písm. c) cit. zákona, toto ustanovenie sleduje všeobecný záujem, ktorý požaduje, aby označenia nesúce opisné údaje vlastností, zamerania, účelu, obsahu, druhu výrobkov alebo služieb, ktorých zápis sa žiada, mohli byť voľne používané všetkými. Toto ustanovenie teda bráni tomu, aby takéto označenia boli vyhradené jedinému subjektu z dôvodu ich zápisu ako ochranných známk.

Úrad ďalej uvádza, že označenie svojou formou a obsahom musí byť originálne do takej miery, že jeho osobité znaky majú schopnosť individualizovať tovary a služby, ktoré majú byť ním označované – ide o tzv. triádu väzieb (označenie – tovary a služby – prihlasovateľ). Označenie má rozlišovaciu spôsobilosť pre konkrétne tovary a služby, ak spotrebiteľ je alebo bude podľa neho schopný odlíšiť tovary a služby pochádzajúce z určitého obchodného zdroja (tovary a služby jedného subjektu od tovarov a služieb iného subjektu). 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.

S ohľadom na uvedené je teda nesporné, že prihlásené označenie „TRADIČNÁ SVIATOČNÁ KRKOVIČKA“ je vo vzťahu k nárokoványm tovarom v triede 29 (mäsové výrobky) a súvisiacim a doplnkovým službám v triedach 35 (maloobchodné a veľkoobchodné služby s uvedenými tovarmi; podpora predaja (pre tretie osoby); obchodné sprostredkovateľské služby) a 40 (mäsiarstvo a údenárstvo; rozoberanie, spracovanie a konzervovanie mäsa; údenie potravín) medzinárodného triedenia tovarov a služieb, označením bez rozlišovacej spôsobilosti a tiež označením pozostávajúcim výlučne z údajov slúžiacich v obchode na určenie druhu, charakteru a kvality prihlasovaných tovarov a služieb. Svojím obsahom tak nie je originálne do takej miery, aby bolo schopné individualizovať tovary a služby ním označované a aby bol spotrebiteľ na jeho základe schopný identifikovať osobu, ktorá takto označené tovary a služby poskytuje, resp. rozlíšiť tovary a služby jednej osoby od tovarov a služieb inej osoby. Príslušným spotrebiteľom v tomto prípade vzhľadom na povahu tovarov a služieb je bežná verejnosť, reprezentovaná bežnými koncovými spotrebiteľmi predmetných tovarov a služieb.

Pokiaľ ide o vyjadrenie prihlasovateľa, že označenie je potrebné posudzovať ako celok a nie jeho jednotlivé prvky samostatne, je potrebné uviesť, že hoci prihlasované označenie tvorí viacero zložiek, úrad ho na účely posúdenia rozlišovacej spôsobilosti chápe ako jeden celok. To však nie je nezlučiteľné s postupným preskúmaním jednotlivých zložiek tvoriacich označenie. Na to, aby označenie tvorené slovným spojením, ktoré je výsledkom kombinácie znakov alebo pojmov mohlo byť považované za opisné v zmysle § 5 ods. 1 písm. c) citovaného zákona, nestačí, aby bol prípadný opisný charakter konštatovaný pre každý z týchto znakov. Takýto charakter musí byť taktiež konštatovaný pre slovné spojenie ako celok. V prípade slovného spojenia „tradičná sviatočná krkovička“ úrad uviedol, že sa jedná o označenie, ktorého obsah ako celok je vo vzťahu k nárokoványm tovarom a službám opisný, poskytuje priemernému spotrebiteľovi priamu a jednoznačnú informáciu o tom, že pod týmto označením pôjde o mäsový výrobok (konkrétny diel mäsa z krčnej časti ošípaných), ktorého výroba či ponuka je založená na tradícii a jeho spotreba je spájaná s určitými udalosťami – sviatkami (napr. Veľká noc, Vianoce a pod.). V danom prípade by príslušná verejnosť vnímala označenie „tradičná sviatočná krkovička“ ako informáciu o druhu tradičného mäsového výrobku, v spojení so sviatkami. Úrad teda konštatuje, že súhrn pojmov „tradičná sviatočná krkovička“ nie je vo vzťahu k nárokoványm tovarom a službám v triede 29, 35 a 40 ničím výnimočný a jeho význam sa vo vnímaní spotrebiteľskej verejnosti neodlišuje od bežného opisného významu. Zároveň použitím slovného prvku „tradičná“ v predmetnom označení, vo význame zaužívaný, osvedčený, vzniká zo známkovoprávneho hľadiska tzv. laudatórne (pochvalné) označenie, ktoré má za následok to, že prihlasovaným tovarom sa pripisuje určitá pochvala, resp. hodnota vyššej kvality, čo spotrebiteľa navádza k úsudku, že prihlasované tovary sú kvalitnejšie v porovnaní s konkurenciou, a tým ho priamo nabáda na ich kúpu. Takéto označenie by v prípade jeho registrácie zvýhodňovalo prihlasovateľa oproti konkurencii.

Taktiež úrad zistil, že prihlásené označenie je tvorené výlučne údajmi, ktoré sa stali obvyklými v bežnom jazyku a v zaužívaných poctivých obchodných zvyklostiach v súvislosti s označovaním mäsových výrobkov, čím je navyše daný dôvod zápisnej nespôsobilosti podľa § 5 ods. 1 písm. d/ zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach.

V súvislosti s ustanovením § 5 ods. 2 cit. zákona úrad zdôrazňuje, že rozlišovaciu spôsobilosť môže označenie nadobudnúť len používaním, pričom výraz „používanie označenia“ je potrebné chápať ako používanie označenia na účely identifikácie tovarov alebo služieb. Nejde teda o akékoľvek používanie označenia, ale len o také, vďaka ktorému významná časť príslušnej verejnosti identifikuje takto označované tovary alebo služby ako pochádzajúce od konkrétnej osoby. Nadobudnutie rozlišovacej spôsobilosti sa posudzuje vo vzťahu k osobe prihlasovateľa pred dňom podania prihlášky ochrannej známky a s ohľadom na územie Slovenskej republiky.

Ako dôkazy nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti prihláseného označenia prihlasovateľ predložil:

- Dodacie listy pre rôznych odberateľov: č. 52098 z 16.12.2014, č. 52152 z 17.12.2014, č. 52777 z 19.12.2014, č. 53047 z 22.12.2014, č. 52998 z 22.12.2014, č. 52627 z 17.12. 2015, č. 52699 z 18.12.2015, č. 11961 z 21.3.2016, č. 11992 z 21.3.2016 a 11931 z 21.3.2016,
- Cenníky výrobkov z rokov 2013, 2014, 2015 a 2016,
- Produktový leták COOP Jednota z obdobia od 17.3. do 30.3.2016.

Na základe predložených dôkazov je potrebné uviesť, že ani jeden z nich neobsahuje prihlásené označenie v takej podobe ako je prihlásené. Všetky dodacie listy obsahujú výrobky označené ako „ÚD. KRKOVIČKA BK TRADIČNÁ“. Cenníky z rokov 2013 a 2014 obsahujú výrobky označené ako „Údená sur. sol. krkovička bk tradičná“. Cenníky z rokov 2015 a 2016 obsahujú výrobky označené ako „Tradičná sviatočná krkovička“.

bk“. Produktový leták COOP Jednota obsahuje výrobky označené ako „Tradičná bravčová krkovička sviatočná bez kosti údená“. Na základe uvedeného je nutné uviesť, že predložené doklady sú pre posúdenie nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti prihláseného označenia irelevantné. K uvedenému je potrebné dodať, že aj na základe týchto rôznych variantov označenia vyplýva, že prihlásené označenie nie je spotrebiteľskou verejnosťou vnímané ako ochranná známka, ale len ako informácia o poskytovaných tovaroch a službách. Okrem tohto zrejmejšieho opisného významu prihlásené označenie neobsahuje nič, čo by dotknutej verejnosti umožňovalo zapamätať si označenie ako ochrannú známku pre označované tovary a služby. Pri neznalosti kontextu označenia by cieľová verejnosť nemohla vnímať nič iné, ako jeho opisný a reklamný význam.

Na základe uvedeného je teda nutné konštatovať, že prihlasovateľ nepreukázal nadobudnutie rozlišovacej spôsobilosti označenia „TRADIČNÁ SVIATOČNÁ KRKOVIČKA“. Ďalej je nutné uviesť, že i doložením dokladov o používaní označenia pred podaním prihlášky, nie každé označenie automaticky možno považovať za také, ktoré nadobudlo rozlišovaciu spôsobilosť do takej miery, že je schopné zabezpečiť rozlíšenie tovarov alebo služieb rôznych osôb. Do takejto skupiny označení, vzhľadom na vyššie uvedené skutočnosti, patrí aj výlučne slovné označenie „TRADIČNÁ SVIATOČNÁ KRKOVIČKA“. Treba zdôrazniť, že používanie označenia v obchodnom styku pred podaním prihlášky je len hmotnoprávnym predpokladom pre skúmanie dôkazov, ktoré majú preukázať nadobudnutie rozlišovacej spôsobilosti označenia, nie je však dôkazom nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti samotným. Vo výlučne slovnej forme má predmetné označenie striktno opisný a pochvalný charakter vo vzťahu k prihláseným tovarom a službám (ako už bolo vyššie konštatované). Z tejto skutočnosti taktiež nepochybne vyplýva, že vo výlučne slovnej podobe bez akýchkoľvek dištinkatívnych prvkov označenie „TRADIČNÁ SVIATOČNÁ KRKOVIČKA“ nemôže byť príznačné len pre prihlasovateľa. K tomu je potrebné dodať, že zapísaním výlučne slovného označenia „TRADIČNÁ SVIATOČNÁ KRKOVIČKA“ do registra ochranných známk by bolo upreté právo používať toto opisné označenie iným subjektom, v rámci ich podnikateľských aktivít s rovnakými tovarmi a službami.

Vzhľadom na všetky uvedené skutočnosti, ako aj na to, že prihlasovateľ svojou odpoveďou nevyvrátil námietky úradu týkajúce sa zápisnej spôsobilosti vo vzťahu k prihlasovaným tovarom a službám v zmysle § 5 ods. 1 písm. b), c) a d) citovaného zákona a rovnako nepreukázal, že označenie nadobudlo pred dňom podania prihlášky ochrannú známku na základe jeho používania na území Slovenskej republiky alebo vo vzťahu k územiu Slovenskej republiky rozlišovaciu spôsobilosť k tovarom a službám, pre ktoré je prihlásené v zmysle § 5 ods. 2 citovaného zákona, bolo rozhodnuté tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

#### Poučenie o opravnom prostriedku:

Podľa § 40 ods. 1 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení zákona č. 125/2016 Z. z. možno proti tomuto rozhodnutiu podať na úrade rozklad v lehote 30 dní od jeho doručenia. Včas podaný rozklad má odkladný účinok. Rozklad sa podáva v dvoch vyhotoveniach. 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. Zdena Hajnalová  
riaditeľka  
odboru známk a dizajnov

#### Doručiť:

Ing. Miroslav LABUDÍK  
Jesenského 1170/14  
024 01 Kysucké Nové Mesto