



Banská Bystrica 13. 10. 2017
POZ 1739-2016/Z-362-2017

ROZHODNUTIE

Prihláška ochrannej známky POZ 1739-2016 s názvom „Cvičte správne!“ z 15.8.2016 prihlasovateľa Andreja Máriássyho, Kalinovská 4, 040 22 Košice, Slovenská republika,

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) citovaného zákona.

Odôvodnenie:

Na základe prieskumu zápisnej spôsobilosti prihlášky ochrannej známky uvedenej značky spisu bolo prihlasovateľovi s príslušným odôvodnením z 27.10.2016 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 písm. b) citovaného zákona, za ochrannú známku nemožno uznať označenie, ktoré nemá rozlišovaciu spôsobilosť.

Vo vyššie spomenutom odôvodnení z 27.10.2016 **úrad** prihlasovateľovi oznámil, že prieskumom bolo zistené, že výlučne slovné označenie „Cvičte správne!“, ktoré je prihlasované pre tovary a služby v triedach 28, 35 a 41 medzinárodného triedenia tovarov a služieb, nemá rozlišovaciu spôsobilosť. Uvedené vyplynulo z toho, že slovné spojenie je tvorené sloganom pozostávajúcím z dvoch slovných prvkov s výkričníkom. Prvý slovný prvok „cvičte“ predstavuje rozkazovací spôsob od neurčitku v znení „cvičiť“, čo znamená „robiť telesné cviky“, resp. „precvičovať, nacvičovať (na nadobudnutie zručnosti)“, príp. „viesť niekoho, niečo na získanie, zdokonalenie vedomostí, schopností, zručnosti, trénovať“ (in. Krátky slovník slovenského jazyka SLEX99). Druhý slovný prvok „správne“ podľa toho istého slovníka znamená „vystihujúci skutočnosť, zodpovedajúci skutočnosti, presný“, resp. „aký má byť, zodpovedajúci potrebe, situácii, náležitý, riadny“.

Na základe vyššie uvedenej analýzy úrad uviedol, že predmetné označenie v podobe daného sloganu s výkričníkom len uvádza všeobecnú informáciu resp. výzvu pre užívateľov prihlásených služieb športového, cvičebného a výchovno-vzdelávacieho charakteru v triede 41 vrátane súvisiacich tovarov a služieb v triedach 28 a 35, aby pristupovali k rôznym druhom cvičenia, precvičovania, tréovania v telesnej oblasti, ale aj v oblasti zdokonaľovania vedomostí, schopností či zručností tým správnym spôsobom zodpovedajúcim danej potrebe.

Úrad k tomu dodal, že prihlasované označenie je takého charakteru, že vzhľadom na jeho všeobecnosť ho môže používať každý, a preto sa nemôže stať ochrannou známkou s dispozičným právom jedného subjektu. Príslušní spotrebiteľia by vnímali označenie, o ktorého zápis sa žiada, ako bežné, nie ako označenie konkrétneho poskytovateľa tovarov či služieb. Relevantná verejnosť nie je schopná na základe predmetného všeobecného označenia bez akýchkoľvek ďalších dištingtívnych prvkov rozlíšiť tovary a služby prihlasovateľa od tovarov a služieb iných osôb alebo subjektov.

V tejto súvislosti úrad ešte uviedol, že vzhľadom na to, že slogany primárne plnia inú funkciu než tú, ktorú plní ochranná známka, rozlišovaciu spôsobilosť majú iba v takom prípade, ak môžu byť svojou originalitou ihneď vnímané ako údaj o obchodnom pôvode daných tovarov alebo služieb tak, aby bolo relevantnej verejnosti umožnené bez nebezpečenstva zámenny odlišiť tovary alebo služby majiteľa ochrannej známky od rovnakých tovarov alebo služieb iného obchodného pôvodu. Predmetné výlučne slovné označenie však takýto charakter nemá, z čoho vyplynula už vyššie zadeklarovaná absencia jeho rozlišovacej spôsobilosti.

V závere prieskumu úrad ešte doplnil, že rozlišovacia spôsobilosť označenia je jednou zo základných podmienok vyplývajúcich z funkcie ochrannej známky. Danosť rozlišovacej spôsobilosti je predovšetkým podmienená originalitou označenia v miere umožňujúcej individualizáciu tovarov alebo služieb pochádzajúcich od rôznych osôb. To znamená, že označenie svojou formou a obsahom musí spotrebiteľovi umožniť rozlíšiť tovary alebo služby jednej osoby od tovarov alebo služieb inej osoby.

Keďže prihlásené označenie vyššie zedefinovanú funkciu neplní, úrad uzavrel svoj prieskum konštatovaním, že ho nie je možné zapísať do registra ochranných známk, a to z dôvodu chýbajúcej rozlišovacej spôsobilosti.

Prihlasovateľ odpovedal na vyššie uvedený prieskum listom doručeným úradu dňa 27.12.2016, v ktorom zaujal nesúhlasné stanovisko s jeho výsledkom.

V úvode prihlasovateľ vzniesol svoj názor ohľadom charakteru predmetného označenia v znení „Cvičte správne!“, keď tvrdí, že toto všeobecné slovné spojenie má vraj vtipný obsah, dávajúci mu humorný význam. Tento názor doplnil poukázaním na súčasný stav trénerstva v oblasti telesného cvičenia, keď mnoho trénerov bez akejkoľvek kvalifikácie a skúseností svojim nesprávnym postupom pri trénovaní spôsobuje cvičiacim klientom rôzne zranenia. Naproti tomu, prihlasovateľ poukázal na svoju osobu, keď uviedol, že on je diplomovaným trénerom I. triedy z Fakulty telesnej výchovy (s jedinečným vzdelaním), na základe čoho vie, čo ľudské telo „zvládne“, resp. aké cvičenie mu prospeje. Následne zopakoval svoj názor, že slovné spojenie „Cvičte správne!“ „humorným spôsobom upozorňuje na fakt, že nestačí iba cvičiť, ale je dôležité cvičiť správne!“. K samostatnému slovnému prvku „cvičte“ uviedol, že toto slovo vychádza z jeho „core biznisu“ (rozumej „hlavného predmetu podnikania“), ktorým je vykonávanie športových činností, konkrétne činnosť osobného trénera. K druhému slovnému prvku „správne“ prihlasovateľ uviedol, že toto slovo vychádza z jeho trinásťročnej praxe a tiež z jeho jedinečného vzdelania na Slovensku a v Česku, vrátane vysokoškolského vzdelania v oblasti trénerstva. K tomu doplnil svoju domnienku, že rozkazovací spôsob slovného prvku „cvičte“ je použitý pre väčšiu rozlišovaciu spôsobilosť daného slovného spojenia ako celku, a tiež pre myšlienku, ktorú má niesť.

V ďalšej argumentácii prihlasovateľ uviedol, že slovné spojenie „Cvičte správne!“ si doposiaľ nikto neprihlásil ako ochrannú známku, ani ho údajne nikto mediálne nepoužil a ani si ho nikto nedal zaregistrovať ako internetovú doménu, pričom poukázal na to, že on sám je vlastníkom webovej adresy www.cvictespravne.sk, ako aj Facebookovej stránky „Cvičte Správne“ <https://www.facebook.com/cvictespravne/> (oboje založené v júli 2016), a tiež poukázal na to, že v auguste v roku 2016 spustil celosvetovú reklamnú kampaň, kde „grafika kampane pozostáva iba výlučne z predmetného slovného spojenia a lišty partnerov“ pričom ešte dodal, že medzi danými partnermi sú aj vážene inštitúcie ako je Európske mesto športu – Košice 2016. Okrem toho prihlasovateľ vymenoval prostriedky použité v rámci spomínanej kampane, údajne v rozpätí celého roka. Ide o nasledovné prostriedky: 40 billboardových plôch, 60 autobusov, 50 plôch TV LED reklama, titulok a každomesačná súčasť reklamného časopisu, reklamné materiály použité v hoteli, 200 000 ks mailing systém, reklamný textil a materiál. K tomu prihlasovateľ dodal, že predmetné označenie je súčasťou každého logotypu vytvoreného spoločnosťou MaxiMark v auguste 2016.

Ohľadom vyššie uvedených údajov, prihlasovateľ k danému listu priložil materiály v podobe šiestich zobrazení na papierovom formáte A4, ktorých súčasťou je slovné spojenie „Cvičte správne!“, a to zrejme v snahe preukázať nadobudnutie rozlišovacej spôsobilosti predmetného označenia vo vzťahu prihláseným tovarom a službám pre prihlasovateľa v zmysle ustanovenia § 5 ods. 2 citovaného zákona.

V závere listu, doručeného úradu 27.12.2016, prihlasovateľ ešte poukázal na iné prípady konaní, ktoré boli ukončené zápisom slovných označení do registra ochranných známk, vrátane ochrannej známky, ktorú on sám už vlastní, na základe čoho sa snaží tieto konania dať do analógie z prihláseným označením, pričom tvrdí, že každý slogan je všeobecný a každým subjektom všeobecne použiteľný „*len do doby, kým ho niekto*

nevymyslí a nie je mu majiteľom vniknutá myšlienka a jeho použitie, ako to už v samotnom spojení „Cvičte správne!“ je“. Nadväzne k tomu dodal, že „ich ďalšie následné použitie inými subjektmi môže byť chápané ako krádež duševného vlastníctva a parazitovanie na vynaloženom úsilí majiteľa a na jeho finančných výdavkoch“. Svoju odpoveď na výsledok prieskumu úradu prihlasovateľ uzavrel tvrdením, že na základe jeho argumentov predmetné označenie má rozlišovaciu spôsobilosť a je vraj spôsobilé pre zápis do registra ochranných známk.

Úrad po preskúmaní argumentov vrátane príloh, ktoré prihlasovateľ uviedol vo svojom liste doručenom úradu 27.12.2016, a ktorými sa snaží preukázať, že prihlásené označenie má rozlišovaciu spôsobilosť vo vzťahu k prihláseným tovarom a službám, zaujal nasledovné stanovisko:

Pokiaľ ide o názor prihlasovateľa ohľadom vtipnosti či humornosti predmetného slovného spojenia „Cvičte správne!“, tvoriaceho prihlásené označenie, úrad sa s takýmto názorom nestotožňuje, pretože z hľadiska významového obsahu tohto slovného spojenia má za to, že relevantný užívateľ prihlásených tovarov a služieb ho nebude vnímať s pocitom humoru, ale skôr ako slogan, ktorý ho svojou jednoduchou a priamou opisnosťou nabáda k racionálnemu výberu toho či oného poskytovateľa dotknutých tovarov a služieb. Vo vzťahu k prihláseným tovarom a službám to možno zo strany prihlasovateľa považovať za výzvu na kúpu týchto tovarov či služieb. Prihlasovateľ zrejme vychádzal z definície sloganu, používaného v známkovej praxi, kde sú slogany hodnotené ako *označenia bez rozlišovacej spôsobilosti, ak sú výlučne laudatórne pre výrobok, alebo službu, alebo ak sú viac-menej výzvou na kúpu. Iná situácia nastáva v prípade, ak slogan má pochvalný charakter, ale informáciu vyjadruje fantazijným spôsobom. Inak nedištinkívne označenie môže nadobudnúť rozlišovaciu spôsobilosť, ak má humorný význam, obsahuje narážku, či je tvorené básničkou.* Podľa týchto zásad však slogan „Cvičte správne!“ nespĺňa ani jednu s uvedených podmienok pre jeho zápisnú spôsobilosť, ani prihlasovateľom deklarovanú vtipnosť či humornosť.

Čo sa týka hodnotenia odbornosti prihlasovateľa ako športového trénera, úrad túto skutočnosť vzal na vedomie a nijako ju nespochybňuje, avšak aj napriek tomu, že prihlasovateľ disponuje jedinečným vzdelaním v podobe diplomovaného trénera I. triedy z Fakulty telesnej výchovy, nie je prípustné, aby prípadným zápisom do registra ochranných známk výlučne slovného označenia „Cvičte správne!“, ako sloganu s plným významovým obsahom vyzývajúcim na kúpu a bez akejkoľvek fantazijnosti, sa takéto označenie stalo predmetom výlučného práva jediného subjektu, čím by následne bolo upreté právo ostatným poskytovateľom rovnakých tovarov a služieb používať ho vo vzťahu k nim. Preto argumentácia ohľadom vzdelanostnej úrovne prihlasovateľa nemôže mať a ani nemá vplyv na rozlišovaciu spôsobilosť predmetného označenia. Pokiaľ ide o analýzu jednotlivých slovných prvkov zo strany prihlasovateľa, keď slovný prvok „cvičte“ vychádza z prihlasovateľovho „core biznisu“ resp. z jeho hlavného predmetu podnikania ako osobného športového trénera, a druhý slovný prvok „správne“ zas „vychádza z 13 ročnej praxe a jedinečného vzdelania na Slovensku a Česku + vysokoškolského vzdelania v danej oblasti – trénerstvo“, z logického pohľadu je možné pripustiť takto analyzovanú súvislosť, avšak úrad nemôže vylúčiť existenciu aj iných kvalitných trénerov na Slovensku s rovnakým zameraním, či už v súčasnosti alebo aj v budúcnosti, ktorí nepochybne majú právo vo vzťahu k predmetným tovarom a službám používať takéto významovo jednoznačný a nedištinkívny slogan, ktorý iba jednoducho informuje užívateľa dotknutých tovarov a služieb o ich zameraní a úrovni. Na dôvažok, tvrdenie prihlasovateľa, že použitie rozkazovacieho spôsobu v predmetnom označení prispieva k väčšej rozlišovacej spôsobilosti prihláseného označenia, úrad považuje za neopodstatnené. Naopak, rozkazovací spôsob vrátane použitia výkričníka len podčiarkuje tú skutočnosť, že v prípade predmetného nedištinkívneho označenia ide o slogan s už vyššie spomínanou výzvou na kúpu.

Vychádzajúc z ďalšej argumentácie prihlasovateľa, že slovné spojenie „Cvičte správne!“ si doposiaľ nikto neprihlásil ako ochrannú známku, úrad má za to, že prihlasovateľ týmto len potvrdil skutočnosť, že nedištinkívne označenie, ktoré už na prvý pohľad javí známky všeobecnosti a nedištinkívneho sloganu, logicky neevokuje potenciálnych a v podobnej oblasti zainteresovaných prihlasovateľov k tomu, aby si prihlasovali označenie, ktoré je predmetom zápisných prekážok. Preto vyššie uvedený argument zo strany prihlasovateľa nijako neprispel k prekonaniu zápisných prekážok predmetného označenia.

Následné tvrdenie prihlasovateľa, že predmetné označenie mediálne nikto nepoužil, úrad považuje za neopodstatnené, resp. zavádzajúce, nakoľko po prieskume webových stránok zistil, že napr. na známom portáli YouTube sa nachádza video v znení „Cvičte správne!“ <https://www.youtube.com/watch?v=J578YBbnayA> s následným dodatkom „V posilňovni si môžete privodiť bolesti chrbta a kĺbov“, pričom toto video bolo zverejnené najmasovejšie vydávaným týždenníkom PLUS 7 DNÍ dňa 29.6.2016 (t.j. ešte pred podaním predmetnej prihlášky OZ).

Rovnako aj známe internetové noviny www.aktuality.sk v článku uverejnenom 23.04.2014 (vyše dva roky pred podaním predmetnej prihlášky OZ) s názvom „Nedarí sa vám dostať do formy? Cvičte správne a schudnete“ taktiež obsahuje slovné spojenie „Cvičte správne“ <https://www.aktuality.sk/clanok/481132/chudnutie-cvictespravne-a-budete-fit/>.

Ďalším subjektom, ktorý dané slovné spojenie medializoval je „Inštitút redukcie a prevencie nadváhy“, ktorý uviedol internetový článok pod názvom „Cvičte správne a schudnite“ <http://kompliment.sk/poradna/spytajte-sa-na-chudnutie-a-diety/cvictespravne-a-schudnite>

Samozrejme, že v internetovej databáze je možné nájsť aj ďalšie podobné príklady použitia slovného spojenia v znení „Cvičte správne“, preto tvrdenie prihlasovateľa, že slovné spojenie „Cvičte správne!“ resp. „Cvičte správne“ nikto doposiaľ nemedializoval, a ktorým sa snaží prekonať zápisné prekážky prihláseného označenia, sa nezakladá na pravde a je tak irelevantné pre prekonanie zápisných prekážok prihláseného označenia.

Na margo ďalšieho argumentu prihlasovateľa, v ktorom poukázal na to, že označenie „Cvičte správne!“ si nikto nedal zaregistrovať ako internetovú doménu, keď nadväzne poukázal aj na to, že on sám je vlastníkom webovej adresy www.cvictespravne.sk, na ktorú sa viaže aj jeho Facebooková stránka „Cvičte Správne“ <https://www.facebook.com/cvictespravne/>, tu je potrebné uviesť, že posudzovanie registrácie internetových domén, subjektmi na to určenými, je vykonávané na diametrálne odlišnom princípe, než konania vo veciach prihlášok ochranných známk, pretože v prípade registrácie internetových domén ide o princíp skoršej registrácie, čiže kto skôr prihlási určité znenie internetovej domény, ten ju má automaticky zaregistrovanú a následne chránenú pred neskorším prihlásením domény zhodného znenia. Z toho je zároveň zrejmé, že po registrácii dotknutého slovného spojenia ako internetovej domény prihlasovateľom, už si nikto iný nemohol znovu zaregistrovať doménu zhodného znenia a na rozdiel od registrácie ochranných známk ju má prihlasovateľ už chránenú. Preto porovnávanie konaní o prihláškach ochranných známk s registráciami internetových domén je taktiež irelevantné pre účel prekonania zápisných prekážok prihláseného označenia.

Pokiaľ ide o vyššie spomenuté poukázanie prihlasovateľa na to, že v auguste v roku 2016 spustil celosvetovú reklamnú kampaň, keď podľa jeho vyjadrenia „grafika kampane pozostáva iba výlučne z predmetného slovného spojenia a lišty partnerov“ pričom ešte dodal, že medzi danými partnermi sú aj vážene inštitúcie ako je Európske mesto športu – Košice 2016, aj s následným vymenovaním prostriedkov použitých v rámci danej kampane, a tiež pokiaľ ide o priložené materiály v podobe šiestich zobrazení na papierovom formáte A4, ktorých súčasťou je slovné spojenie „Cvičte správne!“, úrad uvádza, že z vyššie uvedených deklarácií prihlasovateľa, ako aj z doloženia preukazných materiálov je zrejmé, že prihlasovateľ sa na ich základe snaží pre seba preukázať nadobudnutie rozlišovacej spôsobilosti predmetného označenia vo vzťahu k prihláseným tovarom a službám na základe ustanovenia § 5 ods. 2 citovaného zákona, ktoré hovorí, že „*označenie uvedené v odseku 1 písm. b) až d) sa zapíše do registra, ak prihlasovateľ preukáže, že označenie nadobudlo pred dňom podania prihlášky, na základe jeho používania na území Slovenskej republiky alebo vo vzťahu k územiu Slovenskej republiky, rozlišovaciu spôsobilosť k tovarom alebo službám, pre ktoré je prihlásené*“.

Európsky súdny dvor spresňuje spôsob posúdenia nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti označení pre zápis do registra ochranných známk stanovením kritérií pre doklady preukazujúce rozlišovaciu spôsobilosť vyplývajúcich z jeho rozhodnutí ECJ 108/97 a 109/97. Jedná sa o posúdenie stavu pred podaním predmetnej prihlášky na území štátu, v ktorom bola prihláška podaná. Ide o nasledovné kritériá:

- používanie označenia vo vzťahu k relevantnej časti verejnosti
- percentuálny podiel na trhu
- intenzita používania označenia
- časová dĺžka používania označenia
- množstvo vynaložených investícií na reklamu

zároveň pôvod predmetných tovarov a služieb musí byť viazaný na meno prihlasovateľa, ktoré v každom preukaznom dokumente musí figurovať ako ich poskytovateľ či výrobca, pričom v každom jednotlivom prípade je posúdenie rozlišovacej spôsobilosti individuálne.

Úrad preskúmal doložené preukazné materiály v nadväznosti na vyššie uvedené podmienky a spôsob posudzovania nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti označení pre zápis do registra ochranných známk a zaujal k nim nasledovné stanovisko:

príloha č. 1:

Zobrazuje titulnú stranu košického sprievodcu – bezplatného časopisu (letáku) pod názvom „AKČNÝ.sk WHERE TO GO“, pochádzajúceho od iného subjektu než je prihlasovateľ (AKCNY.SK, Ostrovského 2, 040 11 Košice), ktorý je vydávaný v mesačnom intervale. Konkrétna titulná strana je z augusta 2016. Okrem iného obsahuje aj slovné spojenie „Cvičte správne!“, avšak nejde o výlučne slovné označenie tak ako je prihlásené a ako sú výlučne slovné označenia vnímané v známkovej praxi (t.j. uvedené v jednom riadku v rovnakej výške, hrúbke, farbe (čiernej) a fonte všetkých písmen). V tejto prílohe však dané slovné spojenie je uvedené v dvoch riadkoch v bielej farbe na čiernom obdĺžnikovom podklade a navyše v rôznych výškach a hrúbkach písma. Čiže ide nie len o slovné označenie v priloženej úprave, ale ide prakticky aj o kombinované označenie, pretože podľa daného zobrazenia nie je vnímané iba v slovnom vyjadrení, ale potenciálny užívateľ predmetných tovarov a služieb nemôže opomenúť aj grafické doplnenie označenia ako celku, t.j. spomínaný čierny obdĺžnikový podklad doplnený aj farebnými kombinovanými označeniami spomínaných partnerov danej kampane. To znamená, že irelevantnosť toho dokumentu spočíva už v tom, že v ňom interpretované označenie, obsahujúce dotknuté slovné spojenie, nie je totožné s prihlasovaným označením. Čo je však podstatné, že z posúdenia tohto dokladu nie je zrejmé, že slogan „Cvičte správne!“, viazaný na spomínanú kampaň, sa z pohľadu potenciálnych užívateľov vzťahuje k osobe prihlasovateľa Andreja Máriássyho, ale si ho budú spájať s uvedenými subjektmi – s časopisom „AKČNÝ.sk WHERE TO GO“ a tiež so spomínanými partnermi, ktorých logá sú súčasťou grafiky, v ktorej je slogan umiestnený. Okrem toho ani z datovania časopisu (august 2016) nie je preukázané, či tento dokument bol vydaný pred podaním predmetnej prihlášky ochrannej známky (15. 8.2016), alebo až po jej podaní. Zároveň ďalším nedostatkom tohto dokladu je tá skutočnosť, že neobsahuje žiadne tovary či služby, pre ktoré je dané označenie prihlasované, a ku ktorým sa má predmetné označenie vzťahovať a už vôbec nie rozsah ich používania na celom území Slovenskej republiky. Preto príloha č. 1, ako preukazný materiál, nenaplnila ani jednu s vyššie uvedených podmienok pre preukázanie nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti prihláseného označenia pre samotného prihlasovateľa.

príloha č. 2:

Táto príloha zobrazuje slovné spojenie „Cvičte správne!“ opäť v priloženej úprave, ale znova nejde o výlučne slovné označenie tak ako je prihlásené. Je síce uvedené v jednom riadku, ale v rôznych výškach písmen, v bielej farbe na čiernom obdĺžnikovom podklade, pričom súčasťou zobrazenia ako celku sú tiež farebné logá už vyššie spomínaných partnerov. Čiže aj v tomto prípade ide o irelevantné kombinované označenie. Pritom tento doklad neobsahuje žiadne ďalšie údaje či zobrazenia, z čoho nie je zrejmé, či ide o výňatok z časopisu alebo z iného média. Prihlasovateľ len perom nepodložene doplnil, že takéto grafické zobrazenie sa nachádza ako tzv. „timeline“ na facebooku, bez bližšieho doménového určenia. Ani z tejto prílohy nie je zrejmé, že by sa uvedené označenie ako celok malo vzťahovať k osobe prihlasovateľa, ale iba k uvedeným partnerom. Pokiaľ ide o datovanie dokumentu, žiaden dátumový údaj neobsahuje a tiež neobsahuje žiadne tovary či služby, pre ktoré je dané označenie prihlasované, a ku ktorým sa má predmetné označenie vzťahovať, vrátane nepreukázania rozsahu ich používania na celom území Slovenskej republiky. Z vyššie uvedených skutočností vyplýva, že aj príloha č. 2, ako preukazný materiál, nenaplnila ani jednu s vyššie uvedených podmienok pre preukázanie nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti prihláseného označenia pre samotného prihlasovateľa.

Prílohy č. 3, 4 a 5:

Tieto sa prakticky nelíšia od predošlej prílohy č. 2, jediný rozdiel spočíva iba v rozmerových proporciách vyššie spomínaného čierneho obdĺžnika (podkladu pre slovný obsah kombinovaného označenia ako celku). Pre doplnenie, prílohy č. 3 a 4 majú uvedený slovný obsah v znení „Cvičte správne!“ na čiernom obdĺžniku v dvoch riadkoch, na rozdiel od prílohy č. 5, ktorá ho má uvedený v jednom riadku. Prihlasovateľ opäť len nepodložene perom dopísal do týchto dokladov poznámky a to, do prílohy č. 3, že ide údajne o leták v náklade 200 000 ks, do prílohy č. 4 dopísal, že ide o billboard bez udania počtu billboardov (pozn. v textovej časti listu uviedol údaj „40 billboardových plôch“), a do prílohy č. 5 prihlasovateľ vpísal, že dané grafické zobrazenie bolo použité na autobusoch – Eurobusoch, bez udania ich počtu (pozn. v textovej časti listu uviedol údaj 60 autobusov). Vzhľadom na to, že tieto tri prílohy majú rovnaké nedostatky v otázke možného preukázania nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti predmetného označenia, ako je tomu v prípade prílohy č. 2, je možné konštatovať, že ani tieto prílohy neprispeli k preukázaniu rozlišovacej spôsobilosti označenia.

Príloha č. 6:

Táto príloha zobrazuje dve samostatné kombinované označenia obsahujúce slovné spojenie „CVICTE správne“ (bez výkričníka, pričom slovný prvok „cvičte“ je tvorený výlučne veľkými písmenami v zelenej

farbe, na rozdiel od slovného prvku „správne“, ktorý je uvedený v čiernej farbe), pričom v dopísanej poznámke prihlasovateľ tieto dve označenia deklaruje ako dve verzie loga. Zrejme ide vyššie spomínané logotypy, ktoré si dal prihlasovateľ podľa jeho vyjadrenia zhotoviť firmou MaxiMark v auguste 2016. Slovná časť obidvoch označení ako celku je doplnená výrazným grafickým prvkom v čierno-zelenej farbe, pričom obidve označenia majú rovnaký námet a líšia sa iba v polohe umiestnenia grafického prvku. Vyššie uvedené skutočnosti však nič nemenia na tom, že z grafického hľadiska ide o zásadne odlišné označenia od toho prihlasovaného, z čoho už v tomto bode vyplýva, že táto príloha je irelevantná. Navyše však nespĺňa ani ďalšie vyššie uvedené podmienky pre preukázanie nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti prihláseného označenia pre samotného prihlasovateľa. To znamená, že neuvádza, ku komu sa dokladované označenie vzťahuje, neobsahuje datovanie, ani žiadne tovary či služby, pre ktoré je označenie prihlasované, a ku ktorým sa majú zobrazené označenia vzťahovať, vrátane nepreukázania rozsahu ich používania na celom území Slovenskej republiky.

Vychádzajúc z vyššie uvedených analýz a vyhodnotenia všetkých doložených príloh, úrad konštatuje, že ani jeden z týchto dokladov neprispel pre prihlasovateľa k preukázaniu nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti prihláseného označenia vo vzťahu k prihláseným tovarom a službám.

Pokiaľ ide o poukázanie prihlasovateľa na iné prípady konaní, ktoré boli ukončené zápisom slovných označení do registra ochranných známk, na základe čoho sa snaží tieto konania dať do analógie z prihláseným označením, úrad k tomu uvádza, že v oblasti známkového práva nie je analógia prípustná vzhľadom na odlišnosti konaní vo veciach ochranných známk, ktoré sú dané hlavne charaktermi, druhmi označení a prihlasovanými tovarmi a službami, tzn. iným skutkovým stavom. Existujúce zápisy ochranných známk nevedú ani samy o sebe, ani v spojení so zásadou rovnosti zaobchádzania k nároku na zápis.

Opodstatnenosť tohto konštatovania potvrdil aj Krajský súd v Banskej Bystrici vo svojom rozsudku zo dňa 4.5.2006 vo veci prihlášky ochrannej známky POZ 2641-99 s prihláseným označením v znení „Mitická“, kde v jednej časti spomínaného rozsudku uvádza:

„Pokiaľ žalobca v žalobe poukazoval na to, že aj v iných konaniach skutkovo zhodných alebo podobných rozhodol žalovaný tak, že zapísal ochranné známky, súd takéto porovnanie považuje za právne irelevantné, pre posudzovanie zákonnosti konkrétneho rozhodnutia žalovaného je poukazovanie na iné konanie bezvýznamné, súd sa stotožňuje s tvrdením žalovaného, že každé jednotlivé konanie o prihláške ochrannej známky je samostatným správnym konaním, v ktorom úrad rozhoduje na základe správnej úvahy vychádzajúc zo zisteného skutkového stavu a z vykonaných dôkazov, ktoré boli účastníkmi predložené alebo navrhnuté.“

Aj napriek vyššie uvedeným zásadám, úrad zareagoval na dané poukázanie zo strany prihlasovateľa, aby mu tak bližšie objasnil, v čom spočíva spomínaná neprípustnosť analógie.

V prípade zápisu slovnej ochrannej známky OZ 240242 v znení „Buďte nároční!“, ktorú už vlastní samotný prihlasovateľ, ale aj v prípade ostatných slovných ochranných známk, je potrebné uviesť, že posudzovanie rozlišovacej spôsobilosti výlučne slovných označení pre ich možný zápis do registra ochranných známk je vždy vykonávaný vo vzťahu k predmetným tovarom a službám, keď úrad v zmysle príslušných zákonných ustanovení skúma, či je dané označenie priamo opisné k prihláseným tovarom alebo službám. Nie je možné skúmať dané označenie samostatne bez spomínaného vzťahu k tovarom a službám. V prípade označenia resp. dnes už ochrannej známky OZ 240242 v znení „Buďte nároční!“ nejde o priamu opisnosť k prihláseným službám, pretože označenie je opisné iba vtedy, ak priamo opisuje aspoň jeden z parametrov príslušného zákonného ustanovenia akými sú druh, kvalita, množstvo, účel, hodnota, zemepisný pôvod, prípadne čas výroby tovarov či poskytnutia služieb, alebo iné vlastnosti tovarov či služieb. Slovné spojenie „Buďte nároční!“ priamo neopisuje žiaden zo spomínaných parametrov, ani čo sa týka iných vlastností či kvality napr. prihlásených služieb v znení „telesné cvičenia“ či „organizovanie športových súťaží“ a pod., iba fantazijne nepriamo naznačuje možnú úroveň kvality poskytovaných služieb. Na druhej strane však v prípade prihláseného označenia „Cvičte správne!“ je priamo opísané zameranie, obsah, účel a iné vlastnosti prihlásených služieb, čo znamená že užívateľ prihlásených služieb, ako napr. „telesné cvičenia“, vie, že takéto služby sú svojim účelom, obsahom a charakterom (inými vlastnosťami) zamerané na cvičenia tréningy, ktoré sú po metodickej stránke vedené korektne pod vedením odborne zdatného trénera. Prípadne aj predmetné tovary, ako napr. „stroje na telesné cvičenia“ či „posilňovacie stroje“ a pod. sú svojim charakterom (inými vlastnosťami) ale aj kvalitou konštrukcie zamerané na správne cvičenie, bez nejakých nekvalitných konštrukčných prvkov, spôsobujúcich nesprávny spôsob cvičenia, alebo aj zranenia.

Z vyššie uvedených dôvodov nie je možné zo strany úradu považovať uvedený príklad ochrannej známky OZ 240242 za opodstatnený.

Úrad preskúmal aj ďalšie príklady prihlasovateľom uvedených ochranných známk. Ide o nasledovné ochranné známky:

Žíte na plný prúd (OZ 235916)

Žíte pozitívne (OZ 229437)

ZHASNI TMU! (OZ 239556)

ŽI ŽIVOT POZITÍVNE (OZ 223597)

ŽI SVOJ ŽIVOT S ĽAHKOSŤOU (OZ 219876)

Miluj svoje auto (OZ 224142)

MILUJ SVOJE SRDCE (OZ 221418)

Po prieskume všetkých vyššie uvedených príkladov zapísaných ochranných známk, úrad dospel k podobnému posúdeniu ako v prípade vyššie zanalyzovanej prihlasovateľovej ochrannej známky OZ 240242 v znení „Bud’te nároční!“, keď zistil, že aj tieto príklady slovných spojení v podobe ochranných známk nesú v sebe dostatočnú fantazijnosť vo vzťahu k predmetným tovarom či službám. To znamená, že tieto slovné spojenia ani v jednom prípade nevyjadrujú priamu opisnosť vo vzťahu k predmetným tovarom alebo službám, maximálne v niektorých prípadoch len vtípnym či fantazijným spôsobom naznačujú ich určité vlastnosti.

Preto aj záverečnú argumentáciu prihlasovateľa, spočívajúcu v poukazaní na uvedené príklady iných zapísaných ochranných známk, úrad považuje za irelevantnú, nehovoriac už o spomínanej neprípustnosti analógie v oblasti známkového práva.

Po vyhodnotení všetkých argumentov a príloh, ktoré sú predmetnom listu prihlasovateľa doručeného úradu 27.12.2016, úrad zotrval na svojom pôvodnom stanovisku, a naďalej má za to, že výlučne slovné označenie „Cvičte správne!“ svojou všeobecnosťou a opisnosťou vo vzťahu k prihláseným tovarom a službám predstavuje iba zaužívaný (viď vyššie uvedené príklady webových stránok) a nedištinkatívny slogan, bez vtípného náznaku či fantazijnosti, čím sú naplnené jeho zápisné prekážky z titulu ustanovenia § 5 ods. 1 písm. b) citovaného zákona, pretože vo vzťahu k predmetným tovarom a službám nemá rozlišovaciu spôsobilosť.

Zo všetkých vyššie uvedených skutočností vyplýva, že prihlasované označenie „Cvičte správne!“ nie je možné zapísať do registra ochranných známk, a preto bolo rozhodnuté 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 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:

Andrej Máriássy
Kalinovská 4
040 22 Košice