



Banská Bystrica 19. 10. 2018
POZ 356-2018/Z-498-2018

ROZHODNUTIE

Prihláška ochrannej známky POZ 356-2018 s názvom HEALTH PROFILE z 12.2.2018 prihlasovateľa Pavlovič Ladislav, PharmDr., Ambrova 36, 831 01 Bratislava-Nové Mesto, SK, ktorého v konaní zastupuje LITVÁKOVÁ A SPOL., s. r. o., Patentová a známková kancelária, Pluhová 78, 831 03 Bratislava-Nové Mesto, SK,

sa zamietá

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

Odôvodnenie:

Na základe prieskumu zápisnej spôsobilosti prihlášky ochrannej známky uvedenej značky spisu bolo prihlasovateľovi s príslušným odôvodnením zo 6.6.2018 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 neskorších predpisov, pretože podľa § 5 ods. 1 písm. b), c) 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.

Úrad priemyselného vlastníctva Slovenskej republiky (ďalej „úrad“) v liste zo 6.6.2018 uviedol nasledovné skutočnosti:

HEALTH[®]

Predmetom prihlášky ochrannej známky POZ 356-2018 je označenie P R O F I L E prihlasované pre tovary a služby v triedach 5,9,35,37,41,42,44 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Predmetné označenie nemá vo vzťahu k nárokoványm službám a tovarom rozlišovaciu spôsobilosť, čo podľa § 5 ods. 1 písm. b) citovaného zákona predstavuje prekážku jeho zápisu do registra ochranných známk. Prihlásenému označeniu chýba rozlišovacia spôsobilosť z dôvodu, že je tvorené výlučne údajmi, ktoré slúžia na určenie vlastností (zamerania a charakteru) služieb, čo podľa § 5 ods. 1 písm. c) citovaného zákona predstavuje ďalšiu prekážku pre zápis predmetného značenia do registra ochranných známk.

Predmetné označenie tvorí anglické slovné spojenie „HEALTH PROFILE“, ktorého slovenský význam je „ZDRAVOTNÝ PROFIL“. Termín „zdravotný profil“ aj jeho anglický náprotivok „health profile“ je relevantnej spotrebiteľskej verejnosti na území Slovenska dobre známy. Európska komisia v roku 2017 zverejnila správu o zdravotných profiloch 28 členských krajín Európskej únie za rok 2017 (v anglickom

zení Country Health Profiles 2017). Prihlásené označenie je tvorené údajom, ktorý má povahu jednoduchej informácie o zameraní a charaktere takto označených služieb a súvisiacich tovarov. Relevantná spotrebiteľská verejnosť dostáva prostredníctvom prihláseného označenia iba informáciu o tom, že takto označené služby a tovary sú zamerané na problematiku zdravia resp. súvisia s otázkou zdravia, presnejšie s celým súborom črt charakterizujúcich zdravotný stav človeka.

Prihlásené označenie je napriek svojej celkovej kompozícii len označením opisujúcim charakter a zameranie tovarov a služieb. Grafická úprava prihláseného označenia spočíva v odtieňoch fialovej a modrej farby písma bežného typu, v drobnom prerušení liniek písma a v pravom hornom rohu umiestnenom malom a veľmi nevýraznom päťuholníku. Ide o veľmi jednoduchú grafickú úpravu, na základe ktorej spotrebiteľská verejnosť nedokáže spojiť takto označené služby a tovary s konkrétnym subjektom. Rozdielna veľkosť písma v slovách tvoriacich prihlásené označenie nie je neobvyklá pretože v obchodných zvyklostiach sa bežne v komerčných nápisoch používa rôzna veľkosť písma a aj farebné zvýrazňovanie písma, či prerušené linky písma. Malý päťuholník v pravom hornom rohu je proporčne taký nevýrazný, že nepredstavuje prvok, ktorý by odpútal vnímanie spotrebiteľa od opisnej informácie obsiahnutej v označení a pôsobil tým na spotrebiteľa ako originálny prvok. Z uvedeného vyplýva, že na základe takého označenia spotrebiteľ nedokáže identifikovať pôvod služieb a tovarov a odlišiť ich tým od služieb a tovarov iného pôvodu tak, aby spotrebiteľ bol neskôr schopný urobiť rovnaký výber alebo sa rovnakému výberu vyhnúť. Vzhľadom na tieto skutočnosti nie je možné uznať prihlásené označenie za ochrannú známku.

Prihlasovateľ vo svojej odpovedi z 26.7.2018 vyjadril nesúhlas s výsledkom prieskumu zápisnej spôsobilosti prihláseného označenia a žiadal o zverejnenie prihlášky ochrannej známky POZ 356-2018 vo vestníku úradu. Prihlasovateľ odôvodnil svoje stanovisko nasledovne:

Predmetné označenie má rozlišovaciu spôsobilosť vo vzťahu k nárokoványm tovarom a službám. Ide o spojenie dvoch slovných a jedného obrazového prvku vo výraznej grafickej úprave, ktoré v príslušnej podobe dokážu dolíšiť takto označené tovary a služby od zhodných alebo podobných tovarov a služieb iných subjektov.

Grafickú úpravu prihláseného označenia považuje prihlasovateľ za originálnu a je presvedčený, že najmä zmienená grafická úprava dodáva označeniu rozlišovaciu spôsobilosť a nemožno ju považovať za bežnú ani jednoznačnú v súvislosti s prihlásenými tovarmi a službami. Originalita grafickej úpravy predmetného označenia podľa prihlasovateľa spočíva vo veľkosti a farebnosti jednotlivých prvkov označenia ako aj v ich kompozičnom rozložení. K úprave písma v predmetnom označení prihlasovateľ uviedol, že ide o neštandardný font, spočívajúci v štylizovanom bezpätkovom písme s veľkými tlačnými písmenami. Prihlasovateľ súčasne zdôraznil, že k originalite prihláseného označenia prispieva aj atypické farebné prevedenie, ktoré je založené na pozvoľnom prechode zo susedných odtieňov hnedej resp. okrovej farby do odtieňov fialovej farby, čo vyvoláva tzv. efekt ombré. Prihlasovateľ poukázal aj na prerušenú líniu písma v hornej polovici slovného prvku „PROFILE“, ktorú nemožno považovať za bežnú grafickú úpravu. Obrazový prvok v tvare päťuholníka, umiestnený v pravom hornom rohu označenia, je podľa prihlasovateľa výrazný avšak neodkazuje na charakter resp. vlastnosti prihlásených tovarov a služieb. Originalitu kompozičného rozloženia predmetného označenia prihlasovateľ vidí v umiestnení slovných prvkov v dvoch radoch s využitím odlišnej veľkosti slov tvoriacich označenie. Prihlasovateľ je presvedčený, že grafická úprava označenia je neobvyklá a dodáva tak prihlásenému označeniu atribút nápaditosti. Ide teda o označenie, ktoré vykazuje prvky kreativity a umožňuje relevantnej verejnosti určiť pôvod tovarov a služieb.

Prihlasovateľ tiež zdôraznil, že priemerný slovenský spotrebiteľ nebude schopný pochopiť význam prihláseného označenia, pretože slovné prvky predmetného označenia sú v anglickom jazyku, znalosť ktorého nie je v prípade bežného spotrebiteľa rozsiahla.

Napriek tomu, že prihlasovateľ je presvedčený o vnútornej rozlišovacej spôsobilosti prihláseného označenia, doplnil k svojmu vyjadreniu dôkazové materiály za účelom preukázania stavu, že predmetné označenie získalo na území Slovenskej republiky rozlišovaciu spôsobilosť pre prihlásené tovary a služby v dôsledku jeho dlhodobého a intenzívneho používania prihlasovateľom pred podaním prihlášky ochrannej známky, t. j. v období do 12.02.2018. Predložené dôkazové materiály prihlasovateľ označil nasledovne:

Dôkaz č. 1: Výpis internetovej stránky prihlasovateľa.

Dôkaz č. 2a: Facebook – titulné fotografie.

Dôkaz č. 2b: Facebook – chronologický prehľad príspevkov.

- Dôkaz č. 3a: Dotazník pre špecializované tréningy – brankár.
- Dôkaz č. 3b: Dotazník pre špecializované tréningy – brankár.
- Dôkaz č. 4: Ukážky osobných kariet športovcov.
- Dôkaz č. 5a: YouTube kanál – základné údaje.
- Dôkaz č. 5b: Video celotelová analýza.
- Dôkaz č. 5c: Video celotelová analýza – zverejnenie 28.04.2017.
- Dôkaz č. 5d: Video záťažové testy.
- Dôkaz č. 5e: Video záťažové testy – zverejnenie 28.04.2017.
- Dôkaz č. 5f: Video statická a funkčná diagnostika.
- Dôkaz č. 5g: Video statická a funkčná diagnostika – zverejnenie 28.04.2017.
- Dôkaz č. 6: Instagram – chronologický prehľad príspevkov.
- Dôkaz č. 7a: Plagát konferencie „Nové trendy v optimalizácii športovej výkonnosti“.
- Dôkaz č. 7b: Fotografie z konferencie.
- Dôkaz č. 7c: Faktúra za prenájom konferenčných priestorov.
- Dôkaz č. 8: Úplný výpis spoločnosti PFSC, s. r. o. z obchodného registra.
- Dôkaz č. 9: Príjmové doklady za tovary a služby programu „HEALTH PROFILE“.
- Dôkaz č. 10: Propagačné materiály.

V súvislosti s dôkazovými materiálmi prihlasovateľ uviedol, že je autorom a realizátorom programu športovo-zdravotnej prípravy hráčov futbalu s názvom „HEALTH PROFILE“, ktorý uviedol na trh už v roku 2016. Cieľom je zefektívniť a zdynamizovať prípravu hráčov, t. j. navrhnúť im také riešenia, ktoré budú mať vplyv na ich zdravotný a výkonnostný stav. Samotný program predstavuje sériu vzájomne na seba naviazujúcich vyšetrení, analýz, testovaní a následných odporúčaní, určených pre rozvoj profesionálnej kariéry futbalového hráča. Všetky zozbierané dáta sú zosumarizované v tzv. osobnej karte, ktorá predstavuje ucelenú zbierku informácií o konkrétnom hráčovi. Osobná karta okrem iného kompletne mapuje športový a zdravotný stav hráča, napr. životosprávu, tréningovú činnosť, regeneráciu a rekondíciu, ochorenia, zranenia, lekárske vyšetrenia, celotelovú analýzu, statickú a funkčnú diagnostiku, pohybové schopnosti, záťažové testy, stravovanie a výživu. Prihlasovateľ ponúka v rámci programu „HEALTH PROFILE“ aj možnosť zakúpenia rôznych športových prístrojov merajúcich fyzickú aktivitu (napr. športsettery „Polar“), či výživových doplnkov. Prihlasovateľ je presvedčený o tom, že program „HEALTH PROFILE“ sa do povedomia relevantnej spotrebiteľskej verejnosti dostal nielen prostredníctvom internetovej stránky prihlasovateľa ale aj prostredníctvom vlastných kanálov na sociálnych sieťach Facebook, YouTube a Instagram. Prihlasovateľ poukázal tiež na to, že v rámci programu „HEALTH PROFILE“ organizuje aj semináre, konferencie a edukačné bloky s poprednými odborníkmi. Jednou z nich bola napríklad konferencia „Nové trendy v optimalizácii športovej výkonnosti“, ktorá sa konala dňa 06.10.2017 v Bratislave. V spojitosti s dôkazovými materiálmi prihlasovateľ dodal, že svoju podnikateľskú činnosť súvisiacu s programom „HEALTH PROFILE“ uskutočňuje priamo ako fyzická osoba, aj prostredníctvom spoločnosti PFSC, s. r. o., v ktorej je jediným konateľom a spoločníkom.

Prihlasovateľ sa vo svojej odpovedi s odkazom na dôkazové materiály zmienil aj o označení

PAVLOVIC
F O U T B A L L

ktoré tiež používal a v rámci rozvoja značky ho postupne nahradil prihláseným označením, pričom v záujme kontinuity zachoval pôvodný grafický motív, t. j. použité farby, pozvoľné farebné prechody s efektom ombré, prerušenú líniu písmen v druhom slovnom prvku, obrazový prvok päťuholníka v pravom hornom rohu. Prihlasovateľ je toho názoru, že atypický grafický motív pritiahol pozornosť spotrebiteľov, čo umožnilo vytvoriť v mysli spotrebiteľov bezprostrednú a trvalú spomienku na označenia prihlasovateľa.

Prihlasovateľ skonštatoval, že v danom prípade je okruh relevantnej spotrebiteľskej verejnosti úzky, pretože je tvorený profesionálnymi resp. poloprofesionálnymi hráčmi futbalu. Vzhľadom na použitie zhodného grafického motívu je prihlasovateľ presvedčený o tom, že relevantní spotrebitelia si budú prihlásené označenie asociovať s prihlasovateľom.

Stanovisko úradu k vyjadreniu prihlasovateľa je nasledovné:

Prihlasovateľ svoje vyjadrenie rozdelil na dve nosné časti. Prvú časť svojho vyjadrenia venoval vnútornej rozlišovacej spôsobilosti prihláseného značenia. Aj keď prihlasovateľ zdôraznil, že je presvedčený o vnútornej rozlišovacej spôsobilosti predmetného značenia, v druhej časti svojho vyjadrenia sa zaoberal

dôkazovými materiálmi, ktoré predložil za účelom preukázania stavu, že predmetné označenie získalo na území Slovenskej republiky rozlišovaciu spôsobilosť pre prihlásené tovary a služby v dôsledku jeho dlhodobého a intenzívneho používania prihlasovateľom pred podaním prihlášky ochrannej známky, t. j. v období do 12.02.2018.

S prihlasovateľovou analýzou vnútornej rozlišovacej spôsobilosti predmetného označenia sa úrad nestotožňuje. Prihlasovateľova analýza vnútornej rozlišovacej spôsobilosti predmetného označenia je subjektívna, abstraktná a založená na domnelom výklade posudzovania rozlišovacej spôsobilosti zo strany spotrebiteľa. Je potrebné zdôrazniť, že na to aby označenie malo rozlišovaciu spôsobilosť nestačí, aby sa len formálne odlišovalo od iných zapísaných alebo známych označení, ale je potrebné, aby svojou formou a obsahom bolo do takej miery originálne, že jeho osobité znaky poskytujú relevantnému spotrebiteľovi schopnosť individualizovať osobu a tovary alebo služby, ktoré majú byť ním označované, čo prihlásené označenie nespĺňa. Kompozičné rozloženie slovných prvkov v prihlásenom označení nie je výnimočné pretože v obchodných zvyklostiach sa bežne umiestňujú pod seba slovné prvky, ktoré tvoria komerčné nápisy. Font písma v prihlásenom označení sa neodlišuje od štandardných fontov používaných v obchodných zvyklostiach a rozdielnu veľkosť slov tvoriacich predmetné označenie nemožno považovať za rozlišujúci prvok, pretože v predmetnom označení sa týmto rozdielom veľkosti slov len zvyrazňuje opis zamerania služieb – t. j. v danom prípade zameranie na zdravotnú stránku profilu osoby spotrebiteľa. Priemerný spotrebiteľ je primerane informovaný, pozorný a obozretný a bežne sa stretáva s rôznymi formami farebných komerčných nápisov dotváraných rôznymi predeleniami písmen a podobne. Z tohto pohľadu nemožno očakávať, že horizontálne rozdelenie slova „PROFILE“ umiestneného pod väčším slovom „HEALTH“ by mohlo byť grafickým prvkom, ktorý by pomohol priemernému spotrebiteľovi určiť pôvod tovarov a služieb označených prostredníctvom jednoduchého slovného označenia vo farbe fialových odtieňov s efektom ombré. Obrazový prvok päťuholníka obsiahnutý v prihlásenom označení je taký nevýrazný, že je dokonca ťažké určiť či ide o päťuholník. Takýto nevýrazný grafický prvok nedodáva označeniu rozlišovaciu spôsobilosť. Z uvedeného vyplýva, že prihlásené označenie ako celok nedisponuje vnútornou rozlišovacou spôsobilosťou vzhľadom na to, že ide o štandardný farebný nápis zložený z opisného slovného spojenia, ktoré neobsahuje ani výnimočnú farebnú úpravu, ani priestorové usporiadanie prvkov a ani také grafické prvky, ktoré by boli originálne a porovnateľne výrazné, aby umožnili priemernému spotrebiteľovi určiť obchodný pôvod tovarov a služieb.

Tvrdenie prihlasovateľa, že priemerný slovenský spotrebiteľ nebude schopný pochopiť význam prihláseného označenia, pretože slovné prvky predmetného označenia sú v anglickom jazyku, znalosť ktorého nie je v prípade bežného spotrebiteľa rozsiahla, je nedôvodné. Významu predmetného označenia bude slovenský spotrebiteľ rozumieť, pretože ide o slovné spojenie tvorené frekvencovanými anglickými slovami. Okrem toho je potrebné podotknúť, že niet pochýb o tom, že v súčasnosti do života slovenskej spoločnosti, a teda aj do slovenského jazyka preniklo a preniká stále viac výrazov a slovných spojení z angličtiny, s čím priamo súvisí aj zvyšovanie úrovne ovládania anglického jazyka slovenským spotrebiteľom.

K dôkazovým materiálom, ktoré predložil prihlasovateľ úrad v prvom rade uvádza, že pre prijatie záveru o splnení podmienok pre nadobudnutie rozlišovacej spôsobilosti označovania jeho používaním na účely identifikácie tovarov alebo služieb musí mať úrad za ustálené, že významná časť príslušnej skupiny verejnosti začala vnímať označenie v dôsledku jeho používania na trhu ako označenie pochádzajúce od určitého podniku a identifikujúce pôvod týchto tovarov a služieb a táto skutočnosť musí úradu vyplývať z predložených dôkazov. Z relevantnej judikatúry, ako aj z aplikačnej praxe úradu pri uplatňovaní ustanovenia § 5 ods. 2 Zákona o ochranných známkach vyplýva, že prihlásené označenie už pred podaním prihlášky musí nadobudnúť rozlišovaciu spôsobilosť v dôsledku jeho skoršieho, intenzívneho a dlhodobého používania, vďaka ktorému relevantná verejnosť identifikuje tovary alebo služby označené týmto označením ako tovary a služby pochádzajúce od konkrétnej osoby a označenie nebude považovať za všeobecne používané (rozsudky Súdneho dvora C-542/07 P Imagination Technologies body 41 až 44; C-353/03 Nestlé body 25, 26 a 29; C-217/13 a C-218/13 Oberbank z 19.06.2014 C-108/97 a C-109/97 Windsurfing Chiemsee bod 46 a 52; C-299/90 Philips bod 35, 62 a 63; C-542/07 Pure digital body 49 a 51). Z ustanovenia § 5 ods. 2 zákona o ochranných známkach podľa názoru žalovaného nevyplýva pre úrad povinnosť uznať a zapísať do registra ochranných známok označenie, ktoré bolo používané. Práve naopak význam tohto ustanovenia spočíva v možnosti uznať a zapísať do registra len také označenie, ktorého prihlasovateľ preukáže, že používaním označenia na území Slovenskej republiky alebo vo vzťahu k jej územiu pred dňom podania prihlášky na zápis označenia ako ochrannej známky do registra nadobudlo toto označenie rozlišovaciu spôsobilosť pre tovary a služby, pre ktoré sa má zapísať.

Úrad predložené dôkazové materiály preskúmal a dospel k záveru, že z nich nie je možné súčasne zistiť všetky rozhodné faktory pre posúdenie dlhodobého používania, jednak čo sa týka obsahu ponúkaných služieb a tovarov, času a miesta použitia. V podstate prihlasovateľ prostredníctvom predložených dôkazov očakáva, aby na miesto neho úrad sám vyhládaval dôkazy o tom ako masívne a či bolo prihlásené označenie používané v období pred podaním prihlášky. Toto tvrdeniu úradu vyplýva z nasledovných skutočností:

Dôkaz č. 1 - Výpis internetovej stránky prihlasovateľa neobsahuje jednoznačný údaj o období, v ktorom bolo prihlásené označenie používané. Dôkaz č. 1 obsahuje len časový údaj „Copyright © 2018“, z čoho nie je zrejmé či ide o obdobie pre podaním predmetnej prihlášky ochrannej známky (t. j. o obdobie pred 12.2.2018). Z uvedeného teda vyplýva, že tento dokument pochádza z bližšie nekonkretizovaného obdobia roku 2018. Skutočnosť, že v predmetnom dokumente je na str. 24 uvedený text „V sobotu 26.11. sme na turnaji PAVLOVIC CUP 2016 pre 43 hráčov zo 4 tímov (1.FC Tatran Prešov, FC VSS Košice, MFK Ružomberok a Jupie Futbalová škola Mareka Hamšíka) zrealizovali diagnostiky a merania zamerané na hodnotenie kompozície tela a odrazové schopnosti. Záujem bol obrovský a predčil všetky naše čakávania.“, nepreukazuje, že vo roku 2016 prihlasovateľ poskytoval na turnaji s názvom PAVLOVIC CUP pod prihláseným označením tovary a služby nárokované v predmetnej prihláške ochrannej známky.

Dôkaz č. 2a je označený dátumom 23.7.2018 - t.j. pochádza o z obdobia po podaní predmetnej prihlášky a nevyplýva z neho žiadna preukázateľná súvislosť s tým, že by prihlasovateľ poskytoval pred podaním predmetnej prihlášky pod prihláseným označením nárokované tovary a služby.

Dôkaz č. 2b zachytáva na 22 stranách chronologický prehľad príspevkov na Facebooku. Z časových údajov, ktoré sú sporadicky v tomto dôkaze uvedené, je zrejmé tento chronologický prehľad začína bližšie neurčeným obdobím a postupuje smerom k staršiemu obdobiu (vracia sa do histórie vývoja Facebookovej stránky). Tento dôkazový materiál bol vyhotovený 23.7.2018 (časový údaj vyhotovenia dôkazu je uvedený v spodnej časti každej strany). Na prvej strane predmetného dôkazu sa nachádza veľké vyobrazenie prihlasovaného označenia bez akéhokoľvek časového údajja, ktorý by sa viazal na obdobie pred podaním predmetnej prihlášky. Na prvej strane dôkazu č. 2b je pod vyobrazením prihláseného označenia fotografia štyroch osôb bez textovej informácie, ktorá by ich bližšie identifikovala. Komplexným prieskumom dôkazu č. 22 úrad zistil, že prihlasované označenie sa v tomto dôkaze nachádza okrem strany č. 1 (na ktorej nie je časový údaj z pred podania prihlášky, ani relevantné údaje o prihlasovateľovi a nárokováných tovaroch a službách) aj na strane č. 2 a to v spojení s dátumom 19. február a 12. február bez uvedenia roku, bez spojitosti s prihlasovateľom a bez konkrétnych informácií o súvislostiach s tovarmi a službami, ktoré sú nárokované v predmetnej prihláške ochrannej známky. Z dôkazu č. 22 nie je možné vyvodiť záver, že prihlasovateľ pred podaním predmetnej prihlášky ochrannej známky dlhodobo a kontinuálne označoval svoje služby a poskytované tovary prihláseným označením. To znamená, že dôkaz č. 22 nepreukazuje nadobudnutie rozlišovacej spôsobilosti prihláseného označenia v dôsledku jeho používania prihlasovateľom vo vzťahu k nárokoványm tovarom a službám pred podaním prihlášky.

Dôkazy č. 3a, 3b síce vypovedajú o tom, že prihlásené označenie bolo používané v súvislosti s časťou nárokováných služieb, ktoré majú povahu osobného trénerstva, ale neviažu sa k obdobiu pred podaním prihlášky. Jediný časový údaj, ktorý obsahujú je dátum 23.7.2018 t. j. pravdepodobne dátum keď boli tieto dôkazy zhotovené. Zároveň z týchto dôkazov nevyplýva ani spojitost' s prihlasovateľom. Z uvedeného dôvodu tieto dôkazy nepreukazujú používanie prihláseného označenia prihlasovateľom pred podaním predmetnej prihlášky v spojitosti s nárokoványmi tovarmi a službami.

Dôkaz č. 4 sa týkajú problematiky služieb osobných trénerov avšak neobsahujú označenie „HEALTH PROFILE“ v takej grafickej úprave v akej bolo prihlásené a preto tieto doklady nemožno považovať za také, ktoré by relevantným spôsobom prispeli k preukázaniu nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti prihláseného označenia pre podaním prihlášky.

Dôkazy č. 5a, č. 5b, č. 5c, č. 5d, č. 5e, č. 5f, č. 5g, č. 6 neobsahujú prihlásené označenie v takej grafickej úprave v akej bolo prihlásené a preto ich nemožno považovať za relevantné.

Dôkazy č. 7a, č. 7b, č. 7c vypovedajú o účasti prihlasovateľa na konferencii „Nové trendy v optimalizácii športovej výkonnosti“, ktorá sa podľa vyjadrenia prihlasovateľa konala 6.10.2017. Avšak tieto dôkazy sa nespájajú s prihláseným označením ale s označením PAVLOVIC FOOTBALL, ktoré nemožno stotožňovať s prihláseným označením z dôvodov bližšie vysvetlených v hodnotení dôkazu č. 10.

Dôkazy č. 8 a č. 9 mapujú totožnosť obchodnej spoločnosti PFSC, s. r. o. a sériu príjmových dokladov za tovary a služby. V prvom rade je potrebné uviesť, že tieto dôkazy neobsahujú prihlásené označenie. Okrem toho boli predmetné príjmové doklady boli vystavené spoločnosťou PFSC, s. r. o. Dôkaz č. 8 v spojitosti s dôkazom č. 9 nepreukazuje používanie prihláseného označenia prihlasovateľom, ktorým je fyzická osoba Ladislav Pavlovič. Z uvedených dôkazov vyplýva, že spotrebiteľská verejnosť využila určité služby a odkúpila určité tovary od obchodnej spoločnosti PFSC, s. r. o., avšak z predmetných dôkazov nevyplýva, že by pri prijímaní tovarov a využívaní služieb bola súčasne spotrebiteľská verejnosť informovaná o skutočnosti, že obchodná spoločnosť, ktorá im tieto tovary a služby poskytla je vlastnená Ladislavom Pavlovičom. Je potrebné dodať, že z predmetných dôkazov nie je zrejmá cena tovarov a služieb, množstvo poskytnutých tovarov a nie sú zrejmi ani spotrebiteľia (nie je zrejmé či ide o jedného alebo rôznych spotrebiteľov) a preto nie je možné stanoviť v akom rozsahu spotrebiteľia nadobudli tovary resp. využili služby. Vzhľadom na tieto skutočnosti je nutné konštatovať, že dôkazy č. 8 a č. 9 nepreukazujú také používanie prihláseného označenia prihlasovateľom pred podaním predmetnej prihlášky v spojitosti s nárokovanými tovarmi a službami, ktoré by mohlo viesť ku konštatovaniu, že prihlásené označenie pred podaním prihlášky nadobudlo rozlišovaciu spôsobilosť vo vzťahu k nárokovaným tovarom a službám.

Dôkaz č. 10 - propagačný materiál – poskytuje informáciu o spojitosti prihlasovateľa s označením PAVLOVIC FOOTBALL v súvislosti so službami sofistického hodnotenia športovca a v súvislosti s výživovými doplnkami. Avšak v tomto dôkaze chýba podstatná informácia o tom, že prihlasovateľ poskytuje tieto služby a tovary pod prihláseným označením. Prihlasovateľ síce vo svojom vyjadrení argumentoval tým, že *„používal označenie PAVLOVIC FOOTBALL v rámci rozvoja značky a postupne ho nahradil prihláseným označením, pričom v záujme kontinuity zachoval pôvodný grafický motív, t. j. použité farby, pozvolné farebné prechody s efektom ombré, prerušenú líniu písmen v druhom slovnom prvku, obrazový prvok päťuholníka v pravom hornom rohu“* a tiež tým že *„atypický grafický motív pritiahol pozornosť spotrebiteľov, čo umožnilo vytvoriť v mysli spotrebiteľov bezprostrednú a trvalú spomienku na označenia prihlasovateľa“*. Avšak je nutné uviesť, že z ustanovenia § 5 ods. 2 zákona o ochranných známkach v znení neskorších predpisov nevyplýva možnosť preukazovať nadobudnutie rozlišovacej spôsobilosti označenia prostredníctvom používania iného označenia, ktoré má rovnaký farebný motív ako prihlasované označenie. Argumentácia prihlasovateľa analyzujúca spôsob akým vníma spotrebiteľská verejnosť dve rôzne označenia, ktoré majú rovnaký farebný motív, je z pohľadu exaktného preukazovania nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti v dôsledku používania konkrétneho označenia len hypotetickou úvahou, ktorú v danom prípade nemožno považovať za relevantnú. Z uvedeného vyplýva, že ani dôkaz č. 10 podstatným spôsobom neprispel k preukázaniu nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti prihláseného označenia pred podaním predmetnej prihlášky ochrannej známky.

Vzhľadom na skutočnosť, že prihlásené označenie nedisponuje vnútornou rozlišovacou spôsobilosťou a predloženými dôkazovými materiálmi nebolo preukázané, že by dotknuté označenie pred podaním prihlášky ochrannej známky POZ 356-2018 v dôsledku jeho používania prihlasovateľom vo vzťahu k nárokovaným tovarom a službám a vo vzťahu k územia Slovenskej republiky nadobudlo rozlišovaciu spôsobilosť, 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 neskorších predpisov možno proti tomuto rozhodnutiu podať na úrade rozklad v lehote 30 dní od jeho doručenia. Podľa § 40 ods. 5 cit. 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 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

Doručit:
LITVÁKOVÁ A SPOL., s. r. o.
Pluhová 78
831 03 Bratislava 3