



Banská Bystrica 31. 7. 2020
POZ 1800-2019/Z-304-2020

ROZHODNUTIE

Prihláška ochrannej známky POZ 1800-2019 z 19.8.2019 prihlasovateľky Ing. Renáty Kolník, Dohnányho 22, 821 08 Bratislava - mestská časť Ružinov, ktorú v konaní zastupuje Ing. Peter Hojčuš, Osuského 1A, 851 03 Bratislava-Petržalka,

sa zamietá

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

Odôvodnenie:

Na základe prieskumu zápisnej spôsobilosti prihlášky ochrannej známky uvedenej značky spisu bolo prihlasovateľovi s príslušným odôvodnením z 19.2.2020 oznámené, že prihlásené označenie čiastočne nie je spôsobilé na zápis do registra ochranných známkov podľa § 28 ods. 4 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov, 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.

Úrad priemyselného vlastníctva SR (ďalej „úrad“) v správe o výsledku prieskumu zápisnej spôsobilosti z 19.2.2020 uviedol, že predmetom prihlášky ochrannej známky POZ 1800-2020 je obrazové označenie

:D E T I A M Y
VŠETKO O DEŤOCH A PRE DEŤI

prihlásené pre tovary v triede 9 a služby v triedach 35, 38, 41, 42, 45 medzinárodného triedenia tovarov a služieb (ďalej „prihlásené označenie“ alebo „predmetné označenie“).

V liste úradu z 12.2.2020 bolo prihlasovateľovi oznámené, že označenie nespĺňa podmienky na zápis do registra ochranných známkov podľa § 5 ods. 1 písm. b) a c) zákona o ochranných známkach, pretože označenie, vo vzťahu ku všetkým prihláseným tovarom a službám, chýba rozlišovacia spôsobilosť.

Úrad ďalej uviedol, že predmetné označenie je tvorené výlučne údajom, ktorý v obchodnom styku môže slúžiť na určenie vlastností (účelu, zamerania) prihlasovaných tovarov a služieb, keďže prihlásené označenie poskytuje relevantnej spotrebiteľskej verejnosti, za ktorú sa v tomto prípade považuje široká skupina spotrebiteľov zaujímajúca sa o oblasť vzdelávania detí, iba jednoduchú informáciu o tom, že predmetom témy prihlásených tovarov v rámci triedy 9, ktoré môžeme hromadne označiť ako *elektronické informácie a dáta na rôznych nosičoch*, a zameraním služieb v rámci triedy 41, ktoré môžeme hromadne označiť ako *služby výchovy*,

vzdelávania, zábavy, organizovania a vedenia rôznych súťaží a akcií, publikovania tlačенých i elektronických časopisov a informácií, konzultácií a informovania v oblasti športovania, výchovy a vzdelávania, služieb v rámci triedy 42, ktoré môžeme hromadne označiť ako služby počítačového programovania, tvorby softvéru, tvorby a hostovania webových stránok, poradenstva v oblasti počítačových programov a s nimi spojených služieb elektronickej počítačovej komunikácie v rámci triedy 38, rôznych reklamných služieb v rámci triedy 35 a služieb spravovania autorských práv a licenčných práv duševného vlastníctva v rámci triedy 45, je problematika svojim účelom a obsahom zameraná na **deti** – t. zn. *nedospelí ľudia asi do 15. roku odkázaní na opateru dospelých* (In.: Krátky slovník slovenského jazyka. Red. J. Kačala – M. Pisárčiková – M. Považaj. 4. dopl. a upr. vyd. Bratislava: Veda 2003).

Ďalej úrad uviedol, že celé označenie pozostáva zo slovných prvkov **DETI** – *nedospelí ľudia asi do 15. roku odkázaní na opateru dospelých* (In.: Krátky slovník slovenského jazyka. Red. J. Kačala – M. Pisárčiková – M. Považaj. 4. dopl. a upr. vyd. Bratislava: Veda 2003), **MY** označujúci skupinu dvoch al. viacej osôb, ku ktorým patrí aj hovoriaci (In.: Slovník slovenského jazyka. II. L – O. Red. Š. Peciar. 1. vyd. Bratislava: Vydavateľstvo SAV 1960) a spojky **A** vyjadrujúcej zlučovaci vzťah (In.: Slovník súčasného slovenského jazyka. A – G. Hl. red. K. Buzássyová – A. Jarošová. Bratislava: Veda, vydavateľstvo Slovenskej akadémie vied 2006). Spojením všetkých výrazov vzniká označenie DETI A MY opisujúce účel a zameranie tovarov a služieb ponúkaných pod takýmto označením s podtitulom VŠETKO O DEŤOCH A PRE DETI, ktorý len umocňuje opisnosť zamerania a obsahu ponúkaných tovarov, *elektronických informácií a dát na rôznych nosičoch* a služieb *vzdelávania, výchovy a zábavy ako aj služieb programovania a tvorby softvéru či webových stránok* a s nimi spojených služieb *reklamy, elektronickej komunikácie a spravovania práv duševného vlastníctva* na výchovu a vzdelávanie deti vo vzťahu k nám, ako skupine verejnosti, ktorá sa zaujíma o oblasť vzdelávania, výchovy a zábavy detí. Relevantná spotrebiteľská verejnosť tak na základe uvedeného opisného označenia dokáže určiť len obsahové zameranie tovarov a služieb. Avšak prihlásené označenie neumožňuje spotrebiteľskej verejnosti nájsť spojitost' medzi takto označenými tovarmi a službami a subjektom, ktorý ich poskytuje. Inak povedané, relevantná spotrebiteľská verejnosť nie je schopná na základe prihláseného označenia určiť obchodný pôvod tovarov a služieb.

Ďalej úrad uviedol, že rozlišovaciu spôsobilosť označeniu nedodáva ani jeho grafická úprava, ktorá spočíva len v umiestnení „dvojbodky (:)" pred písmeno D v slove deti a miernom naklonení písmena E v tomto slove a oddelení slovných prvkov DETI A MY, ktoré sú väčšie a slovných prvkov VŠETKO O DEŤOCH A PRE DETI, ktoré sú menšie a umiestnené pod nimi. Písmo označenia sa neodlišuje od bežne používaných typov písma a spotrebiteľ tak bude vnímať hlavne obsah textu a nie jeho grafickú úpravu. Grafická úprava prihláseného označenia teda nie je ničím výnimočná a neumožňuje spotrebiteľovi identifikovať pôvod tovarov a služieb a odlišiť ich tak od tovarov a služieb z iného zdroja spôsobom, aby bol spotrebiteľ neskôr schopný urobiť rovnaký výber alebo sa rovnakému výberu vyhnúť. Z uvedených dôvodov nie je možné zapísať prihlásené označenie do registra ochranných známkov.

Vzhľadom na uvedené úrad konštatoval, že prihlásené označenie ako celok je vo vzťahu k prihláseným tovarom a službám označením opisným, pričom bez akýchkoľvek ďalších dištingtívnych prvkov nie je spôsobilé rozlíšiť tovary a služby prihlasovateľa od rovnakých tovarov a služieb iných subjektov či osôb.

Rozlišovacia spôsobilosť označenia je jednou zo základných podmienok vyplývajúcich z funkcie ochrannej známky. Na jej splnenie je nevyhnutné, aby označenie bolo originálne do takej miery, aby bolo schopné individualizovať tovary alebo služby jednotlivých subjektov. Skúmané označenie nie je schopné túto funkciu plniť. Z uvedených dôvodov nie je možné zapísať prihlásené označenie do registra ochranných známkov.

Dňa 29.4.2020 bolo úradu doručené vyjadrenie prihlasovateľa, v ktorom uviedol, že s odôvodnením uvedeným vo výsledku prieskumu zápisnej spôsobilosti prihlasovaného označenia nesúhlasí, pretože označenie ako celok má určitú rozlišovaciu spôsobilosť a nie je tvorené výlučne údajom, ktorý v obchodnom styku môže slúžiť na určenie vlastností tovarov a služieb.

Prihlasovateľ uviedol, že nesúhlasí s vyjadrením úradu vo výsledku prieskumu, že predmet prihlášky ochrannej známky nespĺňa podmienky na zápis ochrannej známky do registra podľa zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov, pretože podľa § 5 ods. 1 citovaného zákona, za ochrannú známku nemožno uznať označenie, ktoré:

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.

Nesúhlasné stanovisko prihlasovateľ zdôvodnil tým, že prihlasované označenie obsahuje okrem slovných prvkov „DETI A MY VŠETKO O DEŤOCH A PRE DETI“ aj grafiku, dva čierne kruhy nad sebou pred

slovnými prvkami a šikmo pootočené písmeno „E“. Tvrdeniu úradu, že krúžky sú dvojbodka, prihlasovateľ oponoval tým, že, dvojbodka sa používa tak, že text býva pred aj za dvojbodkou a v tomto prípade pred krúžkami absentuje. Ďalej prihlasovateľ uviedol, že podľa SLEX-u dvojbodka je „interpunkčné znamienko, ktoré oddeľuje priamu reč, výpočet, naznačuje vzťah veličín ap. Takúto funkciu v tomto prípade nemá, takže nejde o dvojbodku ako takú.

Na základe týchto tvrdení prihlasovateľ uviedol presvedčenie, že tieto grafické prvky nie je možné v žiadnom prípade považovať za údaje, ktoré by spadali pod ustanovenie § 5 ods. 1 písm. c) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení zákona č. 125/2016 Z., a teda označenie nie je tvorené **výlučne** z údajov ktoré by v obchodnom styku mohli slúžiť na určenie účelu, vlastností (zamerania) tovarov alebo služieb.

Prihlasovateľ ďalej uviedol, že posúdenie opisnosti označenia vo vzťahu k prihláseným tovarom a službám úradom je veľmi zovšeobecnené. Prihlasované označenie nie je určite opisné pre tovary a väčšinu služieb uvedených v prihláške. Ďalej prihlasovateľ uviedol, že žiada konkrétne uviesť pre ktorý tovar alebo službu je opisné a riadne to odôvodniť, napr. pre služby v tr. 35 *poskytovanie obchodných alebo podnikateľských informácií, reklama a inzercia* atď., keďže ide o služby pre tretie osoby, takže konštatovanie opisnosti označenia prihlasovateľovi neseďí.

Ďalej prihlasovateľ vo svojom liste s poukazom na ustanovenie § 3 ods. 5 zákona č. 71/1967 (správny poriadok) v znení neskorších predpisov: „*Správne orgány dbajú o to, aby v rozhodovaní o skutkovo zhodných alebo podobných prípadoch nevznikali neodôvodnené rozdiely*“ uviedol, že do registra boli okrem iných zapísané ochranné známky č. 247315 „VnímavéDeti.sk“ alebo č. 239669 „Deti pod Poľanou“, ktoré sú dokonca slovné a posudzovali by sa rovnako ako prihlasované označenie. Prihlasovateľ vyjadril presvedčenie, že ak majú uvedené ochranné známky rozlišovaciu spôsobilosť, tak ju má aj prihlasované označenie a nevidí problém v tom aby v zmysle ustanovenia § 3 ods. 5 zákona č. 71/1967 bolo do registra zapísané aj prihlasované označenie.

Ďalej prihlasovateľ uviedol, že prihlasované označenie je používané na internete ako webová stránka a bolo používané pred podaním prihlášky ochrannej známky, čím v zmysle ustanovenia § 5 ods. 2) predložené doklady preukazujú za preukázané používanie prihlasovaného označenia na internete pred podaním prihlášky ochrannej známky, kde bolo prístupné neobmedzenému počtu spotrebiteľov. Predložené doklady preukazujú nadobudnutie jeho rozlišovacej spôsobilosti k tovarom alebo službám pre ktoré je prihlasované.

Na podporu tvrdenia, že predmetné označenie, nadobudlo rozlišovaciu spôsobilosť pre prihlasované tovary a služby pred podaním prihlášky ochrannej známky podľa § 5 ods. 2 zákona o ochranných známkach, a za účelom prekonania namietaných zápisných prekážok prihlasovateľ uviedol, že prihlasované označenie je používané na internete ako webová stránka prístupná neobmedzenému počtu spotrebiteľov, a zároveň predložil nasledovné dôkazy:

- 1) výpis z registra WHOIS.SK-NIC.sk o majiteľovi domény „*detiamy.sk*“
- 2) faktúra č. 1927768 - poplatok za registráciu domény
- 3) kópia z vyhľadanych stránok *detiamy.sk* v Googli zo 4.6.2019
- 4) screenshot obrazovky s web stránkou „*detiamy.sk*“ z 12.8.2019

Na základe uvedeného považuje prihlasovateľ pripomienky úradu za vyvrátené a prekonané a žiada o prehodnotenie výsledku zápisnej spôsobilosti prihlasovaného označenia a zverejnenie POZ 1800-2019.

Úrad opätovne preskúmal prihlásené označenie vzhľadom na prihlasovateľom uvedené tvrdenia a predložené doklady a v súlade so svojím predchádzajúcim vyjadrením z 12.2.2020 naďalej zastáva názor, že označenie nespĺňa podmienky na zápis do registra ochranných známk podľa § 5 ods. 1 písm. b) a c) zákona o ochranných známkach, pretože označenie, vo vzťahu ku všetkým prihláseným tovarom a službám, chýba rozlišovacia spôsobilosť.

V prípade slovných známk bez rozlišovacej spôsobilosti je možné im rozlišovaciu spôsobilosť dodať obrazovým prvkom, alebo prvkom grafickej štylizácie za predpokladu, že tieto prvky budú v označení jednoznačne rozpoznateľné vďaka svojej veľkosti a umiestneniu. To znamená, že grafické, alebo štylistické prvky označenia musia byť dostatočne pútavé, nečakané, alebo prekvapujúce, aby boli schopné vytvoriť v myslí spotrebiteľov bezprostrednú a trvalú spomienku na označenie tým, že sa odvedie ich pozornosť od opisného obsahu slovného prvku označenia.

Úrad má za to, že čo sa týka grafickej úpravy prihláseného označenia, pre vnímanie spotrebiteľom nie je rozhodujúce, či grafický prvok pred slovnými prvkami predstavuje dvojbodku (:) ako interpunkčné znamienko, alebo dva čierne kruhy nad sebou. Z hľadiska celkového vnímania označenia tento grafický prvok, rovnako ako aj štylistický prvok mierneho naklonenia písmena E v slove DETI, nemajú rozlišovací charakter, pretože slovné prvky označenia a obsahová informácia, ktorú nesú, sú značne zreteľnejšie a výraznejšie, čím sa dopĺňujúce grafické a štylistické prvky dostávajú do úzadia vnímania spotrebiteľom a nie sú schopné vytvoriť v mysli spotrebiteľa spomienku na označenie odvedením pozornosti od opisného obsahu slovných prvkov označenia. Z pohľadu bežného spotrebiteľa bude dominantným prvkom označenia práve súbor slovných prvkov a obsahová informácia ktorú podávajú, keďže grafické a štylistické prvky označenia nie sú ničím pútavé a mimoriadne.

Na základe uvedeného má úrad za to, že grafická a štylistická úprava prihláseného označenia, spočívajúca v nedominantných a z hľadiska vnímania spotrebiteľom zanedbateľných grafických prvkov a písma, ktoré sa neodlišuje od bežne používaných typov písma, tak nie je ničím výnimočná a neumožňuje spotrebiteľovi identifikovať pôvod tovarov a služieb a odlíšiť ich tak od tovarov a služieb iného pôvodu tak, aby spotrebiteľ bol neskôr schopný urobiť rovnaký výber alebo sa rovnakému výberu vyhnúť, pretože bude vnímať hlavne obsah textu a nie jeho grafickú úpravu.

Čo sa týka opisnosti označenia vo vzťahu ku prihláseným tovarom a službám, úrad považuje takéto označenie za opisné pre všetky tovary v triede 9 „*Informácie, dáta a databázy na elektronických, magnetických a optických nosičoch; informácie, dáta a databázy a v elektronických, dátových, informačných a telekomunikačných sieťach ; multimediálne aplikácie; elektronické informačné katalógy; elektronické informačné periodiká; elektronické informačné časopisy; elektronické informačné knihy; elektronické informačné encyklopédie; elektronické informačné slovníky; nahrané zvukové a zvukovo-obrazové a obrazové záznamy na optických nosičoch a magnetických nosičoch; elektronické publikácie; počítačové databázy; informácie a záznamy v elektronickej podobe bez ohľadu na to, či sú uložené na samostatných nosičoch a/alebo v rámci dátových, informačných či telekomunikačných sietí*“ pretože súhrnne ide o tovary označujúce rôzne elektronické, magnetické alebo optické nosiče v podobe fyzickej, alebo elektronickej na informačných sieťach obsahujúce informácie, dáta, databázy, katalógy, periodika, časopisy, knihy a iné publikácie, obrazové alebo zvukovo-obrazové záznamy, pri ktorých úrad zastáva názor, že dôležitým faktorom pri výbere takýchto tovarov je ich názov, pretože práve podľa neho spotrebiteľ usudzuje o jeho obsahu, resp. zameraní. Úrad je toho názoru, že v prípade takto označených prihlasovaných tovarov v triede 9 bude relevantnej verejnosti, za ktorú sa v tomto prípade považuje široká skupina spotrebiteľov zaujímajúca sa o informácie o deťoch, ich vzdelávaní, výchove a pod., poskytnutá priama informácia, že obsahom nosičov sú informácie, dáta a záznamy týkajúce sa detí, ich vzdelávania, výchovy a pod. To isté platí aj pre služby „*Výchova; vzdelávanie; zábava; športová a kultúrna činnosť; organizovanie vedomostných alebo zábavných súťaží; fotografická reportáž; fotografovanie; vydávanie periodických a neperiodických publikácií, zábavných, vzdelávacích a odborných časopisov, a to tlačených na papierových nosičoch i v elektronickej podobe vrátane textových, zvukových a zvukovo-obrazových správ a informácií na elektronických, magnetických a optických nosičoch všetkých druhov (okrem reklamných); edičná a publikačná činnosť s výnimkou vydávania reklamných textov; usporadúvanie zábavných a vzdelávacích súťaží a akcií, hobby súťaží, záujmových klubov, stretnutí a prednášok vrátane akcií na podporu zdravého životného štýlu a spoločenského uplatnenia a aktivity záujmových skupín, kultúrnych a/alebo vzdelávacích výstav; informačné, konzultačné a poradenské služby v odbore nakladateľskej a vydavateľskej činnosti; zverejňovanie textov okrem reklamných; informácie o výchove a vzdelávaní; informácie o možnostiach rozptýlenia; informácie o možnostiach rekreácie; informácie o možnostiach športovania ; vydávanie (on-line) kníh a časopisov v elektronickej forme; elektronická edičná činnosť v malom (DTP služby); poskytovanie elektronických publikácií on-line (bez možnosti kopírovania)*“ prihlásené v triede 41, ktorých zameranie a náplň je z pohľadu spotrebiteľa určovaný práve ich názvom. Spotrebiteľ tak bude pri uvedených službách označených prihláseným označením, práve na jeho základe predpokladať a očakávať poskytovanie služieb výchovy a vzdelávania detí, resp. výchovy a vzdelávania aj pre dospelých s náplňou výučby a výchovy zameranou na vzťahy medzi deťmi a dospelými. Rovnako logický bude aj predpoklad spotrebiteľa, že všetky služby týkajúce sa organizovania zábavných, športových, kultúrnych, vedomostných a ďalších uvedených činností a súťaží budú určené pre deti alebo zamerané na vzťahy medzi deťmi a dospelými. Tak isto je možné predpokladať očakávanie spotrebiteľa, že uvedené služby vydávania, publikovania a poskytovania publikácií, časopisov, nosičov všetkých druhov, správ a ďalších uvedených informácií sa budú týkať uvedených služieb s obsahovou náplňou pre deti, alebo pre spotrebiteľov zaujímajúcich sa o deti, ich vzdelávanie, výchovu a vzťahy medzi deťmi a dospelými.

Opisnosť označenia vo vzťahu k prihláseným službám v triedach 35, 38, 42 a 45 vyplýva z ich povahy ako služieb priamo súvisiacich s tovarmi v triede 9, alebo službami v triede 41.

Spotrebiteľ pri službách „Posielanie správ; počítačová komunikácia; prenos správ a obrazových informácií pomocou počítača; elektronická pošta; poskytovanie telekomunikačného pripojenia na svetovú počítačovú sieť; poskytovanie používateľského prístupu do svetovej počítačovej siete; poskytovanie priestoru na diskusiu na internete; poskytovanie prístupu do databáz; poskytovanie prístupu do verejnej alebo neverejnej telekomunikačnej siete; telekomunikačný prenos elektronických tlačovín, časopisov, periodík, kníh a iných dát prostredníctvom verejnej alebo neverejnej telekomunikačnej siete vrátane internetu; telekomunikačný prenos informácií na internete vrátane poskytovania prístupu k elektronickým nástenkám, diskusným skupinám a fórám a poskytovanie prístupu k online informačným službám dát; šírenie elektronických informácií, správ textových, zvukových a zvukovo-obrazových, napr. elektronických časopisov, kníh a diel prostredníctvom počítačovej siete internet a satelitov; výmena elektronických správ a informácií; telekomunikačné služby zabezpečujúce audiovizuálnu komunikáciu prostredníctvom informačných a telekomunikačných sietí, napr. počítačovej siete internet a satelitov; šírenie audiovizuálnych diel, správ a informácií, ankiet a súťaží; odborná informačná a poradenská činnosť v daných odboroch“ v triede 38 a službách „Počítačové programovanie; tvorba softvéru; aktualizovanie počítačových programov; grafické dizajnérstvo; prenájom počítačového softvéru; obnovovanie počítačových databáz; prevod údajov alebo dokumentov z fyzických médií na elektronické médiá; vytváranie a udržiavanie počítačových stránok (webových stránok) pre zákazníkov; hostovanie na počítačových stránkach (webových stránkach); inštalácia počítačových programov; prevod a konverzia počítačových programov a údajov (okrem fyzickej konverzie); poradenstvo v oblasti počítačových programov; prenájom webových serverov; poskytovanie internetových vyhľadávačov“ v triede 42, bude na základe obsahovej informácie označenia predpokladať, že takto označené služby, umožňujúce vzájomnú komunikáciu prostredníctvom počítača a svetovej počítačovej siete, internetu ako aj služby programovania, tvorby, aktualizovania, prenájmu softvéru budú svojim obsahom zamerané na deti, ich vzdelávanie, výchovu a vzťahy medzi deťmi a dospelými.

Služby v triede 35 „Poskytovanie obchodných alebo podnikateľských informácií; reklama; inzercia, rozširovanie reklamných oznamov; predvádzanie tovaru; zasielanie reklamných materiálov zákazníkovi; vydávanie a aktualizovanie reklamných materiálov a zvukovo-obrazových záznamov a periodických a neperiodických publikácií na reklamné účely; vydávanie a rozširovanie reklamných textov alebo náborových textov; marketingové štúdie; obchodný alebo podnikateľský prieskum; prenájom reklamných materiálov; poradenstvo v obchodnej činnosti; uverejňovanie reklamných textov; prieskum trhu; vedenie kartoték v počítači; hospodárske, ekonomické predpovede; obchodné alebo podnikateľské informácie; prieskum verejnej mienky; prenájom reklamných priestorov; podpora predaja (pre tretie osoby); spracovanie textov; zbieranie údajov do počítačových databáz; zoradovanie údajov v počítačových databázach; reklama (online) na počítačovej komunikačnej sieti; vyhľadávanie informácií v počítačových súboroch (pre zákazníkov); prenájom reklamného času vo všetkých komunikačných médiách; obchodné informácie a rady spotrebiteľom; štatistické kompilácie; prezentácia výrobkov v komunikačných médiách pre maloobchod; sprostredkovanie obchodu s tovarmi; organizovanie audiovizuálnych predstavení na komerčné a reklamné účely; organizovanie výstav na komerčné alebo reklamné účely; pomoc pri riadení obchodnej činnosti; zásielkové reklamné služby; organizovanie reklamných hier na propagáciu predaja; prenájom reklamných plôch; reklamná a inzertná činnosť prostredníctvom dátovej alebo informačnej siete; poskytovanie informácií a iných informačných produktov reklamného charakteru; prenájom reklamných informačných a komunikačných miest; služby riadenia ľudských zdrojov; komerčné informačné kancelárie; inzertná a propagačná činnosť vrátane on-line inzercie a prezentácie používateľov v počítačovej sieti internet; obchodné využitie siete internet v oblasti vyhľadávacích služieb a e-businessu; maloobchodná a veľkoobchodná činnosť s časopismi a knihami; obchodné sprostredkovanie služieb uvedených v triedach 35, 38, 41 a 45,“ môžeme súhrnne označiť ako služby reklamy, podpory a sprostredkovania predaja a obchodovania s tovarmi a službami, ako to aj samotný prihlasovateľ potvrdzuje prihlásenou službou „obchodné sprostredkovanie služieb uvedených v triedach 35, 38, 41 a 45“. Úrad má za to, že všetky prihlásené služby v triede 35 bude spotrebiteľ na základe obsahovej informácie označenia vnímať ako podporné služby reklamy, podpory a sprostredkovania predaja a obchodovania s tovarmi a službami v triedach 9 a 41 zameraných na deti, ich vzdelávanie, výchovu a vzťahy medzi deťmi a dospelými.

Obdobné vnímanie spotrebiteľom úrad predpokladá aj pre prihlásené služby v triede 45 „Spravovanie autorských práv; licencie práv duševného vlastníctva“, ktoré na základe obsahovej informácie označenia bude spotrebiteľ vnímať ako služby podporné k náplni služieb v triede 41 a obsahu informácií obsiahnutých v tovaroch v triede 9.

Na základe uvedeného má úrad za to, že prihlásené označenie a jeho obsahová informácia bude spotrebiteľom vnímaná ako opisná vo vzťahu pre všetky prihlásené tovary v triede 9 a služby v triede 41 a všetky k ním priradené podporné služby v triedach 35, 38, a 45, čím neumožní spotrebiteľovi identifikovať pôvod tovarov a služieb a odlíšiť ich tak od tovarov a služieb iného pôvodu tak, aby spotrebiteľ bol neskôr schopný urobiť rovnaký výber alebo sa rovnakému výberu vyhnúť.

Čo sa týka tvrdenia prihlasovateľa o nesprávnom posúdení opisnosti označenia vo vzťahu k prihláseným tovarom a službám a jeho neopodstatnení ako dôvodu proti zápisu ochrannej známky do registra ochranných známk, úrad uvádza, že aj v prípade kedy by prihlásené označenie nebolo vnímané ako jasne opisné vzhľadom na prihlásené tovary a služby a námietka podľa § 5 ods. 1, písm. c) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov by sa neuplatnila, na základe opisnej povahy prihláseného označenia ako celku by ho relevantná spotrebiteľská verejnosť vnímala ako označenie, ktoré iba informuje o povahe príslušných výrobkov a služieb, ale nie je schopné odkazovať na ich pôvod, čím dochádza k naplneniu dôvodu proti zápisu ochrannej známky do registra ochranných známk podľa § 5 ods. 1, písm. b) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov, ktorý úrad uviedol už vo svojom liste z 19.2.2020.

K argumentu prihlasovateľa o zapísanej ochrannej známke č. 247315 „VnímovéDeti.sk“ úrad uvádza, že táto bola do registra ochranných známk zapísaná po predložení dokladov preukazujúcich nadobudnutie rozlišovacej spôsobilosti na základe ustanovenia § 5 ods. 2 zákona o ochranných známkach, čím nemožno hovoriť o rozdieloch v konaní. V prípade ochrannej známky č. 239669 „Deti pod Poľanou“, bolo už súčasťou prihlášky preukázané masívne používanie označenia vo vzťahu k prihlasovateľovi, ktorým je v tomto prípade mesto Hriňová, čím toto označenie bolo podľa úradu k dátumu podania spôsobilé identifikovať pôvod tovarov a služieb.

Existenciu prekážok brániacich zápisu označenia ako ochrannej známky, ktoré sú uvedené v § 5 ods. 1 písm. b) až d) zákona o ochranných známkach, možno prekonať preukázaním nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti vo vzťahu k tým tovarom a službám, pre ktoré je označenie prihlásené (§ 5 ods. 2 zákona o ochranných známkach). Rozlišovacia spôsobilosť môže označenie nadobudnúť len intenzívnym a dlhodobým používaním, vďaka ktorému relevantná verejnosť, za ktorú sa v tomto prípade považujú priemerne vzdelaní a obozretní skutoční i potencionálni spotrebiteľia tovarov a služieb v oblasti vzdelávania a výchovy detí, a vzťahov medzi deťmi a dospelými, informácie o deťoch, ich vzdelávaní, výchove a pod., identifikuje tovary a služby označenia ako tovary a služby pochádzajúce od konkrétnej osoby a označenie nebude považovať za všeobecne používané. Uniesť dôkazné bremeno, t. j. označiť a predložiť potrebné dôkazy a uvedenými dôkazmi svoje tvrdenia preukázať, musí v zmysle § 52 ods. 1 a 3 zákona o ochranných známkach prihlasovateľ. Pri posudzovaní, či prihlasovateľ prostredníctvom predložených dokladov preukázal nadobudnutie rozlišovacej spôsobilosti označenia v zmysle uvedeného zákonného ustanovenia, vychádza úrad z okolností konkrétneho prípadu a do úvahy berie viaceré relevantné faktory – predovšetkým charakter označenia, intenzitu, čas, zemepisné rozšírenie, dobu jeho používania, podiel, v akom je označenie zastúpené na trhu, výšku investícií vynaložených na jeho propagáciu a pod. Nadobudnutie rozlišovacej spôsobilosti pritom posudzuje vo vzťahu k osobe prihlasovateľa, pred dňom podania prihlášky ochrannej známky a s ohľadom na územný princíp. Okrem toho je nutné zistiť, či sa používanie označenia vzťahuje k tým tovarom a službám, pre ktoré je prihlásené.

Vzhľadom na podmienku nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti podľa § 5 ods. 2 zákona o ochranných známkach môžu byť prekážky brániace zápisu označenia ako ochrannej známky odstránené 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, rozlišovacia spôsobilosť k tovarom alebo službám, pre ktoré je prihlásené. Preto, možno za relevantné považovať len materiály, ktoré pochádzajú preukázateľne z obdobia predchádzajúceho dňu 19.8.2019 vzťahujúce sa k územiu Slovenskej republiky.

Úrad po dôkladnom preskúmaní predložených dôkazov vyhodnotil, že prihlasovateľom predložené dôkazy nemajú charakter jednoznačne preukazujúci nadobudnutie rozlišovacej spôsobilosti podľa § 5 ods. 2 zákona o ochranných známkach, pre prihlásené označenie.

Uvedené vyplýva z toho, že doklady 1) a 2) potvrdzujú iba tvrdenie prihlasovateľa, že webová doména „detiamy.sk“ s dátumom vytvorenia 12.6.2019 patrí organizácii INFRANOVA s.r.o. so sídlom na Dohnányho 22, Bratislava, 821 08, ktorá uhradila poplatok za registráciu domény s dátumom splatnosti 13.6.2019.

Spoločnosť INFRANOVA bola prihlasovateľom prihlášky predmetnej ochrannej známky do 10.2.2020, kedy na základe žiadosti o prevod, podanej na úrade dňa 29.11.2019, úrad zapísal ako prihlasovateľa prihlášky ochrannej známky POZ 1800-2019 Ing. Renátu Kolník, Dohnányho 22, 821 09 Bratislava.

Predložené doklady 1) a 2) žiadnymi informáciami nepreukazujú používanie prihláseného označenia pred podaním prihlášky ochrannej známky. Prihlásené označenie je možné vidieť až pri otvorení internetových stránok uvedenej domény, ktorých fotokópie sú predložené v doklade 4). Žiadny z predložených dokladov 1), 2), 3), 4) nepreukazuje intenzitu používania označenia, jeho rozšírenie v povedomí spotrebiteľov, čo by bolo možné zistiť z návštevnosti uvedených internetových stránok. V doklade 3) prihlasovateľ preukázal len existenciu spomínaných internetových stránok „detiamy.sk“, a to tým, že internetový vyhľadávač Google v období 1.6.2019 až 31.7.2019 uviedol internetové stránky „detiamy.sk“ na mieste prvých dvoch výsledkov prehľadávania v tomto období, avšak opäť chýba akýkoľvek údaj preukazujúci intenzitu používania označenia, jeho rozšírení v povedomí spotrebiteľov, alebo počty návštevníkov uvedených internetových stránok. Doklad 4) vyobrazuje fotokópie internetových stránok „detiamy.sk“ ako prílohy mailovej komunikácie s dátumom jej uskutočnenia 8.8.2019 medzi pánom Ing. Petrom Hojčušom, zástupcom prihlasovateľa ochrannej známky POZ 1800-2019, a pánom Stanislavom Herkom, ktorý v prihláške ochrannej známky nebol uvedený ako prihlasovateľ ochrannej známky POZ 1800-2019 pred jej prevodom 12.2.2020 ani po ňom, avšak ako konateľ spoločnosti INFRANOVA s.r.o. (prihlasovateľ do 10.2.2020) bol splnomocniteľom plnej moci, ktorá je podkladom uvedenej prihlášky ochrannej známky. Fotokópie v mailovej komunikácii obsahujú prihlásené označenie, avšak absentuje akýkoľvek údaj o prihlasovateľovi, a taktiež údaj preukazujúci intenzitu používania označenia, počty návštevníkov uvedených internetových stránok, alebo podiel, v akom je označenie zastúpené na trhu.

Úrad tak z predložených dokladov nemá za preukázané dostatočné oboznámenie verejnosti s predmetným označením, a to hlavne vzhľadom na absentujúce akékoľvek údaje o návštevnosti internetových stránok, alebo inej informácie preukazujúcej podiel zastúpenia predmetného označenia na trhu. Úrad taktiež nepovažuje obdobie zverejnenia internetových stránok približne dva mesiace pred podaním prihlášky ochrannej známky (tj. 12.6.2019 – 19.8.2019) za dostatočne dlhé na to, aby bolo prihlásené označenie dostatočne rozšírené a relevantnou verejnosťou rozpoznávané vo vzťahu k osobe prihlasovateľa. O to viac, že vzhľadom na uvedené časové obdobie ide o obdobie školských prázdnin, v ktorom vyhľadávanie na internetových stránkach spotrebiteľmi nie je zamerané na školskú tematiku vyplývajúcu z charakteru prihlasovaných tovarov v triede 41 „vzdelávanie a výchova“.

Po preskúmaní dokladov predložených prihlasovateľom v liste zo dňa 4.2.2020 úrad konštatuje, že prihlasovateľ nedoložil žiadne doklady, ktoré by dostatočne preukazovali jeho tvrdenia o intenzite používaní označenia na území Slovenskej republiky, alebo podiel v akom je označenie zastúpené na trhu, pred dátumom podania prihlášky ochrannej známky, t.j. pred 19.8.2019. Úrad má za to, že predložené dôkazy nemajú charakter preukazujúci dostatočnú intenzitu, dobu používania či zastúpenie na trhu vo vzťahu k prihlasovateľovi.

Úrad pri vyhodnocovaní jednotlivých dôkazov samostatne ale aj v súvislostiach nemá za dostatočne preukázané aké množstvo návštevníkov uvedených internetových stránok bolo s prihláseným označením oboznámených. V rámci vyhodnocovania dokladov v súvislostiach úrad pri návšteve uvedených internetových stránok „detiamy.sk“ zistil, že na týchto stránkach je možné vidieť prihlásené označenie, avšak v sekcii „kontakty“ nie je uvedená ani spoločnosť INFRANOVA s.r.o. ako prihlasovateľ do 10.2.2020, ani prihlasovateľ ochrannej známky po tomto dátume Ing. Renáta Kolník, čoho výsledkom je, že spotrebiteľ nezíska informáciu o spojení prihláseného označenia a prihlasovateľa.

Vzhľadom na to, že samotné označenie nemá vlastnú inherentnú rozlišovaciu spôsobilosť pre všetky prihlásené tovary a služby, a predloženými dokladmi nebolo preukázané nadobudnutie rozlišovacej spôsobilosti prihláseného označenia jeho dostatočným používaním na území Slovenskej republiky alebo vo vzťahu k územiu Slovenskej republiky pred podaním prihlášky ochrannej známky POZ 1800-2019, pre prihlásené tovary a služby, nie je možné uznať prihlásené označenie za ochrannú známku, 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 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
riadiateľka
odboru známkov a dizajnov

Doručiť:
Ing. Peter Hojčuš
Osuského 1A
851 03 Bratislava-Petržalka