

Banská Bystrica 9. 11. 2022
POZ 1073-2021/Z-306-2022

ROZHODNUTIE

Prihláška ochrannej známky POZ 1073-2021 z 16.4.2021 prihlasovateľa N I K É, spol. s r.o., Ilkovičova 34, Bratislava - mestská časť Staré Mesto, ktorého v konaní zastupuje TM & PATENT ATTORNEY NEUSCHL s. r. o., Dostojevského rad 5, Bratislava,

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 9.6.2021 oznámené, že prihlásené označenie 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,

Predmetom prihlášky ochrannej známky POZ 1073-2021 je obrazové označenie



prihlásené pre tovary a služby, ktoré možno hromadne označiť za:

- „rôzne elektronické, optické, meracie, telekomunikačné prístroje, prístroje na reprodukciu zvuku a obrazu a ich príslušenstvo, rôzne nosiče údajov, počítačový softvér, počítačový hardvér, sťahovateľné elektronické publikácie a sťahovateľná digitálna hudba, elektronické stieracie žreby na lotériové hry (softvér)“ v triede 9,

- „papier, kartón, lepenka a tlačoviny, kancelárske potreby okrem nábytku“ v triede 16 medzinárodného triedenia,
- „rôzne hry, hazardné hry a na to určené vybavenie, automaty, prístroje a žreby“ v triede 28 medzinárodného triedenia,
- „reklama, marketing, prieskumy verejnej mienky, administratívne a kancelárske služby, služby obchodného charakteru“ v triede 35 medzinárodného triedenia,
- „telekomunikačné služby“ v triede 38 medzinárodného triedenia,
- „vzdelávanie, zábava; organizovanie a vedenie lotérií a stávkových hier; tvorba televíznych a rozhlasových programov; tvorba publicistických, spravodajských, zábavných a vzdelávacích programov; organizovanie športových, kultúrnych a spoločenských podujatí; organizovanie živých vystúpení; prenájom kinematografických prístrojov a televízneho vybavenia; elektronická edičná činnosť; vydateľské služby“ v triede 41 medzinárodného triedenia tovarov a služieb (ďalej „prihlasované označenie“ alebo „predmetné označenie“).

Prieskumom zápisnej spôsobilosti predmetného označenia Úrad priemyselného vlastníctva Slovenskej republiky (ďalej „úrad“) zistil, že vo vzťahu k prihláseným tovarom a službám nemá predmetné označenie rozlišovaciu spôsobilosť. Príčinou chýbajúcej rozlišovacej spôsobilosti prihláseného označenia je skutočnosť, že je tvorené výlučne slovným údajom „EXTRA PRACHY“ (v bežnej typografickej podobe písma hnedozelenej farby, lemovaného čiernou obrubou), ktorý v obchodnom styku môže slúžiť na určenie vlastností tovarov a služieb (ich účelu, zamerania a obsahu), čo podľa § 5 ods. 1 písm. c) citovaného zákona predstavuje prekážku zápisu prihláseného označenia do registra ochranných známok.

Výraz „prachy“ označuje peniaze (In.: Krátky slovník slovenského jazyka 4 z r. 2003). Výraz „extra“ sa okrem iného posudzuje aj vo význame „mimoriadny“ alebo „nezvyčajný“ (KSSJ 4, r.2003).

Úrad ďalej uviedol, že predmetné označenie ako celok poskytuje relevantnému spotrebiteľovi, ktorým je v tomto prípade bežný občan Slovenskej republiky, riadne informovaný a primerane pozorný a obozretný, len priamu a jednoznačnú informáciu o účele, zameraní a obsahu poskytovaných tovarov služieb. To znamená informáciu o tom, že takto označené tovary a služby umožnia spotrebiteľovi získať mimoriadne peniaze ako neočakávaný príjem. V prípade rôznych žrebov a tlačovín (trieda 16), hier (trieda 28) a služieb, ktoré majú charakter organizovania lotérií (trieda 41) bude relevantnému zákazníkovi zrejmé, že tieto sú zamerané na peňažné výhry.

Rovnako bude relevantný spotrebiteľ vnímať aj súvisiace telekomunikačné služby (trieda 38) a tiež technické vybavenie nárokované v triede 9 a 28 (rôzne prístroje, softvér, automaty), ktoré bude v súvislosti s prihláseným označením považovať za podporné technické služby a technické vybavenie umožňujúce zapojiť sa do hry, lotérie, zameranej získanie mimoriadnych finančných prostriedkov v podobe výhry v lotérii.

Opisnosť prihláseného označenia z dôvodu vnímania tohto označenia vo vyššie uvedenom význame (t.j. informácia o zameraní, účele a obsahu) je namieste konštatovať aj v prípade ostatných nárokových služieb v triede 41. Dôvodnosť uvedeného vyplýva zo skutočnosti, že predmetné služby predstavujú súhrnne služby zábavy, organizovania súťaží, predstavení či živých vystúpení, ktoré sú na miestach určených na peňažné výhry bežne ponúkané, a to za účelom zvýšenia atraktivity a návštevnosti týchto miest. Ďalšie služby ako vzdelávanie, vydateľská činnosť (trieda 41), reklama, marketing, administratívne a obchodné služby (trieda 35) predstavujú doplnkové služby, ktoré môžu byť a zvyčajne aj sú poskytované v súvislosti s hlavnými službami za účelom ich propagácie, rozširovania povedomia a základných informácií s tým súvisiacich.

Prihlasované označenie neobsahuje žiadny ďalší dištinkatívny slovný alebo grafický prvok, ktorý by zabezpečil jeho rozlišovaciu spôsobilosť, pričom relevantná verejnosť si vytvorí dostatočne priame a osobitné spojenie medzi prihlasovaným označením a uvedenými tovarmi a službami, ale nie je schopná na základe tohto označenia určiť, od ktorého subjektu dané tovary a služby pochádzajú. Možno preto konštatovať, že príslušní spotrebiteľia by vnímali prihlasované označenie ako bežné, nie ako označenie konkrétneho poskytovateľa týchto tovarov a služieb.

Grafická úprava prihláseného označenia spočíva v typografickej podobe písma, ktorá sa neodlišuje od bežne dostupných typizovaných fontov využívaných v obchodnom styku. Ide v zásade o bežné, veľmi dobre čitateľné písmo, ktorého úprava je vzhľadom na rôzne celosvetovo prístupné databázy typizovaných fontov prístupná pre širokú verejnosť, čo označeniu

vzhľadom na jeho jednoznačný význam nezabezpečuje rozlišovaciú spôsobilosť. Použitá hnedozelená farba písma (resp. odtieň pripomínajúci zmes hnedej a zelenej farby) s čiernou obrubou písma nie sú ničím výnimočné, pretože len zvýrazňujú samotné slovné prvky „EXTRA PRACHY“. Takáto jednoduchá úprava písma nedokáže danému označeniu dodať rozlišovaciú spôsobilosť. Výsledkom je len znásobenie opisnej komerčnej informácie, ktorá je v prihlásenom označení obsiahnutá.

V tejto súvislosti úrad uviedol, že rozlišovacia spôsobilosť označenia je 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. Skúmané označenie túto funkciu neplní, a preto ho nie je možné zapísať do registra ochranných známok.

Prihlasovateľ v odpovedi doručenej úradu 7.10.2021 uviedol, že predmetné označenie je nositeľom dostatočnej rozlišovacej spôsobilosti ku všetkým prihlasovaným tovarom a službám, pretože slovný prvok „EXTRA PRACHY“, tak, ako je uvedený v predmetnej prihláške je súčasťou aj ďalších ochranných známok prihlasovateľa napr. v POZ 1074 – 2021, OZ 255 797



s právom prednosti 16.4.2021, ktorá je registrovaná pre identické tovary a služby a ktorá obsahuje ten istý slovný prvok ako prihlasované označenie.

Podľa názoru prihlasovateľa prihlasované označenie má rozlišovaciú spôsobilosť aj vo vzťahu k slovnému prvku „PRACHY“, ktorý je súčasťou prihlasovaného označenia, pretože tento je súčasťou POZ 1070-2021, OZ 255 795



s právom prednosti 16.4.2021, ktorá je registrovaná pre zhodného prihlasovateľa a pre identické tovary a služby a tiež aj ochrannej známky POZ 1071–2021, OZ 255 796



s právom prednosti 16.4.2021, ktorá je registrovaná pre identické tovary a služby.

Prihlasovateľ ďalej poukázal na skutočnosť, že slovný prvok „PRACHY“ je tiež súčasťou prihlášky POZ 1068 – 2021

PRACHY

a POZ 1069 – 2021

MAXI PRACHY

a tiež, síce v inej grafickej podobe, ale použijúc slovný prvok „PRA€HY“ so znakom meny EUR „€“ namiesto písmena „C“

PRA€HY

aj súčasťou známkového radu prihlasovateľa z r. 2019, tvoreného POZ 646-2019, 638-2019, 475-2019, 474-2019 a 465-2019, ktorého prirodzeným pokračovateľom je práve nový známkový rad, ktorého hlavným spojovacím prvkom je práve slovný prvok „PRACHY“ v zlato – čiernom grafickom prevedení, pričom v tejto súvislosti poukázal na obrazovú ochrannú známku „EXTRA PRA€HY“ , POZ 638-2019, OZ 250 622

EXTRA PRA€HY

Taktiež je slovný prvok PRACHY súčasťou POZ 5260-2014, OZ 238 877 s právnom prednosti 16.4.2014 v znení

PRACHY SPÄT

Prihlasovateľ svoje tvrdenia podporil výpismi z registra ochranných známok vedeného úradom, ktoré obsahujú slovný prvok „PRACHY“ resp. PRA€HY .

Prihlasovateľ uviedol, že je viac ako zrejmé, že je majiteľom viacerých ochranných známok obsahujúcich ten istý slovný prvok, či už v rovnakom alebo podobnom grafickom prevedení, čo následne logicky a nezameniteľne spája prihlasovateľa s tovarmi a službami, pre ktoré prihlasovateľ požaduje priznať označeniu ochranu.

Prihlasovateľ pre úplnosť uviedol, že celkový počet žrebov, ktoré obsahujú označenie okamžitej lotérie EXTRA PRACHY je 350.000 ks a pri zohľadnení faktu, že okamžitá lotéria s označením PRACHY (toto označenie je súčasťou POZ 1068 – 2021 a POZ 1070 – 2021) je vydávaná v rozsahu 800.000 ks žrebov, nie je zanedbateľným číslom a evokuje potenciálny dosah prihlasovaného označenia na relevantnú verejnosť, v dôsledku čoho je možné tiež skonštatovať, že relevantná verejnosť bude spôsobilá, aj na základe prihlasovaného označenia, a vo vzťahu k úradom namietaným tovarom, identifikovať tieto ako pochádzajúce od prihlasovateľa a asociované s okamžitými lotériami prihlasovateľa, ktorých základným a hlavným spojivom je slovný prvok PRACHY.

Informácie o podmienkach účasti v okamžitej lotérii EXTRA PRACHY ako aj vyobrazenie žrebov, spolu s náhľadom herného plánu, ktorý bol schválený a vstúpil do platnosti a nadobudol účinnosť dňa 21.4.2021 je k dispozícii na internetovej stránke prihlasovateľa, kde je priamo vyobrazený aj samotný žreb.

Prihlasovateľ svoje tvrdenia podporil predložením herného plánu k žrebu „EXTRA PRACHY“.

V závere vyjadrenia prihlasovateľ uviedol, že podľa jeho názoru sú podmienky rozlišovacej spôsobilosti označenia dodržané a odvolal sa na rozhodnutie ESD vo veci C-304/06 Eurohypo AG c/a Úrad pre harmonizáciu vnútorného trhu, okrem iného skonštatoval, že *„základnou funkciou ochrannej známky je zaručiť spotrebiteľovi alebo konečnému používateľovi totožnosť pôvodu tovaru alebo služby označených ochrannou známkou, ktorá mu umožní odlíšiť tento tovar alebo túto službu bez novej zámeny od tovarov alebo služieb iného pôvodu.“* Zároveň poukázal aj na názor odbornej verejnosti, že *„aj nízky stupeň rozlišovacej spôsobilosti postačuje, aby označenie bolo schopné spotrebiteľovi identifikovať pôvod tovarov alebo služieb, pre ktoré sa požaduje ochrana.“*

Prihlasovateľ požiadal úrad, aby predmetné označenie zapísal do registra ochranných známk, pretože označenie má aspoň minimálnu mieru rozlišovacej spôsobilosti a tým spĺňa predpoklady stanovené § 5 ods. 1 písm. b) a písm. c) zákona o ochranných známkach na zápis do registra ochranných známk.

Záverečné zhodnotenie úradu:

Úrad prihlásené označenie opätovne preskúmal, pričom zbral do úvahy všetky vyjadrenia a predložené dôkazy prihlasovateľa. Stanovisko úradu však napriek tomu zostáva nezmenené, a to, že obrazové označenie



nemá v zmysle ustanovenia § 5 ods. 1 písm. b) a c) zákona vo vzťahu prihláseným tovarom a službám v triedach 9, 16, 28, 35, 38, 41 medzinárodného triedenia rozlišovaciu spôsobilosť, pretože označenie ako celok môže v obchodnom styku slúžiť na určenie účelu, zamerania alebo obsahu (iných vlastností) tovarov a služieb.

S ohľadom na priemerného spotrebiteľa, ktorým je bežný občan Slovenskej republiky, riadne informovaný a primerane pozorný a obozretný ako aj na relevantnú skupinu verejnosti, ktorú tvoria, účastníci lotérií teda tí občania, ktorí si či už pravidelne alebo sporadicky kupujú nejaké žreby okamžitých lotérií, ktorých je na trhu široká škála, za účelom výhry nejakej čiastky, ako svojho osobitného (extra) finančného príjmu úrad opakovane uvádza, že predmetné označenie poskytuje tejto časti verejnosti jednoznačnú zrozumiteľnú a priamu informáciu o tom, že takto označené tovary a služby umožnia spotrebiteľovi získať mimoriadne peniaze ako neočakávaný príjem. V prípade rôznych žrebov a tlačovín (trieda 16), hier (trieda 28) a služieb, ktoré majú charakter organizovania lotérií (trieda 41) bude relevantnému zákazníkovi zrejmé, že tieto sú zamerané na peňažné výhry. Rovnako bude relevantný spotrebiteľ vnímať aj súvisiace telekomunikačné služby (trieda 38) a tiež technické vybavenie nárokované v triede 9 a 28 (rôzne prístroje, softvér, automaty), ktoré bude v súvislosti s prihláseným označením považovať za podporné technické služby a technické

vybavenie umožňujúce zapojiť sa do hry, lotérie, zameranej získanie mimoriadnych finančných prostriedkov v podobe výhry v lotérii.

Okrem informácie o vlastnostiach takto značených tovarov a služieb neobsahuje predmetné označenie žiadny ďalší rozlišovací prvok.

Ak má určité označenie slúžiť ako ochranná známka musí byť toto označenie samo o sebe originálne do takej miery, aby spotrebiteľovi umožnilo rozlíšiť tovary alebo služby na trhu. Úrad je presvedčený o tom, že prihlásené označenie ako celok pozostáva výlučne z údajov, ktoré nemajú rozlišovaciu spôsobilosť.

Úrad súhlasí s tvrdením prihlasovateľa, že predmetné označenie je súčasťou aj inej zapísanej ochrannej známky prihlasovateľa, a to konkrétne POZ 1074-2021



Úrad však nesúhlasí s názorom prihlasovateľa, že práve z tohto dôvodu má predmetné označenie dostatočnú rozlišovaciu spôsobilosť. Je pravda, že označenie POZ 1074-2021 aj predmetné označenie POZ 1073-2021 majú zhodný zoznam tovarov a služieb a obe označenia boli prihlásené na úrade v rovnaký deň 16.4.2021, teda označenia majú zhodný dátum podania. Z dôvodu zhodného dátumu podania týchto označení nie je možné považovať označenie POZ 1074-2021 za staršie označenie aj napriek tomu, že bolo zapísané do registra ochranných známok, a preto úrad nesúhlasí s názorom prihlasovateľa, že prihlásené označenie má dostatočnú rozlišovaciu spôsobilosť získanú používaním zapísaného označenia POZ 1074-2021.

Prihlasovateľ ďalej uviedol, že prihlásené označenie má dostatočnú rozlišovaciu spôsobilosť aj vo vzťahu k slovnému prvku "PRACHY", pretože práve tento slovný prvok je obsiahnutý aj v iných starších zapísaných ochranných známkach prihlasovateľa, a to v POZ 1070-2021



a v POZ 1071-2021



a tiež v starších zapísaných ochranných známkach POZ 646-2019

PRA€HY

alebo POZ 638-2019

EXTRA PRA€HY

ktoré tvoria známkový rad prihlasovateľa.

Aj v tejto súvislosti je úrad toho názoru, že POZ 1070-2021



a v POZ 1071-2021



nie je možné považovať za staršie zapísané ochranné známky z dôvodu vhodného dátumu podania 16.4.2021 ako má aj prihlásené označenie.

Aj keď je slovný prvok "prachy" v vhodnom grafickom prevedení súčasťou aj iných označení prihlasovateľa POZ 1068 – 2021

PRACHY

a POZ 1069 – 2021

MAXI PRACHY

konanie v týchto podaniach zatiaľ nebolo právoplatne ukončené. Označenia, ktoré prihlasovateľ uvádza ako známkový rad z roku 2019 majú inú grafickú aj farebnú úpravu v porovnaní s predmetným označením, keďže v slove "PRACHY" je písmeno "C" nahradené symbolom eura "€" POZ 646-2019

PRA€HY

POZ 638-2019

EXTRA PRA€HY

Úrad nesúhlasí s názorom prihlasovateľa, že preukázaním skutočností, že tento je majiteľom viacerých starších zapísaných ochranných známkov so slovným prvkom "prachy" v rôznych grafických prevedeniach, je slovný prvok "prachy" príznačný práve pre prihlasovateľa. Úrad je toho názoru, že slovný prvok "prachy" je v slovenskom jazyku tak výrazne známy a zaužívaný pojem na pomenovanie "peňazí" alebo "nejakej finančnej hotovosti" najmä v hovorovej reči, čoho dôkazom je aj výsledok z internetového vyhľadávacieho nástroja Google, ktorý po zadaní kľúčového slova "prachy" vyhledá viac ako 6 miliónov odkazov

Google prachy

Všetko Obrázky Videá Mapy Správy Viac Nástro

Približne 6 790 000 výsledkov (0,41 sekundy)

<https://www.divadlozilina.eu/prachy>

Prachy! - Mestské divadlo Žilina ✓

8. 6. 2019 — Prachy! TEXT Andreas Sauter Bernhard Studlar RĚŽIA Marián Amsler. 09/11 STREDA 19.00 - 21.35 veľká sála 10 € VSTUPENKY ONLINE PREDAJ.
Stará žena, Evelin, alkoholička, Gerda: [Iveta P...](#)

Videá

Prachy!
YouTube · Mestské divadlo Žilina
14. 4. 2020

Zbaľ prachy a vypadni (28. 5.)
YouTube · RTVSOfficial
26. 5. 2021

Úrad je toho názoru, že ani na základe niekoľkých starších zapísaných označení nie je možné konštatovať, že slovný prvok "prachy" je príznačné len pre prihlasovateľa vo vzťahu k prihláseným tovarom a službám.

Čo sa týka predloženia herného plánu k stieracej lotérii s označením "EXTRA PRACHY", úrad je toho názoru, že tento dokument preukazuje náklad v akom počte budú vytlačené stieracie žreby, ktorých súčasťou bude aj predmetné označenie. Tento doklad nie je možné považovať, za doklad preukazujúci nadobudnutie rozlišovacej spôsobilosti používaním v zmysle ustanovenia § 5 ods. 2 zákona o ochranných známkach vzhľadom k tomu, že predložený herný plán je platný a účinný od 21.4.2021, čo je o päť dní neskôr, ako bola podaná prihláška ochrannej známky prihláseného označenia. Predložený herný plán nespĺňa podmienky stanovené v ustanovení § 5 ods. 2 zákona, a preto ho úrad považuje za irelevantný.

V súvislosti s posúdením nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti predmetného označenia 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). Úrad má za to, že predmetné označenie si spotrebiteľská verejnosť nebude spájať s konkrétnym subjektom, to znamená, že prihlásené označenie nie je schopné plniť základnú úlohu ochrannej známky, ktorou je odlíšiť tovary a služby jedného subjektu od tovarov a služieb iných subjektov, a preto nemôže byť zapísané do registra ochranných známk.

Úrad taktiež poukazuje na skutočnosť, že rozhodujúce je to, či prihlásené označenie je schopné individualizovať tovary a služby prihlasovateľa od tovarov a služieb iných subjektov, t. j. či spĺňa podmienky zápisnej spôsobilosti podľa § 5 citovaného zákona. Úrad ďalej uvádza, že existencia absolútnych dôvodov zamietnutia stanovených v § 5 ods. 1 písm. b) a c) citovaného zákona musí byť predmetom konkrétneho posúdenia s prihliadnutím na všetky relevantné skutočnosti a okolnosti na jednej strane z hľadiska tovarov a služieb, ktoré sú uvedené v prihláške, a na druhej strane z hľadiska vnímania zainteresovanými kruhmi, ktoré tvoria spotrebiteľia týchto tovarov a služieb. Navyše je potrebné každý z dôvodov zamietnutia uvedený v § 5 ods. 1 citovaného zákona vykladať s ohľadom na všeobecný záujem, ktorý je ich základom, keďže každý z týchto dôvodov je nezávislý od iných a vyžaduje si oddelené skúmanie. Všeobecný záujem zohľadnený pri skúmaní každého z týchto dôvodov zamietnutia totiž môže, dokonca musí, odrážať rozličné úvahy podľa dôvodov predmetného zamietnutia.

Z tohto hľadiska všeobecný záujem vyjadrený v § 5 ods. 1 písm. b) citovaného zákona sleduje potrebu na jednej strane neobmedziť neprímerane dostupnosť označenia, ktorého zápis sa žiada, ostatným hospodárskym subjektom, ktorí ponúkajú výrobky alebo služby porovnateľné s tými, ktorých zápis sa žiada, ako aj na druhej strane zaručiť spotrebiteľovi alebo konečnému používateľovi identifikáciu pôvodu tovarov a služieb uvedených v prihláške ochrannej známky, čo mu umožní bez prípadnej zámeny rozlišovať tieto tovary a služby od tých, ktoré majú iný pôvod. Takáto záruka tvorí totiž základnú funkciu ochrannej známky.

Pokiaľ ide o § 5 ods. 1 písm. c) citovaného 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 poukazuje na to, že označeniu, ktoré je nedištinkatívne (t.j. bez rozlišovacej spôsobilosti) možno priznať ochranu (v zmysle § 5 ods. 2 citovaného zákona), ak prihlasovateľ preukáže, že toto označenie bolo pred dátumom podania prihlášky v spojitosti s prihlasovateľom, prihlasovanými tovarmi alebo službami a územím Slovenskej republiky používané v takej miere, že si ho spotrebiteľská verejnosť spája práve s prihlasovateľom. Kritériami pre doklady preukazujúcimi rozlišovaciu spôsobilosť sú najmä:

- relevantná časť verejnosti,
- percentuálny podiel na trhu,
- intenzita používania označenia,
- dĺžka používania označenia,

- množstvo vynaložených investícií na reklamu.

Vzhľadom na všetky uvedené skutočnosti, ako aj na to, že prihlasovateľ svojou odpoveďou nevyvrátil námietky úradu týkajúce sa zápisnej spôsobilosti predmetného označenia vo vzťahu k prihláseným tovarom a službám v triedach 9, 16, 28, 35, 38, 41 medzinárodného triedenia tovarov a služieb a rovnako predloženými dokladmi nepreukázal, že označenie nadobudlo pred dňom podania prihlášky ochrannej známky na základe jeho používania na území Slovenskej republiky alebo vo vzťahu k územiu Slovenskej republiky rozlišovaciú spôsobilosť k tovarom, pre ktoré je prihlasované 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 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

Doručiť:

TM & PATENT ATTORNEY NEUSCHL s. r. o., Dostojevského rad 5, 811 09 Bratislava, Slovenská republika