



*Banská Bystrica 10. 3. 2015
POZ 1851-2009/Z-123-2015*

ROZHODNUTIE

Prihláška ochrannej známky POZ 1851-2009 s názvom sportujeme.sk z 29. 12. 2009 prihlasovateľa ŠPORTUJEME, s. r. o., Ipeľská 13, 821 07 Bratislava, ktorého v konaní zastupuje Ing. Peter Hojčuš, Patentová a známková kancelária, Osuského 1/A, 851 03 Bratislava 5,

sa zamietá

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

Odôvodnenie:

Rozhodnutím predsedu Úradu priemyselného vlastníctva Slovenskej republiky (ďalej „úrad“) zn. POZ 1851-2009 II/48-2014 zo 17. 3. 2014 (ďalej „druhostupňové rozhodnutie“) bolo v zmysle § 59 ods. 3 zákona č. 71/1967 Zb. o správnom konaní v znení neskorších predpisov v spojení s § 5 ods. 1 písm. b) a c) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach (ďalej „zákon o ochranných známkach“), zrušené rozhodnutie zn. POZ 1851-2009/Z-128-2013 z 8. apríla 2013 (ďalej „prvostupňové rozhodnutie“) a vec bola vrátená odboru známkov a dizajnov na nové prerokovanie a rozhodnutie.

Dôvodom bolo konštatovanie, že prvostupňový orgán v rámci prieskumu zápisnej spôsobilosti prihlasovaného označenia „sportujeme.sk“ nezobral do úvahy rozmanitosť a odlišnosť nárokových tovarov a služieb, ale túto posúdil príliš zovšeobecňujúco. Keďže tovary a služby nárokované prihlasovateľom netvoria z hľadiska ich charakteru a povahy, homogénnu skupinu, ktorá by umožnila vo vzťahu k nim prijať všeobecné odôvodnenie, ako to v urobil prvostupňový orgán, ale ide o heterogénnu skupinu, orgán rozhodujúci o rozklade zastával názor, že takéto odôvodnenie existencie zápisných výluk prihlasovaného označenia je príliš všeobecné a abstraktné. Ďalším dôvodom druhostupňového rozhodnutia bolo konštatovanie, že prvostupňový orgán nevykonal náležité posúdenie dôkazových materiálov predložených prihlasovateľom za účelom preukázania nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti prihlasovaného označenia. Orgán rozhodujúci o rozklade prvostupňovému orgánu vytkol, že len stručne vymenoval predložené doklady a bez toho, aby ich posúdil podľa svojej úvahy, a to každý dôkaz jednotlivo a všetky dôkazy v ich vzájomnej súvislosti, dospel k záveru, že prihlasovateľovi sa nepodarilo preukázať nadobudnutie rozlišovacej spôsobilosti prihlasovaného označenia. Vzhľadom na uvedené skutočnosti orgán rozhodujúci o rozklade zaviazal prvostupňový orgán, aby pri novom prerokovaní a rozhodovaní vo veci posúdil zápisnú spôsobilosť prihlasovaného označenia s ohľadom na rozmanitosť nárokových tovarov a služieb, tzn. vo vzťahu k jednotlivým položkám prihlásených tovarov a služieb, resp. k homogénnym skupinám tovarov alebo služieb vytvoreným vzhľadom na ich charakter, vlastnosti, účel, spôsob uvádzania na trh a pod., príp. k skupinám tovarov a služieb, medzi ktorými existuje dostatočne priamy a skutočný vzťah. V rámci nového prerokovania a rozhodnutia zaviazal prvostupňový orgán, aby posúdil dôkazové materiály predložené prihlasovateľom za účelom preukázania nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti prihlasovaného označenia v zmysle § 5 ods. 2 zákona o ochranných známkach. Pripomenul, že predložené doklady je potrebné posúdiť jednotlivo a všetky v ich vzájomnej súvislosti, pričom je nutné vychádzať

z okolností posudzovaného prípadu a do úvahy je potrebné vziať viaceré relevantné faktory, ako sú napríklad charakter označenia, intenzita, čas, zemepisné rozšírenie, doba jeho používania, podiel, v akom je označenie zastúpené na trhu, výška investícií vynaložených na jeho propagáciu a pod. Zároveň nadobudnutie rozlišovacej spôsobilosti je potrebné posúdiť vo vzťahu k osobe prihlasovateľa, pred dňom podania prihlášky ochrannej známky a s ohľadom na územný princíp.

S ohľadom na vyššie uvedené skutočnosti úrad pristúpil k novému prerokovaniu a rozhodnutiu vo veci prihlášky ochrannej známky POZ č. 1851-2009, pričom dospel k nasledovným záverom.

Prihlasované označenie je výlučne slovné označenie pozostávajúce zo slovného spojenia „sportujeme.sk“. Je napísané bežným typom písma bez akýchkoľvek ďalších slovných alebo grafických prvkov. Prihlasované označenie si nárokuje ochranu pre tovary „informácie, dáta a databázy na elektronických, magnetických a optických nosičoch všetkých druhov a v elektronických, dátových, informačných a telekomunikačných sieťach všetkých druhov; multimediálne aplikácie, najmä elektronické informačné katalógy, periodiká, časopisy, knihy, encyklopédie a slovníky v elektronickej podobe; nahrané zvukové a zvukovo-obrazové a obrazové záznamy na CD a DVD diskoch 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” v triede 9, „fotografie; tlačoviny; periodické a neperiodické publikácie; knihy; brožúry; časopisy; grafické zobrazenia; grafiky; kalendáre; plagáty; prospekty; pútače z papiera alebo lepenky; reklamné tabule z papiera, kartónu alebo lepenky; grafické reprodukcie; tlačené reklamné materiály” v triede 16, pre služby „poskytovanie obchodných alebo podnikateľských informácií; reklama; inzercia, rozširovanie reklamných oznamov; predvádzanie tovaru; zasielanie reklamných materiálov zákazníkom; 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; grafická úprava tlačovín na reklamné účely; 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 užívateľov v počítačovej sieti internet; obchodné využitie siete internet v oblasti vyhľadávacích služieb a e-businessu; maloobchodná a veľkoobchodná činnosť so športovými potrebami a výživovými doplnkami; obchodné sprostredkovanie služieb uvedených v triedach 35, 38, 41 a 45” v triede 35, „poskytovanie telekomunikačných kanálov na telenákupy; posielanie správ; počítačová komunikácia; prenos správ a obrazových informácií pomocou počítača; elektronická pošta; výzvy elektronickými komunikačnými prostriedkami; poskytovanie telekomunikačného pripojenia na svetovú počítačovú sieť; poskytovanie užívateľského prístupu do svetovej počítačovej siete; poskytovanie priestoru na diskusiu na internete; poskytovanie prístupu do databáz; telekomunikačné služby poskytované prostredníctvom svetovej počítačovej siete (internet), elektronickej pošty a prenosu dát v reálnom čase (prenosu zvuku, obrazu, textu alebo iných dát či informácií) a poskytovanie služieb s tým spojených vrátane poskytovania prístupu a pripojenia k týmto telekomunikačným sieťam vrátane internetu; 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 fóram 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, „organizovanie vedomostných alebo zábavných súťaží; fotografická reportáž; fotografovanie; vydavateľstvo 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; produkčná a agentúrna činnosť v oblasti zábavy, vzdelávania, kultúry a športu vrátane usporadúvania 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 a posilňovania; vydávanie (on-line) kníh a časopisov v elektronickej forme; elektronická edičná činnosť v malom (DTP služby); poskytovanie elektronických publikácií on-line (bez možnosti kopírovania)” v triede 41 a „zoznamovacie služby; zoznamovacie služby poskytované prostredníctvom počítačovej siete; spravovanie autorských práv; licencie práv duševného vlastníctva” v triede 45 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Úrad zotrúva na názore, že prihlasované označenie má podobu internetovej domény „sportujeme.sk“. Prvá časť „sportujeme“ bližšie špecifikuje konkrétnu webovú stránku a druhá časť „.sk“ predstavuje tzv. TLD kód krajiny (angl. Country top-level domain), ktorý sa používa pre označenie jednotlivých krajín alebo závislých území. Prvok „.sk“ poskytuje spotrebiteľovi len informáciu, že príslušné doménové meno bolo zaregistrované slovenským národným doménovým registrátorom. V tejto súvislosti je potrebné pripomenúť, že v oblasti písania webových adries je verejnou zvyknutá na určité osobitosti, ako sú napríklad písanie bez diakritických znamienok, používanie malých písmen a špeciálnych znakov, na základe čoho je zrejmé, že priemerný spotrebiteľ bude prvok „sportujeme“ vnímať vo význame slova „športujeme“, t. j. „aktívne sa venujeme športu“.

Berúc do úvahy uvedené skutočnosti úrad považuje za potrebné konštatovať, že slovné spojenie „sportujeme.sk“ bude relevantný spotrebiteľ vnímať ako názov internetovej domény, resp. ako adresu webovej stránky, ktorá je obsahovo zameraná na oblasť športovania a všetky s tým súvisiace aktivity. Na doplnenie je potrebné uviesť, že v prospech uvedeného svedčia aj skutočnosti, ktoré vyplývajú z dôkazových materiálov predložených prihlasovateľom za účelom preukázania nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti prihlasovaného označenia, ktoré budú posúdené nižšie.

Ďalej úrad konštatuje, že zápisnú spôsobilosť prihlasovaného označenia je potrebné posúdiť vo vzťahu k jednotlivým položkám nárokováných tovarov a služieb. Vzhľadom na to, že nárokované tovary a služby v triedach 9, 16, 35, 38, 41 a 45 medzinárodného triedenia tovarov a služieb predstavujú rozmanité a navzájom odlišné tovary a služby, je účelné rozdeliť ich do skupín, v rámci ktorých budú mať tovary a služby dostatočne priamu a konkrétnu väzbu a vytvoria tak homogénnu skupinu, resp. kategóriu tovarov a služieb.

Prihlasované tovary v triede 9 a 16 medzinárodného triedenia tovarov a služieb, predstavujú na jednej strane dáta, informácie a záznamy na rôznych druhoch nosičov, databázy a rôzne druhy multimediálnych aplikácií, ako sú elektronické informačné katalógy, periodiká, časopisy, knihy, encyklopédie a slovníky v elektronickej podobe, a na druhej strane tlačoviny, periodické a neperiodické publikácie, knihy a rôzne reklamné predmety z papiera. Úrad zastáva názor, že prihlasované označenie vo vzťahu k týmto tovarom poskytuje priemernému spotrebiteľovi len informáciu o ich obsahu, resp. zameraní, inak povedané, že uvedené tovary, ako sú dáta, informácie, záznamy na rôznych druhoch nosičov, rôzne druhy multimediálnych aplikácií, databázy, tlačoviny, periodické a neperiodické publikácie, knihy, časopisy a rôzne reklamné predmety z papiera sú obsahovo zamerané na oblasť športovania a s ňou súvisiace aktivity.

Pokiaľ ide o prihlasované služby v triede 35 medzinárodného triedenia tovarov a služieb, je potrebné uviesť, že ide o širokú paletu služieb reklamy, inzercie a podpory predaja tovarov, ako sú „reklama; inzercia; rozširovanie reklamných oznamov; predvádzanie tovaru; zasielanie reklamných materiálov zákazníkom; 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; prenájom reklamných materiálov; uverejňovanie reklamných textov; prieskum trhu; vedenie kartoték v počítači; hospodárske, ekonomické predpovede; 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; vyhľadavanie informácií v počítačových súboroch (pre zákazníkov); prenájom reklamného času vo všetkých komunikačných médiách, štatistické kompilácie; grafická úprava tlačovín na reklamné účely; prezentácia výrobkov v komunikačných médiách pre maloobchod; organizovanie audiovizuálnych predstavení na komerčné a reklamné účely; organizovanie výstav na komerčné alebo reklamné účely; 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; inzertná a propagačná činnosť vrátane on-line inzercie a prezentácie užívateľov v počítačovej sieti internet” a tiež o služby obchodnej činnosti, ako sú „sprostredkovanie obchodu s tovarmi; obchodné využitie siete internet v oblasti vyhľadávacích služieb a e-businessu; maloobchodná a veľkoobchodná činnosť so športovými potrebami a výživovými doplnkami; obchodné sprostredkovanie služieb uvedených v triedach 35, 38, 41 a 45” a v neposlednej rade aj o služby poradenstva a podpory týkajúce sa obchodnej činnosti, t. j. „poskytovanie obchodných alebo podnikateľských informácií; poradenstvo v obchodnej činnosti; obchodný alebo podnikateľský prieskum; obchodné alebo podnikateľské informácie; obchodné informácie a rady spotrebiteľom; pomoc pri riadení obchodnej činnosti; komerčné informačné kancelárie”. Vzhľadom na uvedené je podľa úradu zrejme, že prihlásené označenie aj vo vzťahu k týmto službám poukazuje na ich obsah a zameranie, konkrétne, že služby podpory predaja, reklamy, inzercie, sprostredkovania obchodu s tovarom a obchodného poradenstva sú zamerané na oblasť športovania.

Služby prihlasovaného označenia v triede 38 medzinárodného triedenia tovarov a služieb je možné rozdeliť na služby počítačovej komunikácie, t. j. „posielanie správ; počítačová komunikácia; elektronická pošta; výzvy elektronickými komunikačnými prostriedkami; výmena elektronických správ a informácií” a služby telekomunikačného prenosu dát prostredníctvom počítačovej siete a internetu, resp. služby poskytované svetovou počítačovou sieťou internetom, t. j. „poskytovanie telekomunikačných kanálov na telenákupy; prenos správ a obrazových informácií pomocou počítača; poskytovanie telekomunikačného pripojenia na svetovú počítačovú sieť; poskytovanie užívateľského prístupu do svetovej počítačovej siete; poskytovanie priestoru na diskusiu na internete; poskytovanie prístupu do databáz; telekomunikačné služby poskytované prostredníctvom svetovej počítačovej siete (internet), elektronickej pošty a prenosu dát v reálnom čase (prenosu zvuku, obrazu, textu alebo iných dát či informácií) a poskytovanie služieb s tým spojených vrátane poskytovania prístupu a pripojenia k týmto telekomunikačným sieťam vrátane internetu; 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 fóram 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; 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”. S ohľadom na uvedené je podľa názoru úradu zrejme, že priemerný spotrebiteľ bude prihlásené označenie na predmetných službách vnímať len ako údaj o ich obsahu a zameraní, t. j., že sa týkajú oblasti športu a športovania.

Úrad ďalej konštatuje, že rovnako ako údaj o obsahu a zameraní služieb bude priemerný spotrebiteľ vnímať prihlasované označenie aj vo vzťahu k nárokovým službám v triede 41 medzinárodného triedenia. Spotrebiteľovi bude zrejme, že služby vydavateľstva, resp. edičnej a publikačnej činnosti a s nimi súvisiace činnosti, t. j. „vydavateľstvo periodických a neperiodických publikácií zábavných, vzdelávacích a odborných časopisov, a to tlačných 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; informačné, konzultačné a poradenské služby v odbore nakladateľskej a vydavateľskej činnosti; zverejňovanie textov okrem reklamných; vydávanie (on-line) kníh a časopisov v elektronickej forme; elektronická edičná činnosť v malom (DTP služby); poskytovanie elektronických publikácií on-line (bez možnosti kopírovania; fotografická reportáž; fotografovanie” a služby organizovania akcií v oblasti zábavy, športu a vzdelávania, t. j. „organizovanie vedomostných alebo zábavných súťaží; produkčná a agentúrna činnosť v oblasti zábavy, vzdelávania, kultúry a športu vrátane usporadúvania 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; informácie o výchove a vzdelávaní; informácie o možnostiach rozptýlenia; informácie o možnostiach rekreácie; informácie o možnostiach športovania a posilňovania” sa týkajú športových aktivít, resp. sú obsahovo zamerané na oblasť športu a športovania.

Rovnaké konštatovanie platí podľa úradu aj vo vzťahu k prihlasovaným službám „zoznamovacie služby; zoznamovacie služby poskytované prostredníctvom počítačovej siete” v triede 45 medzinárodného triedenia tovarov a služieb, pretože je zrejmé, že priemerný spotrebiteľ bude tieto služby označené prihláseným označením vnímať ako smerované na skupinu ľudí, ktorí sa venujú športovým aktivitám. Prihlasované označenie predstavuje informáciu o zameraní na športovú oblasť aj vo vzťahu k službám „spravovanie autorských práv; licencie práv duševného vlastníctva” v triede 45 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

S ohľadom na uvedené skutočnosti úrad považuje za dôvodné konštatovať, že prihlasované označenie „sportujeme.sk“ nemá rozlišovaciu spôsobilosť a opisuje zameranie a obsah nárokových tovarov a služieb v triedach 9, 16, 35, 38 a 41 medzinárodného triedenia tovarov a služieb. Priemerný spotrebiteľ bude prihlasované označenie vnímať ako názov webovej stránky obsahovo zameranej na oblasť športovania a všetky s tým súvisiace aktivity, z čoho vyplýva jeho opisnosť a nedostatočná rozlišovacia spôsobilosť vo vzťahu k prihlasovaným tovarom a službám. Úrad zastáva názor, že prihlasované označenie svojím obsahom nie je originálne do takej miery, aby bolo schopné individualizovať tovary a služby ním označené, resp. aby spotrebiteľ na základe tohto označenia bol schopný identifikovať osobu, ktorá tieto tovary a služby poskytuje. Zároveň je zrejmé, že prihlasované označenie nie je schopné rozlíšiť tovary a služby jednej osoby od tovarov a služieb inej osoby.

Berúc do úvahy uvedené úrad považuje za dôvodné zotrvať na svojom konštatovaní, že prihlasované označenie „sportujeme.sk” napĺňa znaky absolútnych zápisných výluk podľa § 5 ods. 1 písm. b) a c) zákona o ochranných známkach.

Ďalej sa úrad bude venovať posúdeniu dôkazových materiálov, ktoré prihlasovateľ predložil v rámci prvostupňového konania za účelom preukázania nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti prihlasovaného označenia. Išlo o nasledovné dôkazové materiály:

- výtlačky z webovej stránky www.sk-nic.sk z 30. 11. 2009 a súvisiaca e-mailová komunikácia z 18. 12. 2009 (príloha č. 1),
- výtlačky z webovej stránky Google Analytics týkajúce sa údajov o návštevnosti stránky www.sportujeme.sk z obdobia od 10. 10. 2007 do 29. 11. 2009, od 1. 10. 2009 do 29. 11. 2009 a od 10. 1. 2007 do 6. 12. 2009 (príloha č. 2),
- CD s nahratou reklamou (príloha č. 3),
- výtlačky strán magazínu PC REVUE 11/2003, PROFIT z 23. 1. 2008 a MUSCLE & FITNESS 1/2008, 8/2008 a 11/2008 (príloha č. 4),
- 3 kusy fotografií zo športových podujatí (príloha č. 5),
- výtlačky z webových stránok www.doplanky-usa.sk, www.lpr.sk, www.kulturistika.net, www.posilovani.net, www.slovaknhl.sk, www.lesk.cas.sk, www.luciahrinova.sk, www.vub.sk, www.trenerka.sk, www.fhv.umb.sk, www.chudnutie-ako.sk, www.club.powerfactory.sk, www.muscle-fitness.cz, všetky z 30. 11. 2009 (príloha č. 6),
- fotokópia článku „Ľudia radi čítajú články zadarmo a bez reklamy” z 8. 2. 2007 (príloha č. 7),
- výtlačok z webovej stránky www.sportujeme.sk doplnený faktúrou č. 280100961 z 1. 4. 2008 (príloha č. 8),
- Objednávka spoločnosti WALMARK, spol. s r. o., Na stanicu 22, Žilina, adresovaná Mgr. Dávidovi Z. – SPORTUJEME, Bratislava, datovaná 22. 2. 2008, doplnená faktúrou č. 280100753 z 12. 3. 2008 (príloha č. 9),
- Zmluva o barterovej spolupráci zo 4. 10. 2005, uzatvorená medzi spoločnosťou OneTwoSold, spol. s r. o., Pluhová 2, Bratislava a Mgr. Dávidom Z. – SPORTUJEME, Bratislava (príloha č. 10),
- Zmluva o poskytnutí reklamy z 19. 4. 2005 uzatvorená medzi spoločnosťou MANDI INVEST, a. s., Kvetná 14, Stupava a Mgr. Dávidom Z. – SPORTUJEME, Bratislava (príloha č. 11),
- výtlačok z webovej stránky www.sportujeme.sk z 13. 4. 2011 (príloha č. 12).

V súvislosti s uvedenými dôkazovými materiálmi predloženými prihlasovateľom, úrad konštatuje nasledovné.

Z predložených výtlačkov webovej stránky www.sk-nic.sk a súvisiacej e-mailovej komunikácie (príloha č. 1), vyplynulo, že 3. 7. 2009 bola pre spoločnosť ŠPORTUJEME, s. r. o., Bratislava, zaregistrovaná doména s názvom sportujeme.sk.

Výtlačky z webovej stránky Google Analytics (príloha č. 2) ponúkajú štatistiku vytvorenú nástrojom Google analytics, ktorá objasňuje akým spôsobom a cez aké kľúčové slová zadávané do internetového vyhľadávača sa spotrebitelia dostali na webovú stránku www.sportujeme.sk. V období od 10. 10. 2007 do 29. 10. 2009 túto stránku, podľa predmetnej štatistiky, navštívilo okolo jeden milión návštevníkov, ktorí sa na ňu preklikali pomocou 212 000 kľúčových slov, najčastejšie pomocou kľúčového slova „sportujeme”. Z predmetných výtlačkov tiež vyplynulo, že návštevníci, ktorí sa na stránku dostali po prvý krát prevažovali nad návštevníkmi, ktorí sa na stránku opakovane vrátili. Ďalšie výtlačky obsahovali rovnaké štatistiky a týkali sa obdobia od 1. 10. 2009 do 29. 11. 2009. V tomto období predmetná stránka zaznamenala okolo 150 000 návštev pomocou 50 000 kľúčových slov. Uvedené štatistiky obsahovali aj ďalšie údaje ako priemerná doba strávená na stránke, pomer návratov na stránku a krajinu, z ktorej návštevník stránky pochádzal.

Prihlasovateľom predložené CD (príloha č. 3) obsahovalo reklamu na webovú stránku www.sportujeme.sk, ktorá podľa tvrdenia prihlasovateľa mala byť odvysielaná v rádiu Expres pred podaním prihlášky ochranné známky POZ 1851-2009. Úrad po preskúmaní uvedeného dôkazu zistil, že z jeho obsahu nie je zrejmy žiadny časový údaj, ktorý by poskytoval informáciu o tom kedy bola predmetná reklama skutočne odvysielaná.

Údaj o datovaní absentuje aj v prípade dvoch kusov fotografií zo športových podujatí (príloha č. 5), ktoré obsahujú reklamný banner na webovú stránku www.sportujeme.sk. Posledná tretia fotografia zachytáva plagát 4. ROČNÍKA BANSKOBYSSTRICKEJ GRAND PRIX 2009, v rámci ktorého je medzi sponzormi súťaže uvedená aj webová stránka [sportujeme.sk](http://www.sportujeme.sk).

Výtlačky strán magazínov PC REVUE z novembra 2003 a PROFIT z 23. 1. 2008 (príloha č. 4) v rubrike zameranej na slovenské webové stránky obsahujú aj odkaz na webovú stránku www.sportujeme.sk. Podľa magazínu PC REVUE 11/2003 „*ide o server venovaný športovaniu, posilňovaniu a všetkému, čo s tým bezprostredne súvisí. Okrem cvikov pre jednotlivé časti tela autori servera radia v oblastiach výživy, zdravia či tréningu*”. Čo sa týka predložených výtlačkov časopisu MUSCLE & FITNESS 1/2008, 8/2008 a 11/2008 (súčasť prílohy č. 4) tieto obsahujú články týkajúce sa súťaží v kondičnej kulturistike spolu s fotografiami z príslušných súťaží od autora David Z., www.sportujeme.sk.

Predložené výtlačky z webových stránok www.doplňky-usa.sk, www.lpr.sk, www.kulturistika.net, www.posilovani.net, www.slovaknhl.sk, www.lesk.cas.sk, www.luciahrinova.sk, www.vub.sk, www.trenerka.sk, www.fhv.umb.sk, www.chudnutie-ako.sk, www.club.powerfactory.sk, www.muscle-fitness.cz (príloha č. 6), všetky datované 30. 11. 2009 predstavujú webové stránky zamerané na cvičenie, kondičnú kulturistiku, posilňovanie a iné druhy športov, ako aj na iné oblasti, ktoré súvisia so športovými aktivitami. Uvedené stránky obsahujú odkaz na webovú stránku [sportujeme.sk](http://www.sportujeme.sk).

Prihlasovateľ ďalej predložil fotokópiu článku „Ľudia radi čítajú články zadarmo a bez reklamy” z 8. 2. 2007 (príloha č. 7), ktorý bol uverejnený na portáli www.zive.sk. Predmetný článok zachytáva rozhovor so zriaďovateľom webu [sportujeme.sk](http://www.sportujeme.sk), Mgr. Dávidom Z.

Výtlačok z webovej stránky www.sportujeme.sk (príloha č. 8) obsahuje okrem iného aj reklamný baner spoločnosti Adidas. K výtlačku bola pripojená faktúra č. 280100961 z 1. 4. 2008, ktorá preukazuje, že Dávid Z. – ŠPORTUJEME, Bratislava vyfakturoval od spoločnosti CORE4, spol. s r. o., Zaborského 45, Bratislava, čiastku za zobrazenie bannerovej akcie Adidas na webovej stránke www.sportujeme.sk v období od 18. 3. 2008 do 15. 4. 2008. Spolu s predmetnou faktúrou bola predložená aj Objednávka č. 282/2008 z 18. 3. 2008, v ktorej si spoločnosť CORE4, spol. s r. o., Zaborského 45, Bratislava, ako objednávateľ, objednala u spoločnosti Dávid Z. – ŠPORTUJEME, Bratislava, ako dodávateľ, reklamnú kampaň „Adidas – bežecké tenisky” umiestnenú na stránke www.sportujeme.sk.

Predložená Objednávka z 22. 2. 2008 (príloha č. 9) preukazuje, že spoločnosť WALMARK, spol. s r. o., Na stanicu 22, Žilina, si u spoločnosti Dávid Z. – SPORTUJEME, Bratislava, objednala internetovú reklamu na webovej stránke www.sportujeme.sk v termíne od 1. 3. 2008 do 31. 5. 2008. Objednávka bola doplnená faktúrou č. 280100753 z 12. 3. 2008, ktorá preukazuje, že spoločnosť Dávid Z. – SPORTUJEME, Bratislava, fakturovala spoločnosti WALMARK, spol. s r. o., Žilina, čiastku za zobrazenie bannerovej reklamy na stránke www.sportujeme.sk v uvedenom období.

Zo Zmluvy o barterovej spolupráci zo 4. 10. 2005, uzatvorenej medzi spoločnosťou OneTwoSold, spol. s r. o., Pluhová 2, Bratislava a Mgr. Dávidom Z. – SPORTUJEME, Bratislava (príloha č. 10) okrem iného vyplynulo, že spoločnosť OneTwoSold, spol. s r. o., Bratislava, ako internetový aukčný dom a poskytovateľ reklamných služieb zameraných na zabezpečenie reklamného priestoru v médiách, zabezpečí pre Mgr. Dávída Z. – SPORTUJEME, Bratislava, nasledovné plnenia: priestor v sekcii Freetime, logo s prelinkovaním na jeho stránky, vytvorenie internetovej prezentácie s informáciami o jeho spoločnosti s aktívnym linkom atď. Uvedená zmluva bola uzatvorená na dobu určitú, t. j. na obdobie od 12. 10. 2005 do 12. 12. 2005.

Predmetom Zmluvy o poskytnutí reklamy z 19. 4. 2005 (príloha č. 11) uzatvorenej medzi spoločnosťou MANDI INVEST, a. s., Kvetná 14, Stupava, ako objednávateľom a Mgr. Dávidom Z. – SPORTUJEME, Bratislava, ako širitel'om reklamy, je šírenie reklamy objednávateľ'a na webovej stránke širitel'a reklamy. Predmetná zmluva bola uzatvorená na dobu určitú od 19. 4. 2005 do 31. 12. 2005 s možnosťou jej predĺženia.

Výtlačok z webovej stránky www.sportujeme.sk z 13. 4. 2011 (príloha č. 12) obsahuje informácie o knihe s názvom „Ako na BOSU”.

Za relevantné dôkazy pre posúdenie nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti prihlasovaného označenia, úrad môže považovať dôkazy z obdobia pred podaním prihlášky ochrannej známky „sportujeme.sk”, č. spisu POZ 1851-2009, t. j. z obdobia pred 29. 12. 2009, resp. dôkazy, ktoré napriek inému datovaniu preukazujú skutočnosti viažúce sa k tomuto obdobiu. S ohľadom na uvedené úrad uvádza, že za relevantné dôkazové materiály nie je možné považovať CD s nahratou reklamou (príloha č. 3), dve z troch fotografií zo športových podujatí (príloha č. 5) a výtlačok z webovej stránky www.sportujeme.sk z 13. 4. 2011 (príloha č. 12).

Na základe dôkladného zváženia a vyhodnotenia všetkých dôkazov predložených prihlasovateľom, a to každého predloženého dôkazu samostatne a všetkých predložených dôkazov posúdených vo vzájomných súvislostiach, úrad dospel k nasledovným záverom.

Výtlačky z webovej stránky www.sk-nic.sk a súvisiaca e-mailová komunikácia (príloha č. 1) preukázali, že v období, ktoré je relevantné z hľadiska posúdenia nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti prihlasovaného označenia, bol prihlasovateľ držiteľom domény s názvom sportujeme.sk a prevádzkoval webovú stránku www.sportujeme.sk, ktorej návštevnosť preukázal predloženými štatistikami (príloha č. 2). V tejto súvislosti úrad považuje za potrebné upozorniť na to, že preukázanú návštevnosť nie je možné objektívne posúdiť z kvantitatívneho hľadiska, pretože, aby bolo možné zistiť, či návštevnosť stránky je dostatočná na to, aby ju relevantná verejnosť poznala a vnímala vo vzťahu s prihlasovateľom, je potrebné disponovať ďalšími údajmi o aktuálnom stave v tejto oblasti. Keďže prihlasovateľ takéto ďalšie doklady nepredložil, úrad zastáva názor, že údaje o návštevnosti stránky www.sportujeme.sk, ktoré vyplynuli z predložených štatistík, nie je možné považovať za zásadné pre posúdenie predmetnej veci. Z výtlačkov strán magazínu PC REVUE 11/2003 a PROFIT z 23. 1. 2008 (príloha č. 4) a z článku „Ľudia radi čítajú články zadarmo a bez reklamy” (príloha č. 7) vyplynulo, že stránka označená prihlasovaným označením bola zameraná na oblasť športovania, posilňovania a všetko čo s tým bezprostredne súvisí, ako je napríklad správne cvičenie, zdravá výživa, či tréning. Predložené doklady, a to predovšetkým výtlačok webovej stránky www.sportujeme.sk (príloha č. 8), Objednávka z 22. 2. 2008 (príloha č. 9) a Zmluva o poskytnutí reklamy (príloha č. 11) potvrdili, že na webovej stránke www.sportujeme.sk prebiehali reklamné kampane iných spoločností, zväčša tiež zameraných na oblasť športu a zdravej výživy. Výtlačky z webových stránok (príloha č. 6) a Zmluva o barterovej spolupráci (príloha č. 10) tiež preukázali, že prihlasovateľ svoju stránku propagoval aj v rámci iných webových stránok zaoberajúcich sa rovnakou problematikou.

Na základe uvedených skutočností úrad považuje za dôvodné konštatovať, že prihlasovateľom predložené doklady preukázali používanie prihlasovaného označenia v období pred podaním prihlášky ochrannej

známky „sportujeme.sk”, č. spisu POZ 1851-2009. Úrad však považuje za potrebné pripomenúť, že pri posudzovaní používania označenia na účely nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti, je nutné zohľadniť viaceré relevantné okolnosti, ako sú napríklad podiel, v akom je označenie zastúpené na trhu, intenzitu používania, zemepisné rozšírenie či dlhodobé používanie označenia, výšku investícií vynaložených na propagáciu označenia, podiel príslušnej verejnosti, ktorá v dôsledku označenia identifikuje tovary a služby ako pochádzajúce od určitého podniku, ako aj vyhlásenia obchodných a priemyselných komôr alebo iných profesijných združení. Podiel označenia na trhu môže byť relevantný na posúdenie, či označenie nadobudlo rozlišovaciu spôsobilosť používaním v tom zmysle, že takýto prienik na trh by umožnil vyvodiť záver, že príslušná skupina verejnosti pozná označenie a vníma ho ako označenie, ktorým sú identifikované tovary a služby konkrétneho podniku, a teda odlišuje tieto tovary a služby od tovarov a služieb iných podnikov.

S ohľadom na uvedené je podľa úradu zrejmé, že z prihlasovateľom predložených dokladov nie je možné vyvodiť ďalšie charakteristiky používania prihlasovaného označenia „sportujeme.sk”, ako sú jeho podiel na trhu, intenzitu jeho používania, výšku investícií vynaložených na propagáciu tohto označenia, či podiel príslušnej verejnosti, ktorá je v dôsledku prihlasovaného označenia schopná identifikovať tovary a služby ako pochádzajúce od prihlasovateľa. Na doplnenie je vhodné uviesť, že predložené štatistiky návštevnosti webovej stránky www.sportujeme.sk nemajú dostatočnú výpovednú hodnotu na to, aby bolo možné určiť, či takéto používanie prihlasovaného označenia preniklo na relevantný trh do takej miery, že príslušná spotrebiteľská verejnosť toto označenie pozná a vníma ho ako identifikátor pôvodu tovarov a služieb prihlasovateľa. Za dostatočné na preukázanie relevantného prieniku prihlasovaného označenia na trh, úrad nepovažuje ani ďalšie prihlasovateľom predložené doklady týkajúce sa publicity, či reklamných aktivít v súvislosti s prihlasovaným označením.

Úrad preto dospel k záveru, že prihlasovateľovi sa nepodarilo preukázať nadobudnutie rozlišovacej spôsobilosti prihlasovaného označenia v zmysle § 5 ods. 2 zákona o ochranných známkach, a teda prekonať konštatované zápisné výluky.

Berúc do úvahy uvedené úrad konštatuje, že prihlasované označenie nie je spôsobilé zápisu do registra ochranných známk podľa ustanovení § 5 ods. 1 písm. b) a c) zákona o ochranných známkach, a preto 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 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 je preskúmateľné súdom podľa § 247 Občianskeho súdneho poriadku po vyčerpaní riadnych opravných prostriedkov.

Ing. Zdena Hajnalová
riaditeľka
odboru známk a dizajnov

Doručiť:

Ing. Peter Hojčuš
Patentová a známková kancelária
Osuského 1/A
851 03 Bratislava 5