



Banská Bystrica 2. 6. 2020  
POZ 396-2020/Z-226-2020

## ROZHODNUTIE

Príhľadka ochranej známky POZ 396-2020 zo 14.2.2020 prihlasovateľa ESIN group, a. s., Dlhé hony 4991, 058 01 Poprad 1, ktorého v konaní zastupuje SOUKENÍK - ŠTRPKA, s. r. o., Šoltésovej 14, 811 08 Bratislava-Staré Mesto (ďalej „prihlasovateľ“),

### 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 príhľadky ochranej známky uvedenej značky spisu bolo prihlasovateľovi s príslušným odôvodnením z 24.2.2020 oznámené, že prihlásené označenie nie je spôsobilé na zápis do registra ochranných známok podľa § 28 ods. 4 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov (ďalej „zákon o ochranných známkach“), pretože podľa § 5 ods. 1 písm. b) a c) zákona o ochranných známkach, za ochrannú známku nemožno uznať označenie, ktoré nemá rozlišovaciu spôsobilosť, a ktoré 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 príhľadky ochranej známky POZ 396-2020 je výlučne slovné označenie bez akýchkoľvek grafických prvkov „Apartmány Lomnica“ prihlásené pre služby „zábava; prenájom kinematografických prístrojov; organizovanie vedomostných alebo zábavných súťaží; prenájom dekorácií na predstavenia; poskytovanie zariadení na oddych a rekreáciu; školenia; požičiavanie kinematografických filmov; požičiavanie rozhlasových a televíznych prijímačov; tvorba divadelných alebo iných predstavení; poskytovanie športovísk; výchovnozábavné klubové služby; organizovanie a vedenie konferencií; organizovanie a vedenie kongresov; diskotéky (služby); organizovanie kultúrnych alebo vzdelávacích výstav; informácie o možnostiach zábavy; hazardné hry (herne); fitness kluby (zdravotné a kondičné cvičenia); organizovanie živých vystúpení; premietanie kinematografických filmov; organizovanie športových súťaží; plánovanie a organizovanie večierkov; poskytovanie informácií o možnostiach rekreácie; požičiavanie športového výstroja (okrem dopravných prostriedkov); organizovanie a vedenie seminárov; organizovanie plesov; organizovanie predstavení (manažérske služby); herne s hracími automatmi (služby); prenájom tenisových kurtov; karaoke služby; nočné kluby (zábava); organizovanie a vedenie koncertov; prenájom športových plôch“ v triede 41, „ubytovacie kancelárie (hotely, penzióny); dodávanie hotových jedál a nápojov na objednávku (katering); kaviarne; prenájom prechodného ubytovania; hotelierske služby; reštauračné (stravovacie) služby; rezervácie ubytovania v hoteloch; bary (služby); prenájom prenosných stavieb; rezervácie prechodného ubytovania; požičiavanie stoličiek, stolov, obrusov a nápojového skla; prenájom prednáškových sál; recepcné služby pre dočasné ubytovanie (správa príchodov a odchodov)“ v triede 43 a „salóny krásy; kadernícke salóny; záhradníctvo; záhradkárské služby; masáže; fyzioterapia; údržba trávnikov;


manikúra; sauny (služby); solária (služby); služby vizážistov“ v triede 44 medzinárodného triedenia tovarov a služieb (ďalej „prihlásené označenie“ alebo „predmetné označenie“).

**Správou Úradu priemyselného vlastníctva SR (ďalej „úrad“) z 24.2.2020** bolo prihlasovateľovi oznámené, že predmetné označenie vo vzťahu k prihláseným službám bez ďalšieho rozlišujúceho prvku nemá ako celok rozlišovaciu spôsobilosť podľa § 5 ods. 1 písm. b) zákona o ochranných známkach, pretože podľa § 5 ods. 1 písm. c) zákona o ochranných známkach pozostáva výlučne z údajov, ktoré v obchodnom styku môžu slúžiť na určenie charakteru, zamerania, účelu a zemepisného pôvodu prihlásených služieb.

Uvedené vyplynulo z toho, že predmetné označenie predstavuje pre relevantnú spotrebiteľskú verejnosť iba jednoduchú informáciu o prihlásených službách, ktorá však nie je ničím originálna a nedokáže zabezpečiť odlišenie nárokových služieb prihlasovateľa, ktoré možno hromadne označiť ako služby prechodného ubytovania, reštauračné a pohostinské služby v triede 43, od rovnakých služieb iných osôb. Relevantná spotrebiteľská verejnosť bude predmetné označenie v súvislosti s uvedenými službami priamo a bez rozsiahlejšej analytickej úvahy vnímať iba ako jednoduchú informáciu o tom, že uvedené služby sú zamerané na prechodné ubytovanie apartmánového charakteru, pričom tieto služby sú poskytované v zemepisnej oblasti Lomnica. S vyššie uvedenými službami v oblasti pohostinstva a cestovného ruchu taktiež priamo súvisia ostatné prihlásené služby v oblasti zábavy, športovej a kultúrnej činnosti, vzdelávania, starostlivosti o zdravie, relax a krásu ľudí a záhradnícke služby v triedach 41 a 44, a preto predmetné označenie nemá rozlišovaciu spôsobilosť ani vo vzťahu k týmto prihláseným službám. Úrad ďalej podotkol, že označenia tvorené výlučne zemepisným údajom v kombinácii so všeobecným pomenovaním používaným v rámci poskytovania určitých služieb bez ďalších rozlišovacích prvkov, nie sú schopné rozlíšiť takéto služby jednej osoby od inej, a preto sú považované za označenia bez rozlišovacej spôsobilosti.

**Dňa 22.4.2020 bolo úradu doručené nesúhlasné stanovisko prihlasovateľa** so správou úradu, v ktorom uviedol, že slovné spojenie „Apartmány Lomnica“ tvoriace predmetné označenie je súčasťou jeho staršej



obrazovej ochrannej známky č. 227848 „“. Podaním predmetnej prihlášky ochrannej známky si prihlasovateľ chcel posilniť právnu ochranu aj na slovné označenie „Apartmány Lomnica“, ktoré vychádza z jeho obrazovej ochrannej známky č. 227848. Podľa názoru prihlasovateľa skutočnosť, že predmetné označenie je súčasťou jeho staršej obrazovej ochrannej známky č. 227848, zapísanej pre obdobné služby so službami v predmetnej prihláške ochrannej známky, ktorú používa, je dostatočným dôvodom na zápis tohto označenia do registra ochranných známkov. Prihlasovateľ ďalej uviedol, že predmetné označenie používal na prihlásených službách ešte pred podaním prihlášky ochrannej známky (t.j. v rámci používania staršej obrazovej známky č. 227848, ktorá ho obsahuje), z čoho podľa neho vyplýva, že predmetné označenie nadobudlo vo vzťahu k prihláseným službám rozlišovaciu spôsobilosť používaním. V tejto súvislosti uviedol, že reprodukcia staršej obrazovej ochrannej známky č. 227848, vrátane slovného spojenia „Apartmány Lomnica“, sa nachádza pri vstupe do apartmánového komplexu na adrese Tatranská 610 vo Veľkej Lomnici, ako aj vo vnútri uvedeného komplexu (ako napr. na recepcii, na informačných tabuľkách nachádzajúcich sa v budove komplexu, pri vstupe do wellness, na informačných prospektoch pred vstupom do sáun, pri vstupe do detského kútika, na jedálnom a nápojovom lístku) (dôkazy č. 1 až 7). Prihlasovateľ podotkol, že správu v apartmánovom komplexe vo Veľkej Lomnici vykonáva spoločnosť ESIN Facility, s.r.o., ktorá používa s jeho súhlasom obrazovú ochrannú známku č. 227848, čo podľa prihlasovateľa vyplýva aj z požiarneho evakuačného plánu (dôkaz č. 8). V tejto súvislosti prihlasovateľ doložil doklad – kópiu prvej a posledných troch strán Zmluvy o výkone správy (dôkaz č. 9) a kópiu Mesačného zálohového predpisu (dôkaz č. 10).

Prihlasovateľ ďalej vyjadril svoj nesúhlas s názorom úradu, že predmetné označenie pozostáva výlučne z údajov, ktoré opisujú charakter, účel, zameranie a zemepisný pôvod takto označených prihlásených služieb. Pojmy „charakter“ a „zameranie“ nie sú uvedené v znení ustanovenia § 5 ods. 1 písm. c) zákona o ochranných známkach, a preto ich uplatnenie vo vyjadrení úradu považuje prihlasovateľ za uplatnenie nad rámec tohto zákona, na ktoré nie je možné prihladiť. Výklad slova „účel“ nie je podľa prihlasovateľa možné spájať s cieľom. Kým cieľ anticipuje budúci stav alebo konečný bod určitého vývoja a je viazaný na osobu, ktorá si ho kladie, účel je spojený s prostriedkami (štandardne je to napr. dopravný prostriedok, prací prostriedok a pod.), s úmyslom použiť ich na dosiahnutie cieľa alebo činnosti. S účelom sa spája využitie určitého špecificky prispôbeného prostriedku (ktorým sa niečo sleduje pri jeho použití), s úmyslom použiť ho, pričom ide najčastejšie o prostriedok hmotnej povahy. Z prieskumu úradu podľa prihlasovateľa nevyplýva, v čom sa má účel z prihlásených služieb určiť (a to predovšetkým pri výklade slova „Apartmány“), keď nie je vysvetlené akými konkrétnymi prostriedkami sa má tento účel dosiahnuť. Slovný prvok označenia „Lomnica“ je prvkom zemepisného pôvodu, ktorý však nemožno vykladať z pohľadu účelu. Slovné spojenie predmetného označenia „Apartmány Lomnica“ podľa prihlasovateľa nepredstavuje výlučné pojmy a údaje, keďže slovný

prvok „Lomnica“ má len zemepisný pôvod, pričom nemá účel, a všeobecný pojem „Apartmány“ nemá samo osebe ani účel a ani zemepisný pôvod.

V závere svojho vyjadrenia prihlasovateľ poukázal na podľa neho obdobné označenie „Apartmány Hrabovo“, ktoré bolo súčasťou prihlášky ochrannej známky POZ 2146-2013, a ktoré úrad zapísal ako slovnú ochrannú známku do registra ochranných známok. Z uvedeného dôvodu je podľa prihlasovateľa postup úradu v danom prípade nejednotný s prvkom arbitrárnosti pri rozhodovaní o zápise ochrannej známky do registra.

Na základe uvedených skutočností prihlasovateľ požiadal, aby úrad prihlásené označenie zaregistroval ako ochrannú známku, pretože podľa neho neexistujú dôvody na zamietnutie prihlášky ochrannej známky.

Na podporu svojich tvrdení a za účelom prekonania namietaných zápisných prekážok podľa § 5 ods. 2 zákona o ochranných známkach predložil prihlasovateľ nasledovné doklady:

- 1) Fotografia miestnosti spolu s dvoma fotografiami detailu steny, na ktorých sa nachádza vyobrazenie časti obrazovej ochrannej známky č. 227848 s ďalšími slovnými prvkami „HEALTH“ a „RELAX“.
- 2) Dve fotografie, na ktorých sa nachádza vyobrazenie obrazovej ochrannej známky č. 227848 na drevenom podklade a fotografia miestnosti, v ktorej sa nachádza vyobrazenie obrazovej ochrannej známky č. 227848 so slovným prvkom „RECEPCIA“.
- 3) Fotografia tabuľky, na ktorej sa nachádza vyobrazenie obrazovej ochrannej známky č. 227848 so slovným prvkom recepcia a telefónnym číslom.
- 4) Štyri fotografie informačných tabuliek s názvami miestností, na ktorých sa nachádza vyobrazenie obrazovej ochrannej známky č. 227848.
- 5) Fotografia prednej strany brožúry, na ktorej sa nachádza vyobrazenie obrazovej ochrannej známky č. 227848.
- 6) Fotografia informačného letáku o saunách, na ktorom sa nachádza vyobrazenie obrazovej ochrannej známky č. 227848.
- 7) Tri fotografie (fotografia vchodu do budovy, fotografia izby, fotografia kameňa), na ktorých sa nachádza vyobrazenie obrazovej ochrannej známky č. 227848.
- 8) Dve fotografie tabuliek s požiarneho evakuačným plánom, na ktorých sa nachádza vyobrazenie obrazovej ochrannej známky č. 227848 s názvom a adresou spoločnosti ESIN facility, s.r.o. a slovnými prvkami „Apartmány Lomnica, Tatranská 610, 059 52 Veľká Lomnica“.
- 9) Kópie prvej a posledných troch strán dokumentu s názvom „Zmluva o výkone správy“ z 24.4.2019, uzatvorenej medzi správcou (spoločnosťou ESIN facility, s.r.o.) a vlastníkami bytov a nebytových priestorov v bytovom dome Tatranská 610/149, Veľká Lomnica. Uvedený dokument obsahuje informáciu, že areál, t.j. pozemky spoločnosti prihlasovateľa, spravuje na základe osobitnej dohody správca (t.j. spoločnosť ESIN facility, s.r.o.) a tieto sú určené na užívanie vlastníkom.
- 10) Kópia dokladu „Mesačný zálohový výpis“ zo dňa 24.5.2019, od spoločnosti ESIN facility, s.r.o., vystaveného spoločnosti T&M s.r.o., Poprad, s mesačným rozpisom zálohových platieb za služby spojené s užívaním apartmánu/nebytového priestoru na adrese Tatranská 610, Veľká Lomnica, za obdobie jún – december 2019, vo výške 159,- Eur za každý mesiac. Na predmetnom doklade sa nachádza vyobrazenie obrazovej ochrannej známky č. 227848.

**Úrad opätovne preskúmal predmetné označenie** z hľadiska splnenia zápisných podmienok v zmysle § 5 ods. 1 zákona o ochranných známkach, a to s prihliadnutím na vyjadrenie prihlasovateľa a ním predložené doklady, a opätovne musí konštatovať, že predmetné označenie nespĺňa podmienky na zápis podľa § 5 ods. 1 písm. b) a c) zákona o ochranných známkach.

Úrad v súlade so svojím predchádzajúcim vyjadrením opätovne uvádza, že prihlásené označenie je tvorené slovným spojením „Apartmány Lomnica“ napísaným malými tlačenými písmenami štandardného typu písma s výnimkou začiatkových písmen „A“ a „L“, ktoré sú napísané veľkými tlačenými písmenami, pričom prihlásené označenie neobsahuje žiadne ďalšie slovné alebo grafické prvky či úpravu. Slovný prvok „apartmány“ označuje v množnom čísle *ubytovaciú jednotku v hoteli al. v zariadení podobného zamerania s kompletným vybavením (popri lôžkovej časti aj s obývacou miestnosťou, príslušenstvom, príp. s kuchynkou)*, resp. *nadštandardný byt* (In.: Slovník súčasného slovenského jazyka. A – G., Veda, vydavateľstvo SAV, Bratislava, 2006). Ďalší slovný prvok „Lomnica“ je tvorený skráteným názvom osady na území Vysokých Tatier - Tatranskej Lomnice (In.: [https://sk.wikipedia.org/wiki/Tatransk%C3%A1\\_Lomnica](https://sk.wikipedia.org/wiki/Tatransk%C3%A1_Lomnica)), resp. obce Veľká Lomnica v okrese Kežmarok (In.: [https://sk.wikipedia.org/wiki/Ve%C4%BEk%C3%A1\\_Lomnica](https://sk.wikipedia.org/wiki/Ve%C4%BEk%C3%A1_Lomnica)), ktoré predstavujú v súčasnosti známe turistické centrá cestovného ruchu s veľkým počtom zariadení prechodného ubytovania (penzióny, hotely, atď.).

S ohľadom na uvedené skutočnosti možno konštatovať, že prihlásené označenie „Apartmány Lomnica“ ako celok bude priemerný slovenský spotrebiteľ vnímať vo význame „prechodné ubytovanie apartmánového charakteru nachádzajúce sa v oblasti Veľkej resp. Tatranskej Lomnice.

Vychádzajúc z uvedených skutočností v prípade prihláseného označenia bude príslušný spotrebiteľ nárokováných služieb „*ubytovacie kancelárie (hotely, penzióny); dodávanie hotových jedál a nápojov na objednávku (katering); kaviarne; prenájom prechodného ubytovania; hotelierske služby; reštauračné (stravovacie) služby; rezervácie ubytovania v hoteloch; bary (služby); prenájom prenosných stavieb; rezervácie prechodného ubytovania; požičiavanie stoličiek, stolov, obrusov a nápojového skla; prenájom prednáškových sál; recepcné služby pre dočasné ubytovanie (správa príchodov a odchodov)*“ v triede 43 medzinárodného triedenia tovarov a služieb, ktorého predstavuje široká spotrebiteľská verejnosť s priemerným stupňom pozornosti, reprezentovaná jednak koncovými spotrebiteľmi hotelierskych a ubytovacích služieb a súvisiacich služieb v oblasti stravovania, reštaurácií a tiež aj odborná verejnosť pôsobiaca v tomto odvetví, prihlásené označenie vo vzťahu k uvedeným službám okamžite a bez ďalšieho uvažovania vnímať ako opisné, poskytujúce mu priamu informáciu o účele, charaktere, zameraní a zemepisnom pôvode týchto služieb, konkrétne, že uvedené služby sú zamerané na trvalé alebo prechodné ubytovanie apartmánového charakteru, pričom tieto služby sú poskytované vo vyššie špecifikovanej zemepisnej oblasti. Prihlásené označenie nie je svojou formou a obsahom do takej miery originálne, že jeho osobité znaky majú schopnosť individualizovať ním označené služby, a preto je dôvodné konštatovať, že prihlásené označenie je označením bez rozlišovacej spôsobilosti. Inak povedané, na základe prihláseného označenia príslušný spotrebiteľ nebude schopný odlíšiť uvedené nárokované služby od služieb iných subjektov na trhu.

Vo vzťahu k nárokoványm službám „*zábava; prenájom kinematografických prístrojov; organizovanie vedomostných alebo zábavných súťaží; prenájom dekorácií na predstavenia; poskytovanie zariadení na oddych a rekreáciu; školenia; požičiavanie kinematografických filmov; požičiavanie rozhlasových a televíznych prijímačov; tvorba divadelných alebo iných predstavení; poskytovanie športovísk; výchovnozábavné klubové služby; organizovanie a vedenie konferencií; organizovanie a vedenie kongresov; diskotéky (služby); organizovanie kultúrnych alebo vzdelávacích výstav; informácie o možnostiach zábavy; hazardné hry (herne); fitness kluby (zdravotné a kondičné cvičenia); organizovanie živých vystúpení; premietanie kinematografických filmov; organizovanie športových súťaží; plánovanie a organizovanie večierkov; poskytovanie informácií o možnostiach rekreácie; požičiavanie športového výstroja (okrem dopravných prostriedkov); organizovanie a vedenie seminárov; organizovanie plesov; organizovanie predstavení (manažérske služby); herne s hracími automatmi (služby); prenájom tenisových kurtov; karaoke služby; nočné kluby (zábava); organizovanie a vedenie koncertov; prenájom športových plôch; salóny krásy; kadernícke salóny; záhradníctvo; záhradkárске služby; masáže; fyzioterapia; údržba trávnikov; manikúra; sauny (služby); solária (služby); služby vizážistov“ v triedach 41 a 44 je podľa úradu namieste tiež konštatovať opisnosť prihláseného označenia z dôvodu vnímania tohto označenia vo vyššie uvedenom význame. Dôvodnosť uvedeného vyplýva zo skutočnosti, že vyššie uvedené služby nárokované v triedach 41 a 44 medzinárodného triedenia tovarov a služieb predstavujú súhrnne služby v oblasti zábavy, športovej a kultúrnej činnosti, vzdelávania, starostlivosti o zdravie, relax a krásu ľudí a záhradnícke služby, ktoré sú v rámci prechodného ubytovania (t.j. na miestach určených na oddych a rekreáciu) bežne ponúkané, a to za účelom zvýšenia atraktivity a návštevnosti týchto miest.*

Skutočnosť, že spojenie slov „apartmány“ a „Lomnica“ sa bežne a často používa v oblasti služieb cestovného ruchu len ako jednoduchá informácia o charaktere (type ubytovania) a zemepisnom pôvode týchto služieb, a že relevantná spotrebiteľská verejnosť si toto spojenie nespája s konkrétnym poskytovateľom služieb, potvrdzuje aj množstvo internetových stránok rôznych subjektov poskytujúcich služby cestovného ruchu v známych turistických centrách Veľkej Lomnice, resp. Tatranskej Lomnice. Napríklad len na internetovom portáli <https://www.megaubytovanie.sk/> zameranom na vyhľadávanie prechodného ubytovania sa po upresnení vyhľadávania typu ubytovania na „apartmány“ a zemepisnej oblasti na „Veľká Lomnica“, resp. „Tatranská Lomnica“ vyhľadá 11 poskytovateľov apartmánového ubytovania v oblasti „Veľká Lomnica“ a 12 poskytovateľov apartmánového ubytovania v oblasti „Tatranská Lomnica“.

V súvislosti s argumentom prihlasovateľa, že ustanovenie § 5 ods. 1 písm. c) zákona o ochranných známkach neobsahuje pojmy ako „charakter“ a „zameranie“, a preto tieto nie sú legálnymi pojmami, ktoré sú uplatnené nad rámec zákona, na ktoré nie je možné prihliadať, úrad uvádza, že vymenovanie dôvodov zápisu nespôsobilých označení a údajov (vlastností tovarov alebo služieb) v predmetnom ustanovení zákona o ochranných známkach je len demonštratívne a pri posudzovaní zápisnej spôsobilosti označenia tak možno brať do úvahy aj akúkoľvek inú vlastnosť tovarov alebo služieb, pre ktoré sa označenie prihlasuje, teda aj ich

charakter a zameranie. K vyjadreniu prihlasovateľa, že účel je spojený s prostriedkami (napr. dopravný prostriedok pre služby v doprave), s úmyslom použiť ich na dosiahnutie určitého cieľa alebo činnosti, pričom podľa prihlasovateľa nie je zrejmé na prihlásených službách v čom sa má tento účel určiť, je potrebné uviesť, že práve slovný prvok „apartmán“ v predmetnom označení predstavuje prihlasovateľom spomínaný prostriedok, ktorý je využívaný na vykonanie služieb prechodného ubytovania, ako aj ďalších s nimi súvisiacich a doplnkových služieb, nárokových v rámci predmetnej prihlášky ochrannej známky. Úrad preto musí opätovne konštatovať, že prihlásené označenie je tvorené výlučne slovnými prvkami, ktoré opisujú účel, charakter, zameranie a zemepisný pôvod nárokových služieb, tak ako to bolo uvedené vyššie.

Podľa § 5 ods. 2 zákona o ochranných známkach dôvody zamietnutia uvádzané v § 5 ods. 1 písm. b) až d) zákona o ochranných známkach možno prekonať preukázaním nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti vo vzťahu k tovarom a službám, pre ktoré je označenie prihlásené. V tejto súvislosti úrad považuje za potrebné zdôrazniť, že označenie môže rozlišovaciu spôsobilosť nadobudnúť len intenzívnym a dlhodobým používaním, vďaka ktorému relevantná verejnosť identifikuje tovary alebo služby označenia ako tovary alebo 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 (dokázať), 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 a 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 a k prihláseným tovarom alebo službám, pred dňom podania prihlášky ochrannej známky a s ohľadom na územný princíp, tzn. používanie prihláseného označenia na území Slovenskej republiky alebo vo vzťahu k územiu Slovenskej republiky.

S vyjadrením prihlasovateľa, že predmetné označenie nadobudlo vo vzťahu k prihláseným službám pre neho rozlišovaciu spôsobilosť, a to v rámci používania jeho staršej obrazovej ochrannej známky č. 227848, úrad nemôže súhlasiť. Označenie tvoriace ochrannú známku č. 227848 síce obsahuje slovný prvok „Apartmány Lomnica“, avšak tento prvok je tvorený písmom vo zvláštnom vyhotovení, ktoré nie je bežné. Navyše obrazová ochranná známka obsahuje, okrem uvedeného slovného prvku, aj ďalšie slovné prvky „VYSOKÉ TATRY“ a „SLOVAKIA“ a výrazný grafický prvok (červený kruh s bielym ornamentom). Z pohľadu úradu je dôvodné konštatovať, že spotrebiteľ zameria svoju pozornosť na ochrannú známku ako celok, pričom jeho pozornosť upútajú najmä vizuálne rozlišujúce prvky, t. j. v prvom rade dominantný grafický prvok (červený kruh s bielym ornamentom), ako aj písmo vo zvláštnom vyhotovení. Z uvedeného dôvodu je tvrdenie prihlasovateľa, že spotrebiteľ predmetných služieb si vďaka vyššie uvedenej obrazovej ochrannej známke spojil prihlásené označenie s osobou prihlasovateľa, nedôvodné.

Prihlasovateľ za účelom prekonania namietaných zápisných prekážok predložil spolu so svojim vyjadrením zo dňa 22.4.2020 vyššie špecifikované doklady. K uvedenému úrad uvádza nasledovné.

Doložené doklady (dôkazy č.1 až 7) predstavujú fotografie vyobrazení obrazovej ochrannej známky č. 227848 na rôznych informačných tabuliach, brožúre, resp. plochách umiestnených v rámci budovy apartmánového komplexu. Uvedené doklady neobsahujú označenie v prihlásenej podobe (t.j. výlučne slovné označenie „Apartmány Lomnica“), nie sú datované, a preto ani neosvedčujú žiadne reálne používanie prihláseného označenia vo vzťahu k nárokovým službám pred dátumom podania prihlášky ochrannej známky. Rovnako tak predmetné označenie (t.j. výlučne slovné označenie „Apartmány Lomnica“) neobsahujú ani ďalšie predložené doklady - kópie prvej a posledných troch strán dokumentu s názvom „Zmluva o výkone správy“ (dôkaz č.9) a kópia dokladu „Mesačný zálohový výpis“ (dôkaz č.10), a preto ani z týchto dokladov nemožno vyvodiť používanie predmetného označenia prihlasovateľom. Dve fotografie tabuliek s požiarnym evakuačným plánom (dôkaz č. 8) síce obsahujú slovné spojenie „Apartmány Lomnica“ spolu s adresou „Tatranská 610, 059 52 Veľká Lomnica“, avšak uvedené doklady nijakým spôsobom nepreukazujú tú skutočnosť, v akom rozsahu relevantná spotrebiteľská verejnosť reálne predmetné služby pod prihláseným označením využívala pred podaním prihlášky ochrannej známky, nepreukazuje ani podiel v akom bolo prihlásené označenie zastúpené na trhu a či toto označenie relevantná spotrebiteľská verejnosť vníma ako ochrannú známku alebo len ako jednoduchú informáciu o charaktere, zameraní, účele a zemepisnom pôvode prihlásených služieb.

Čo sa týka ochrannej známky č. 237848 (POZ 2146-2013) „Apartmány Hrabovo“, na ktorú prihlasovateľ tiež poukázal vo svojom vyjadrení, je potrebné uviesť, že v konaní o zápise predmetného označenia do registra ochranných známk boli zo strany úradu uplatnené zápisné výluky v zmysle § 5 ods. 1 písm. b) a c) zákona o ochranných známkach, ktoré boli prihlasovateľom prekonané preukázaním nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti predmetného označenia vo vzťahu k nárokoványm službám. Prihlasovateľ predložil dôkazné materiály, z ktorých vyplynulo intenzívne a dlhodobé používanie označenia „Apartmány Hrabovo“, a tak v tomto konkrétnom prípade prekonal nedostatok rozlišovacej spôsobilosti v zmysle § 5 ods. 2 zákona o ochranných známkach.

Vzhľadom na vyššie uvedené, ako aj vzhľadom na skutočnosť, že prihlasovateľom predložené preukazné materiály, bez ďalších relevantných dôkazových materiálov, neosvedčujú také používanie prihláseného označenia vo vzťahu k spotrebiteľskej verejnosti a nárokoványm službám, na základe ktorého by bolo možné konštatovať prekonanie absolútnych zápisných výluk vyplývajúcich z § 5 ods. 1 písm. b) a c) zákona o ochranných známkach, úrad zotrváva na svojom stanovisku, že predmetné označenie nemôže byť zapísané do registra ochranných známk.

#### 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  
riadiťka  
odboru známk a dizajnov

Doručiť:  
SOUKENÍK - ŠTRPKA, s. r. o.  
Šoltésovej 14

