



Banská Bystrica 07.05.2024
POZ 1173-2022/Z-164-2024

ROZHODNUTIE

Prihláška ochrannej známky POZ 1173-2022 z 1.6.2022 prihlasovateľov: Harciník Stanislav, Gaštanová 1019/8, Bytča; Marcina Peter, Dolná 50/62, Modra; Tapušík Dominik, Pod kaštieľom 636/25, Dubnica nad Váhom; Telehanič Miroslav, Strojárska 1830/91, Snina, ktorých v konaní zastupuje Ing. Peter Kohut PK consulting, Užhorodská 177/23, Michalovce,

sa zamieťa

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) tohto zákona.

Odôvodnenie:

Na základe prieskumu zápisnej spôsobilosti prihlášky ochrannej známky uvedenej značky spisu bolo prihlasovateľom (ďalej v texte len „prihlasovateľ“) správou úradu s príslušným odôvodnením zo 14.12.2022 oznámené, že prihlásené označenie nie je spôsobilé na zápis do registra ochranných známk, pretože podľa § 5 ods. 1 zákona o ochranných známkach (ďalej len „zákon o ochranných známkach“), do registra sa nezapíše označenie, ak

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 1173-2022 je obrazové označenie



prihlasované pre nasledovný zoznam tovarov a služieb:

32 - Citronády; nealkoholické ovocné výťažky; nealkoholické ovocné nápoje; prípravky na výrobu nealkoholických nápojov; príchute na výrobu nealkoholických nápojov; ovocné džúsy; sirupy na výrobu nápojov; vody (nápoje); mušty; limonády; sirupy na výrobu limonád; hroznový mušt (nekvasený); šerbety (nápoje); nealkoholické aperitívy; nealkoholické koktaily; ovocné nektáre; nealkoholický jablkový mušt; medové nealkoholické nápoje; mixované ovocné alebo zeleninové nápoje.

33 - Alkoholické výťažky z ovocia; destilované nápoje; jablčné mušty (alkoholické); digestíva (liehoviny a likéry); víno; džin; likéry; medovina; griotka; liehoviny; brandy, vínovica; whisky; liehové esencie; alkoholové extrakty (tinktúry); alkoholické nápoje okrem piva; alkoholické nápoje s ovocím; vodka; vopred pripravené miešané alkoholické nápoje (nie s pivom); koktaily; curacao (pomarančový likér).

35 - Poskytovanie obchodných alebo podnikateľských informácií; poradenstvo pri organizovaní a riadení obchodnej činnosti; predvádzanie tovaru; aktualizovanie reklamných materiálov; rozširovanie vzoriek tovarov; prieskum trhu; obchodný alebo podnikateľský prieskum; reklama; obchodný alebo podnikateľský výskum; marketingový prieskum; odborné obchodné alebo podnikateľské poradenstvo; organizovanie obchodných alebo reklamných výstav; podpora predaja (pre tretie osoby); organizovanie obchodných alebo reklamných veľtrhov; prezentácia výrobkov v komunikačných médiách pre maloobchod; optimalizácia návštevnosti webových stránok; obchodné sprostredkovateľské služby.

43 - Kaviarne; samoobslužné jedálne; hotelové ubytovacie služby; reštauračné (stravovacie) služby; samoobslužné reštaurácie; rýchle občerstvenie (snackbary); bary (služby); motely (služby); požičiavanie stoličiek, stolov, obrusov a nápojového skla; ozdobné vyrezávanie ovocia a zeleniny
ďalej ako "prihlásené označenie" alebo "predmetné označenie".

Prieskumom zápisnej spôsobilosti predmetného označenia Úrad priemyselného vlastníctva Slovenskej republiky (ďalej len „úrad“) zistil, že vo vzťahu k vyššie uvedeným tovarom a službám nemá takéto prihlásené označenie rozlišovaciu spôsobilosť podľa § 5 ods. 1 písm. b) zákona o ochranných známkach, pretože podľa § 5 ods. 1 písm. c) zákona o ochranných známkach opisuje druh, charakter a zameranie nárokových tovarov a služieb.

Uvedené vyplynulo z posúdenia označenia ako celku v súvislosti k prihlasovaným tovarom a službám a tiež ďalších skutočností, ktoré sú pre posúdenie zápisných prekážok podľa § 5 ods. 1 písm. b) a c) zákona o ochranných známkach rozhodné.

Prihlasovateľ vo svojom vyjadrení k výsledku prieskumu zápisnej spôsobilosti, ktoré bolo úradu doručené dňa 13.2.2023 uviedol, že žiada o pokračovanie v konaní o predmetnej prihláške ochrannej známky. Prihlasovateľ vo vyjadrení tiež poukázal na skutočnosť, že prihlasované označenie je výsledkom úspešného projektu Start Lab s úspešnou kampaňou na vydanie knihy „cocktail BALANCE“ s dominantným slovom balance v bieločieranom prevedení na ktorú sa vyzbieralo 12651 eur. Doplnil, že symbol v označení nie písmenom gréckej abecedy, ale predstavuje „ochrannú kreativitu textov receptúr vytvorených 4 spoluprihlasovateľmi“, ktorý jednoznačne dodáva označeniu rozlišovaciu spôsobilosť.

Na podporu svojich argumentov prihlasovateľ predložil nasledovné dokumenty (dôkazy):

- 1) Obrázok knihy s názvom „COCKTAIL BALANCE“ na Start Lab s titulkom „The Cocktail Balance – kniha, ktorá posunie hranice kreativity“ (dôkaz č. 1),
- 2) Fotokópiu internetovej stránky Úradu priemyselného vlastníctva SR s názvom „Prečo chrániť duševné vlastníctvo“, na ktorej zvýraznil časť určenú pre ochranné známky (dôkaz č. 2),
- 3) Fotokópiu výsledkov vyhľadávania slovného spojenia „gastronomy status“ v internetovom vyhľadávači, na ktorej zvýraznil časť s textom „gastronómia však nie je na svete, ale líši sa od krajiny k krajine, regiónu k regiónu a dokonca od jedného mesta k druhému. Existujú teda národné, regionálne a miestne gastronómie“ (dôkaz č. 3),
- 4) Fotokópia textu „Balance Vermuth“ na pozadí ktorého je uložený symbol, ktorý prihlasovateľ označil ako „ochranná kreativita textov receptúr“ vytvorená 4 spoluprihlasovateľmi.
- 5) Text „Balance Vermuth“ (dôkaz č. 4) a
- 6) Kópiu správy o prieskume zápisnej spôsobilosti vydané úradom dňa 14.12.2022, v ktorej prihlasovateľ zvýraznil vybrané časti textu (dôkaz č. 5).

Záverečné zhodnotenie:

Úrad prihlásené označenie opätovne preskúmal, pričom zobral do úvahy všetky vyjadrenia, ktoré prihlasovateľ v tejto veci uviedol a predložené dokumenty (dôkazy). Stanovisko úradu však napriek tomu zostáva nezmenené, a to, že prihlásené označenie nemá v zmysle § 5 ods. 1 písm. b) a c) zákona o ochranných známkach vo vzťahu k prihláseným tovarom a službám v triedach 32, 33, 35 a 43 medzinárodného triedenia tovarov a služieb rozlišovaciu spôsobilosť.

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 a určiť ich obchodný pôvod. Označenie má rozlišovaciu spôsobilosť pre konkrétne tovary a služby len v prípade, ak spotrebiteľ je alebo bude podľa neho schopný odlíšiť tovary a služby pochádzajúce z určitého obchodného zdroja (tovary a služby jednej osoby od tovarov a služieb inej osoby).

Pri skúmaní zápisnej spôsobilosti označenia je potrebné posúdiť, či je označenie spôsobilé odlíšiť tovary a služby jednej osoby od tovarov a služieb inej osoby (tzv. vnútorná rozlišovacia spôsobilosť), pričom je potrebné zobrať do úvahy dojem, akým označenie pôsobí ako celok na relevantného spotrebiteľa s prihliadnutím na charakter a povahu prihlásených tovarov a služieb. Relevantným spotrebiteľom sa rozumie najmä potenciálny spotrebiteľ daného druhu tovarov alebo služieb, osoby zapojené do distribučnej siete, prípadne obchodné kruhy zaoberajúce sa takým druhom tovarov alebo služieb, pre ktoré je označenie prihlásené. Na to, aby označenie malo rozlišovaciu spôsobilosť a nebola uplatnená zápisná výluka podľa § 5 ods. 1 písm. b) zákona o ochranných známkach, nestačí, aby sa označenie len odlišovalo od iných zapísaných alebo známych označení, ale je potrebné, aby svojou formou a obsahom bolo do takej miery originálne, že jeho osobité znaky majú schopnosť individualizovať tovary a služby, ktoré majú byť ním označované. Účelom zápisnej výluky uvedenej v § 5 ods. 1 písm. b) zákona o ochranných známkach je zabrániť zápisu označení, ktoré sú tvorené výlučne označeniami alebo údajmi, ktoré nemajú schopnosť rozlišovacej spôsobilosti a spotrebiteľia ich budú vnímať len ako všeobecné označenia. Účelom zápisnej výluky uvedenej v § 5 ods. 1 písm. c) zákona o ochranných známkach je zabrániť zápisu označení, ktoré sú tvorené výlučne označeniami alebo údajmi poukazujúcimi na niektorú z vlastností tovaru alebo služby, pre ktorú sa o zápis žiada. Takéto označenia by mali ostať voľné všetkým subjektom pôsobiacim na trhu s dotknutými tovarmi a službami.

Predmetom prihlášky ochrannej známky POZ 1173-2022 je obrazové označenie



, ktoré tvoria slovné prvky „**BALANCE**“ a „**GASTRONOMY**“ spracované v bežnom type tlačeneho písma bielej farby na čiernom podklade a umiestnené pod sebou. Slovný prvok „**BALANCE**“ môžeme do slovenského jazyka preložiť okrem iného aj vo význame *rovnováha, vyváženosť, rovnovážny* (In.: PC Translator 2010) a slovný prvok „**GASTRONOMY**“, má v slovenskom jazyku význam *gastronómia* (In.: PC Translator 2010). Označenie je tiež tvorené podčiarknutým prvkom „**Ω**“ (omega), ktorý predstavuje *písmeno gréckej abecedy* (In.: [https://sk.wikipedia.org/wiki/Omega_\(grécke_písmeno\)](https://sk.wikipedia.org/wiki/Omega_(grécke_písmeno))). Napriek tomu, že slovné prvky nie sú uvedené v slovenskom jazyku (sú uvedené v anglickom jazyku), vzhľadom na ich slovenské ekvivalenty (balans – teda rovnováha a gastronómia), je význam týchto slovných prvkov v prihlásenom označení zrejмый – rovnováha v gastronómii. [„balans“ synonymum pre výraz „rovnováha“ označujúci *stav vyváženosti, vyrovnanosti, rovnosti medzi dvoma al. viacerými zložkami* (In.: Slovník slovenského jazyka. III. P – R. Red. Š. Peciar. 1. vyd. Bratislava: Vydavateľstvo SAV, 1963) a „gastronómia“ označujúci *odbor zaoberajúci sa reštauračnými službami, pohostinstvo, pohostinské služby* (In.: Slovník súčasného slovenského jazyka. A – G. Hl. red. K. Buzássyová – A. Jarošová. Bratislava: Veda, vydavateľstvo Slovenskej akadémie vied 2006)].

Za priemerného spotrebiteľa sa považuje riadne informovaný a primerane pozorný a obozretný spotrebiteľ nárokováných tovarov a služieb. V predmetnom prípade, relevantným spotrebiteľom prihlásených tovarov a služieb v triedach 32, 33, 35 a 43 medzinárodného triedenia tovarov a služieb, ktorými sú rôzne nealkoholické a alkoholické nápoje ako aj služby, ktoré možno súhrnne označiť ako poradenské a reklamné služby (trieda 35) a kaviarenské, reštauračné a pohostinské služby a služby súvisiace s týmito službami (trieda 43), je vzhľadom na ich charakter a časté používanie ako aj dostupnosť, bežný občan Slovenskej republiky, teda široká

spotrebiteľská verejnosť s priemerným stupňom pozornosti orientujúca sa a vyhľadávajúca tovary a služby z oblasti nápojov a rôznych druhov zariadení, kde sa tieto nápoje ako aj strava a jedlo podávajú/poskytujú.

Záver úradu o existencii zápisných prekážok podľa § 5 ods. 1 písm. b) a c) zákona o ochranných známkach, ktorý úrad uviedol aj v správe zo 14. 12. 2022, vyplýva z už uvedeného sémantického významu prihláseného označenia a jeho vnímania spotrebiteľskou verejnosťou. Pokiaľ sa relevantná spotrebiteľská verejnosť stretne s predmetným označením na prihlásených (nárokovaných) tovaroch a službách, bez väčšej námahy a hlbších kognitívnych úvah bude vnímať opisnosť informácie, ktorá je v označení obsiahnutá a označenie nebude vnímať ako označenie obchodného pôvodu nárokovaných tovarov a služieb, ale len ako priamu informáciu o charaktere a druhu poskytovaných tovarov a služieb, teda, že ide o vyvážené nealkoholické alebo alkoholické nápoje resp. služby kaviarní, reštaurácií a pohostinstiev a obdobných zariadení, kde sa podáva/servíruje občerstvenie, ktoré svojimi vlastnosťami spĺňa kritéria vyvázenej stravy a to ako jedla, tak aj nápojov. Použitý typ písma, usporiadanie slovných prvkov a podčiarknutého symbolu „Ω“ pod seba, kde slovný prvok „BALANCE“ je väčší ako ostatné prvky, nie je ničím výnimočné ani originálne a prihlásenému označeniu nezabezpečuje rozlišovacu spôsobilosť, keďže nedokáže odpútať pozornosť spotrebiteľa od opisnej informácie. V súvislosti s podčiarknutým symbolom „Ω“, možno doplniť, že ide o zaužívaný, bežne sa vyskytujúci a používaný symbol pre znamenie zverokruhu Váhy, ktorý je tiež používaný ako symbol rovnováhy a harmónie a podporuje tak opisnosť slovného prvku „Balance“ a tým aj celého označenia (ide gastronómiu v rovnováhe, alebo rovnovážnu gastronómiu). V nadväznosti na uvedené, má úrad za to, že prihlásené označenie nespĺňa podmienky pre zápis označenia do registra ochranných známk v zmysle ustanovení § 5 ods. 1 písm. b) a c) zákona o ochranných známkach. Uvedené vyplynulo z posúdenia označenia ako celku vo vzťahu k prihlasovanému tovarom a službám a tiež ďalších skutočností, ktoré sú pre posúdenie zápisných prekážok podľa § 5 ods. 1 písm. b) a c) zákona o ochranných známkach rozhodné.

Úrad naďalej zotrváva v názore, že grafická úprava označenia je minimálna a nedostatočná na to aby odklonila vnímanie označenia ako celku od významu slovných prvkov „balance“ a „gastronomy“, ktoré si spotrebiteľ preloží ako vyvážená (rovnovážna) gastronómia a bude ho vo vzťahu ku prihlasovaným tovarom a službám vnímať ako priamu informáciu o charaktere a druhu poskytovaných tovarov a služieb.

Čo sa týka argumentu prihlasovateľa, že symbol uvedený v označení nie je písmenom gréckej abecedy, úrad uvádza, že pôvodné posúdenie tohto symbolu uvedené v správe úradu nebolo presné, keďže ide o symbol Váh (pozostávajúci z gréckeho písmena omega a vodorovnej čiary). Táto nepresnosť však nedokáže zmeniť záver, že tento symbol nie je schopný zabezpečiť prihlasovanému označeniu dostatočnú dištinktivitu. Úrad zároveň zastáva názor, že tento prvok nemožno považovať za výsledok samostatnej kreatívnej činnosti prihlasovateľa, ako uviedol vo vyjadrení prihlasovateľ, keďže na základe prieskumu voľne dostupných zdrojov na internete vyplýva, že ide o zaužívaný, bežne sa vyskytujúci a dlhodobo používaný symbol pre znamenie zverokruhu Váhy (symbol rovnováhy a harmónie).

Uvedené je zjavné napríklad z o zdroja <https://www.goldie.sk/zverokruh/>, ktorý uvádza že:

Váhy (24.september – 23.október)

Drahokamy pre znamenie Váhy: akvamarín, jaspis, zafír, ružový koral, turmalín, jadeit, perla, ruženin, diamant, topás.



alebo zo zdroja <https://www.marionnaud.sk/m-life/novinky-trendy/tajomstva-znameni-vahy/>, kde nájdeme že:

Symbol: Váhy

Váhy sú symbolom spravodlivosti, rovnováhy a harmónie. Vďaka čomu sú ľudia narodení v tomto znamení skutoční mierotvorci. Je to jediné znamenie, ktorého symbolom je neživá vec: symbolmi všetkých ostatných znamení sú živé tvory. Má to však jasný zmysel. Znamenie Váh je presne v polovici striedania ročných období – označujú stredový bod roka, preto sú ich symbolom dokonale vyvážené a symetrické váhy.



alebo aj na základe ďalších zdrojov, ako sú <https://icon-icons.com/icon/zodiac-libra/136003>

[https://sk.wikipedia.org/wiki/Váhy_\(znamenie\)](https://sk.wikipedia.org/wiki/Váhy_(znamenie))
<https://www.dublez.sk/znamenie-zverokruhu-vahy-charakteristika-a-znaky-a130>
<https://mesacnykamen.sk/vahy/>
a iné.

Ako už bolo uvedené, úrad má za to, že predmetný prvok označeniu nezabezpečuje potrebnú dištinktivitu, ale práve naopak, podporuje opisnosť slovného prvku „Balance“ vo význame rovnováha.

S ohľadom na uvedenú sémantickú analýzu slovných prvkov prihláseného označenia samostatne a následne aj označenia ako celku je odôvodnené predpokladať, že spotrebiteľská verejnosť bude predmetné označenie ako celok vnímať ako opisné vo význame „rovnovážna gastronómia“ a nie ako označenie, na základe ktorého by bola schopná určiť obchodný pôvod takto označených tovarov a služieb.

Danosť rozlišovacej spôsobilosti je podmienená predovšetkým originalitou označenia v miere umožňujúcej individualizáciu tovarov alebo služieb pochádzajúcich od rôznych osôb. To znamená, že označenie svojou formou a obsahom musí spotrebiteľovi umožniť rozlíšiť tovary alebo služby jednej osoby od tovarov alebo služieb inej osoby, čo uvedené označenie nie je schopné plniť, a preto s poukazom na § 5 ods. 1 písm. b) a c) zákona o ochranných známkach nemôže byť zapísané do registra ochranných známk.

V súvislosti s § 5 ods. 2 zákona o ochranných známkach a možnosťou prekonať zápisné prekážky podľa § 5 ods. 1 písm. b) až d) tohto zákona úrad vyhodnotil prihlasovateľov argument, že prihlasované označenie je výsledkom úspešného projektu Start Lab s úspešnou kampaňou na vydanie knihy „cocktail BALANCE“ s dominantným slovom balance v bieločiernom prevedení, na ktorú sa vyzbieralo 12651 eur a k nemu prislúchajúci dôkaz č. 1. Uvedená argumentácia a predložený dôkaz nijakým spôsobom nepreukazujú nadobudnutie rozlišovacej spôsobilosti prihlasovaného označenia (na doplnenie možno uviesť, že uvedená argumentácia nesvedčí ani o inherentnej rozlišovacej spôsobilosti prihláseného označenia). Predložený obrázok knihy (dôkaz č. 1) neobsahuje predmetné označenie a nie je z neho zrejmý ani vzťah prihláseného označenia vo vzťahu k nárokoványm tovarom a službám. Pre účely preukázania rozlišovacej spôsobilosti predmetného označenia je tak uvedená argumentácia prihlasovateľa irelevantná. Samotné vydanie knihy, ani vyzbieranie finančných prostriedkov nemá žiadnu výpovednú hodnotu o rozlišovacej spôsobilosti označenia vo vzťahu k nárokoványm tovarom a službám alebo o nadobudnutí rozlišovacej spôsobilosti označenia jeho používaním.

Taktiež druhý predložený dôkaz - fotokópia internetovej stránky úradu s informáciami o ochrane duševného vlastníctva nijakým spôsobom nesúvisí s predmetným označením, označenie neobsahuje, ani neobsahuje žiadne argumenty, či odpovede na výsledky prieskumu zápisnej spôsobilosti uvedené úradom v liste zo dňa 14.12.2022.

Rovnako dôkaz č. 3 - fotokópie výsledkov vyhľadávania slovného spojenia „gastronomy status“ v internetovom vyhľadávači, so zvýraznenou časťou textu: „*gastronómia však nie je na svete, ale líši sa od krajiny k krajine, regiónu k regiónu a dokonca od jedného mesta k druhému. Existujú teda národné, regionálne a miestne gastronómie*“ nesvedčí o inherentnej či nadobudnutej rozlišovacej spôsobilosti prihláseného označenia. Prihlasovateľ nepriložil žiadny komentár, či bližšie vysvetlenie súvislosti tohto dôkazu s prihlasovaným označením a ako má tento text preukázať rozlišovaciu spôsobilosť označenia. Z tohto dôkazu naopak vyplýva iba potvrdenie opisnosti slovného prvku „gastronomy“ v rámci označenia vo vzťahu k prihlasovaným tovarom a službám. Uvedený text hovorí o charaktere gastronómie, že sa môže odlišovať a byť charakteristická pre určitú vybranú oblasť, čím však hovorí len o jednej z mnohých charakteristík gastronómie a v konečnom dôsledku iba potvrdzuje záver úradu, že ide o bežne používané a vo všeobecnosti známe slovo v slovenskom jazyku, a ako uvádza uvedený text aj v rôznych regionálnych či oblastných dialektoch. Čo taktiež preukazujú ostatné texty na predloženom dokumente. Úrad vo svojej správe hovoril o všeobecnosti tohto slovného prvku a jeho generickej vo vzťahu k prihlasovaným tovarom a službám, ktoré dôkaz č. 3 a ani odpoveď prihlasovateľa nijakým spôsobom nevyvrátili. Úrad tak na základe uvedeného zotrváva v názore, že slovný prvok „gastronomy“ ako súčasť prihlasovaného označenia nie je schopný zabezpečiť rozlišovaciu spôsobilosť predmetného označenia ako celku.

Dôkazy č. 4 a 5 sú zhodné s textom, ktorý opisuje vlastnosti produktu 4 spoluprihlasovateľov. Po dôkladnom preštudovaní týchto dôkazov úrad konštatuje, že dôkazy neobsahujú žiadne informácie, ktoré by akýmkoľvek spôsobom preukazovali, že prihlasované označenie disponuje aspoň minimálnou mierou rozlišovacej spôsobilosti. Symbol na pozadí textu vyobrazený na dôkaze č. 4, ktorý, ako uvádza prihlasovateľ, „predstavuje ochranná kreativitu textov receptúr vytvorených 4 spoluprihlasovateľmi“, nie je možné považovať za originálny a príznačný pre tovary a služby poskytované prihlasovateľom, pretože, ako úrad už vyššie uviedol a v dostatočnej miere podložil dôkazmi, ide o bežne používaný a širokej verejnosti známy symbol s jasným obsahom. Rovnako tak aj text v predložených dokumentoch nie je možné považovať za spôsobilý na preukázanie rozlišovacej spôsobilosti označenia, pretože o samotnom označení ako celku vôbec nepojednáva (neobsahuje ho) a z jeho jednotlivých prvkov sa zaoberá iba slovným prvkom „balance“, ktorého rozlišovaciu spôsobilosť nijako nepreukazuje. Úrad tak na základe uvedených skutočností vyhodnotil, že dôkazy č. 4 a 5 neobsahujú žiadne informácie, ktoré by boli na preukázanie rozlišovacej spôsobilosti označenia vo vzťahu k nárokoványm tovarom a službám relevantné.

Kópiu správy o prieskume zápisnej spôsobilosti vydané úradom dňa 14.12.2022, v ktorej prihlasovateľ zvýraznil vybrané časti textu (dôkaz č. 6) úrad nepovažuje za relevantný dôkaz zo strany prihlasovateľa, keďže neobsahuje žiadne vyjadrenie prihlasovateľa a z vyznačených odsekov vyplýva iba hodnotenie vykonané úradom o nedostatku rozlišovacej spôsobilosti predmetného označenia ako celku.

Úrad tak má za to, že relevantná spotrebiteľská verejnosť zaujímajúca a orientujúca sa v oblasti gastronómie a pohostinstiev bude predmetné označenie vnímať iba ako opis charakteru a druhu takto označených tovarov a služieb a nie ako označenie obchodného pôvodu. Vo vzťahu k prihlasovaným tovarom a službám teda nemá takéto označenie rozlišovaciu spôsobilosť, pretože podľa § 5 ods. 1 písm. c) opisuje charakteru, druh alebo iné vlastnosti prihlásených tovarov.

Na základe všetkých uvedených skutočností úrad zastáva názor, že vzhľadom na existenciu dostatočne priameho a konkrétneho vzťahu medzi prihlasovaným označením a predmetnými tovarmi a službami z pohľadu príslušnej skupiny verejnosti má prihlasovaná ochranná známka opisnú povahu. Tým prihlasované označenie ako celok napĺňa podmienky zápisných výluk podľa § 5 ods. 1 písm. b) a c) zákona o ochranných známkach.

Podľa § 28 ods. 4 zákona o ochranných známkach ak označenie nie je spôsobilé na zápis podľa § 5, úrad prihlášku zamietne. Pred rozhodnutím o zamietnutí prihlášky úrad musí umožniť prihlasovateľovi vyjadriť sa k dôvodom, na ktorých základe sa má prihláška zamietnuť.

Vzhľadom na všetky uvedené skutočnosti z ktorých vyplýva, že samotné označenie nemá vlastnú inherentnú rozlišovaciu spôsobilosť, ako aj na to, že prihlasovateľ svojou odpoveďou nevyvrátil námietky úradu vo vzťahu k zápisným prekážkam podľa § 5 ods. 1 písm. b) a c) zákona o ochranných známkach ani nepredložil doklady, ktoré by relevantným spôsobom preukázali nadobudnutie rozlišovacej spôsobilosti prihláseného označenia v súlade s § 5 ods. 2 zákona o ochranných známkach, 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 toho 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 v Banskej Bystrici na základe správnej žaloby podanej podľa § 177 a nasl. zákona č. 162/2015 Z. z. Správny súdny poriadok.

JUDr. Lenka Midriaková
riaditeľka odboru

Doručiť:

Ing. Peter Kohut PK consulting, Užhorodská 177/23, 071 01 Michalovce 1, Slovenská republika