



Banská Bystrica 26.09.2024
POZ 409-2024/Z-385-2024

ROZHODNUTIE

Prihláška ochrannej známky POZ 409-2024 z 15.2.2024 prihlasovateľa Nitrianske rádio s. r. o., Zbehy 824, ktorého v konaní zastupuje JUDr. Marek Ďuran, advokát, Štefánikova trieda 64/34, Nitra-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) tohto zákona.

Odôvodnenie:

Na základe prieskumu zápisnej spôsobilosti prihlášky ochrannej známky uvedenej značky spisu bolo prihlasovateľovi správou úradu s príslušným odôvodnením z 8.7.2024 oznámené, že prihlásené označenie nie je spôsobilé na zápis do registra ochranných známk, pretože podľa § 5 ods. 1 zákona o ochranných známkach v znení neskorších predpisov (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 409-2024 je výlučne slovné označenie bez akýchkoľvek grafických prvkov „Nitrianske rádio“ prihlásené pre služby „reklamné plagátovanie; rozširovanie reklamných materiálov; poradenstvo pri organizovaní a riadení obchodnej činnosti; predvádzanie tovaru; cielené posielanie reklamných materiálov poštou; rozširovanie vzoriek tovarov; prieskum trhu; obchodný alebo podnikateľský prieskum; prenájom reklamných materiálov; vydávanie reklamných textov; reklama; rozhlasová reklama; obchodný alebo podnikateľský výskum; vzťahy s verejnosťou (public relations); televízna reklama; predvádzanie (služby modeliek) na reklamné účely a podporu predaja; marketingový prieskum; odborné obchodné alebo podnikateľské poradenstvo; organizovanie obchodných alebo reklamných výstav; prieskum verejnej mienky; prenájom reklamných plôch; podpora predaja pre tretie osoby; spracovanie textov; zbieranie údajov do počítačových databáz; organizovanie obchodných veľtrhov; online reklama na počítačovej komunikačnej sieti; prenájom reklamného času v komunikačných médiách; prezentácia výrobkov v komunikačných médiách pre maloobchod; písanie reklamných textov; zostavovanie štatistík; grafická úprava tlačovín na reklamné účely; organizovanie módných prehliadok na podporu predaja; marketing; telemarketingové služby; platené reklamné služby typu „klikni sem“; obchodné sprostredkovateľské služby; poskytovanie obchodných informácií prostredníctvom webových stránok; online poskytovanie obchodného priestoru pre nákupcov a predajcov to-

varov a služieb; rozvíjanie reklamných nápadov; písanie textov scenárov na reklamné účely; zostavovanie zoznamov informácií na obchodné alebo reklamné účely; cielený marketing; vonkajšia reklama; služby v oblasti vzťahov s médiami; poskytovanie spotrebiteľských rebričkov tovarov na obchodné alebo reklamné účely; poskytovanie spotrebiteľských ohodnotení tovarov na obchodné alebo reklamné účely; reklama na výrobky prostredníctvom influencerov; marketing prostredníctvom influencerov; správa počítačových súborov“ **v triede 35**, „rozhlasové vysielanie; posielanie správ; telefonická komunikácia; komunikácia mobilnými telefónmi; prenos správ a obrazových informácií prostredníctvom počítačov; prenos elektronickej pošty; výzvy (rádiom, telefónom alebo inými elektronickými komunikačnými prostriedkami); komunikácia prostredníctvom optických sietí; prenos signálu prostredníctvom satelitu; poskytovanie priestoru na diskusiu na internete; poskytovanie prístupu do databáz; online posielanie pohľadníc; prenos digitálnych súborov; bezdrôtové vysielanie; poskytovanie diskusných fór online; kontinuálny prenos dát (streaming); rádiová komunikácia; prenos videonahrávok na objednávku; prenos digitálnych nahrávok (podcastov)“ **v triede 38** a „akadémie (vzdelávanie); zábava; organizovanie vedomostných alebo zábavných súťaží; rozhlasová zábava; vydávanie textov (okrem reklamných); vyučovanie; vzdelávanie; školenia; požičiavanie zvukových nahrávok; tvorba rozhlasových a televíznych programov; organizovanie a vedenie konferencií; organizovanie a vedenie kongresov; informácie o výchove a vzdelávaní; informácie o možnostiach zábavy; organizovanie kultúrnych alebo vzdelávacích výstav; organizovanie živých vystúpení; organizovanie športových súťaží; nahrávacie štúdiá (služby); prenájom videorekordérov; požičiavanie videopások; organizovanie a vedenie seminárov; organizovanie a vedenie tvorivých dielní (výučba); rezervácie vstupeniek na zábavné predstavenia; organizovanie súťaží krásy; organizovanie lotérií; organizovanie plesov; organizovanie predstavení (manažérske služby); požičiavanie audioprístrojov; požičiavanie videokamier; písanie textov scenárov nie na reklamné účely; strihanie videopások; online vydávanie elektronických kníh a časopisov; vydávanie kníh; fotografické reportáže; fotografovanie; nahrávanie videopások; písanie textov; organizovanie a vedenie koncertov; organizovanie módnych prehliadok na zábavné účely; koučovanie (školenie); služby diskdžokejov; odborné preškoľovanie; hudobná tvorba; online poskytovanie digitálnej hudby (bez možnosti kopírovania); online poskytovanie videozáznamov (bez možnosti kopírovania); poskytovanie nestahovateľných filmov prostredníctvom služieb na prenos videí (na požiadanie); prenájom umeleckých diel; odborné školenia zamerané na odovzdávanie know-how; tvorba videozáznamov na podujatiach; poskytovanie spotrebiteľských rebričkov tovarov na kultúrne alebo zábavné účely; poskytovanie spotrebiteľských ohodnotení tovarov na kultúrne alebo zábavné účely; tvorba videonahrávok pomocou dronov; prenos obchodných znalostí a know-how (školenie); organizovanie zábavných podujatí; organizovanie a vedenie športových podujatí; hudobná výchova a vzdelávanie; vedenie zábavných podujatí; tvorba digitálnych nahrávok (podcastov)“ **v triede 41** medzinárodného triedenia tovarov a služieb (ďalej tiež „prihlásené označenie“ alebo „predmetné označenie“).

Predmetné označenie je tvorené spojením slov „Nitrianske“ a „rádio“ v štandardnom type tlačeneho písma. Prvý slovný prvok „Nitrianske“ predstavuje prídavné meno utvorené od názvu krajského mesta Nitra nachádzajúceho sa na západe Slovenska (In.: <https://sk.wikipedia.org/wiki/Nitra>). Druhý slovný prvok „rádio“ označuje rozhlasovú stanicu, rozhlas (často ako súčasť názvu); resp. rozhlasový prijímač (In.: Krátky slovník slovenského jazyka, Veda, Bratislava, 2003). Označenie ako celok je možné z významového hľadiska interpretovať ako rádio alebo rozhlasovú stanicu z Nitry, resp. rozhlasovú stanicu orientovanú na Nitriansky región.

V správe zo dňa 8.7.2024 Úrad priemyselného vlastníctva SR (ďalej len „úrad“) prihlasovateľovi oznámil, že vo vzťahu k prihláseným službám, predmetné označenie 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 druhu, charakteru, zamerania, účelu a zemepisného pôvodu prihlásených služieb. Predmetné označenie ako celok v spojitosti s prihlásenými službami v triede 38, ktoré možno hromadne označiť ako rôzne telekomunikačné služby súvisiace s vysielaním, prenosom dát a informácií a prístupom do telekomunikačných sietí, bude relevantná spotrebiteľská verejnosť, ktorú v tomto prípade tvorí široká posluchácka verejnosť, ako aj odborná verejnosť v oblasti telekomunikácií a prenosu informácií, vnímať iba ako jednoduchú a priamu informáciu o druhu, charaktere, zameraní, účele a zemepisnom pôvode prihlásených služieb, teda, že ide o služby v oblasti rozhlasového vysielania z krajského mesta Nitra na západe Slovenska. Zároveň prihlásené služby v triedach 35 a 41, ktoré možno hromadne označiť ako reklamno-propagačné služby, obchodné poradenské služby, administratívne služby, služby marketingu, služby databáz, služby tvorby relácií, vzdelávacie a vydavateľské služby, služby prenájmu (rôznych nosičov informácií, nahrávacích a prehrávacích

zariadení, atď.), služby nahrávacích štúdií, pre ktoré bolo predmetné označenie taktiež prihlásené, predstavujú služby doplnkové a úzko súvisiace s vyššie uvedenými službami, keďže môžu byť bežne poskytované prostredníctvom rozhlasového vysielania, resp. sú ich neoddeliteľnou súčasťou, či už ide o reklamu a marketing, tvorbu vlastných programov, reportárske služby alebo služby v oblasti zábavy všeobecne. Na základe uvedeného je prihlásené označenie aj vo vzťahu k týmto nárokoványm službám možné považovať za označenie bez rozlišovacej spôsobilosti, poskytujúce relevantnému spotrebiteľovi informáciu o zameraní, zemepisnom pôvode a ďalších vlastnostiach týchto služieb.

Vzhľadom na uvedené úrad konštatoval, že predmetné označenie „Nitrianske rádio“ je ako celok vo vzťahu k prihláseným službám označením opisným, tzn. označením bez rozlišovacej spôsobilosti. Rozlišovacia spôsobilosť označenia je pritom 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. 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.

Prihlasovateľ za účelom preukázania nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti predmetného označenia podľa § 5 ods. 2 zákona o ochranných známkach predložil spolu so žiadosťou o zápis ochrannej známky do registra svoje vyjadrenie, v ktorom uviedol, že jeho spoločnosť bola založená za účelom prevádzkovania rádiovkej stanice pre nitriansky región a jeho obyvateľov. Predmetná rozhlasová stanica je všeobecne známa ako jediná nitrianska rozhlasová stanica. Programová štruktúra rozhlasovej stanice je orientovaná výslovne na nitriansky región, udalosti v ňom a záujmy jeho obyvateľov a propaguje prevádzky a spoločenské akcie v tomto regióne. Spoločnosť Nitrianske rádio s. r. o. vysiela na základe licencie č. R/150 vydané výhradne pre nitriansky región pre rozhlasové terestriálne vysielanie. Žiadna iná rozhlasová stanica nemá licenciu výlučne pre nitriansky región a vždy sa jedná buď o celoslovenské vysielanie alebo o rozhlasové vysielanie pre viacero vybraných regiónov, ktoré zahŕňa Nitru ako jeden z týchto regiónov. Prihlasovateľ používa predmetné označenie od počiatku rozhlasového vysielania, používa ho v živých vstupoch a má ho zahrnuté aj do svojich jinglov. Na záver opätovne podotkol, že na území Slovenskej republiky nepôsobí iná rozhlasová stanica pod prihláseným označením. Súčasťou žiadosti o zápis ochrannej známky do registra boli nasledovné materiály:

- Baner zo stránky spoločnosti prihlasovateľa s textom "NITRIANSKE RÁDIO RÁDIO V NITRE 105,4MHZ" a ďalšími obrazovými prvkami -*vyobrazením magnetofónu, nitrianskej vlajky a hradu, atď.* (dôkaz č. 1).
- Výpis z obchodného registra spoločnosti prihlasovateľa (dôkaz č. 2).
- Šesť zvukových nahrávok jinglov, v ktorých zaznie slovné spojenie tvoriace prihlásené označenie spolu s ďalšími slovnými a zvukovými prvkami (dôkaz č. 3).

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

Doložený doklad (dôkaz č.1) predstavuje vyobrazenie banera, na ktorom sa nachádza aj slovné spojenie tvoriace prihlásené označenie. Doložené zvukové súbory (dôkaz č.3) obsahujú spojenie tvoriace prihlásené

označenie. Uvedené doklady neobsahujú údaje, ktoré by preukazovali spojitosť s prihlasovateľom, a neosvedčujú žiadne reálne používanie prihláseného označenia vo vzťahu k nárokoványm službám pred dátumom podania prihlášky ochrannej známky. K poukázaniu prihlasovateľa na skutočnosť, že predmetné označenie tvorí obchodné meno spoločnosti prihlasovateľa „Nitrianske rádio s. r. o., Nitra“ (dôkaz č.2), je potrebné uviesť, že táto samotná skutočnosť nie je dostatočná na konštatovanie nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti pre inak nedištingtívne a opisné označenie. Pokiaľ ide o posudzovanie zápisnej spôsobilosti ochrannej známky, toto sa uskutočňuje výlučne podľa zákona o ochranných známkach, pričom zápis obchodného mena do obchodného registra automaticky nesvedčí o zápisnej spôsobilosti rovnakého označenia ako ochrannej známky. V prípade ochrannej známky je základnou podmienkou zápisu do registra jej rozlišovacia spôsobilosť, teda aby označenie bolo originálne do takej miery, že okamžite umožní spotrebiteľovi na trhu identifikovať obchodný pôvod takto označených tovarov a služieb. Na rozdiel od obchodného mena, ochranná známka nemôže obsahovať výlučne opisné údaje, pretože takéto údaje môžu používať v obchode aj iné subjekty pre označenie rovnakých tovarov alebo služieb. Súčasne úrad uviedol, že posúdenie rozlišovacej spôsobilosti prihláseného označenia pre účely zápisu označenia ako ochrannej známky nijako nesúvisí s tým, že prihlasovateľ má udelenú licenciu na rozhlasové vysielanie pod označením Nitrianske rádio.

K argumentu prihlasovateľa, že nijaká iná rozhlasová stanica nepôsobí pod prihláseným označením, úrad uviedol nasledovné. Skutočnosť, že určité označenie je v čase jeho prihlásenia na zápis do registra ochranných známkou používané jediným subjektom na trhu, nesvedčí sama osebe v prospech zápisnej spôsobilosti tohto označenia. Absencia používania označenia inými subjektmi automaticky neznamena, že toto označenie má rozlišovaciu spôsobilosť a môže mu byť priznaná právna ochrana v zmysle zákona o ochranných známkach. Uvedené vyplýva z toho, že rozlišovacia spôsobilosť označenia sa posudzuje na základe toho, či relevantná verejnosť bezprostredne vníma toto označenie ako dištingtívne s ohľadom na nárokové tovary a služby, pričom absencia predchádzajúceho používania viacerými subjektmi nevyhnutne nepredstavuje dôkaz o takomto vnímaní. Pokiaľ je posudzované označenie bez rozlišovacej spôsobilosti v zmysle § 5 ods. 1 písm. b) zákona o ochranných známkach, predmetná zápisná výluka sa nedá odstrániť argumentom, že prihlasovateľ je jedinou osobou, ktorá v súčasnosti takto označené služby v danej lokalite poskytuje.

Po zhodnotení všetkých doložených dokladov úrad konštatoval, že z nich jednoznačne nevyplýva, že iba na základe tak všeobecného, opisného označenia, akým je prihlásené označenie, dokáže spotrebiteľ identifikovať takto označené nárokové služby ako služby pochádzajúce od prihlasovateľa, teda ako služby pochádzajúce výlučne z jediného obchodného zdroja, a odlíšiť ich od rovnakých služieb iných subjektov na trhu.

Vzhľadom na vyššie uvedené, ako aj vzhľadom na skutočnosť, že prihlasovateľom predložené preukazné materiály neosvedčujú také používanie prihláseného označenia vo vzťahu k spotrebiteľskej verejnosti a k všetkým 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 v závere svojho vyjadrenia uviedol, že predmetné označenie nemôže byť zapísané do registra ochranných známk.

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.

Výsledok prieskumu bol prihlasovateľovi doručený na oboznámenie a vyjadrenie. Prihlasovateľ sa v stanovenej lehote do 8.9.2024 k výsledku prieskumu zápisnej spôsobilosti prihláseného označenia uvedenému v správe úradu zo dňa 8.7.2024 nevyjadril. Úrad naďalej trvá na vznesených námietkach týkajúcich sa zápisnej spôsobilosti prihláseného označenia 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 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:

JUDr. Marek Ďuran, Štefánikova 34, 949 01 Nitra 1, Slovenská republika