



Banská Bystrica 22.01.2025
POZ 883-2024/Z-26-2025

ROZHODNUTIE

Prihláška ochrannej známky POZ 883-2024 z 28.3.2024 prihlasovateľa Asociácia pomoci postihnutým - APPA, Na medzi 9519/2A, Bratislava-Rača, ktorého v konaní zastupuje Marko & Overton-Fox, s.r.o., Karpatská 18, 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) tohto zákona.

Odôvodnenie:

Na základe prieskumu zápisnej spôsobilosti prihlášky ochrannej známky uvedenej značky spisu bolo prihlasovateľovi správou Úradu priemyselného vlastníctva Slovenskej republiky (ďalej „úrad“) s príslušným odôvodnením z 10.7.2024 oznámené, že prihlásené označenie nie je spôsobilé na zápis do registra ochranných známkov, pretože podľa § 5 ods. 1 písm. b) zákona o ochranných známkach v znení neskorších predpisov (ďalej „zákon o ochranných známkach“) do registra sa nezapíše označenie, ak nemá rozlišovaciu spôsobilosť.

Predmetom prihlášky ochrannej známky POZ 883 - 2024 je slovné označenie „#žijem pre umenie“ prihlásené pre tovary „*dekoratívne magnety*“ v triede 9; „*kalendáre; samolepky pre domácnosť a na kancelárske použitie; papierové alebo lepenkové etikety; samolepky (papiernický tovar)*“ v triede 16; „*tašky*“ v triede 18; „*po-háre, šálky, hrnčeky na pitie; tepelne izolované fľaše (termosky)*“ v triede 21; „*tričká*“ v triede 25 a služby „*dražby*“ v triede 35 a „*organizovanie dobročinných zbierok*“ v triede 36 medzinárodného triedenia tovarov a služieb (ďalej „prihlásené označenie“ alebo „predmetné označenie“).

Prieskumom zápisnej spôsobilosti predmetného označenia úrad zistil, že vo vzťahu k prihlasovaným tovarom a službám v triedach 9, 16, 18, 21, 25, 35 a 36 medzinárodného triedenia tovarov a služieb nemá takéto prihlásené označenie ako celok rozlišovaciu spôsobilosť v zmysle § 5 ods. 1 písm. b) zákona o ochranných známkach.

Uvedené vyplýva z významu slovných prvkov (slovného spojenia), ktoré tvoria predmetné prihlásené označenie a tiež z ďalších skutočností, ktoré sú pre posúdenie zápisnej prekážky podľa § 5 ods. 1 písm. b) zákona o ochranných známkach rozhodné.

Prihlasovateľ na správu úradu zaslal odpoveď doručенú úradu 10. 9. 2024 (vyjadrenie prihlasovateľa), v ktorej uviedol, že si je vedomý právnej úpravy zákona o ochranných známkach vrátane skutočnosti, že rozlišovacia schopnosť je jedným z nevyhnutných hmotnoprávných znakov ochrannej známky v zmysle ustanovenia § 5 ods. 1 písm. b) tohto zákona, avšak nesúhlasí so záverom, že označenie „#žijem pre umenie“ vo vzťahu k ná-rokovaným tovarom a službám by nemalo rozlišovaciu schopnosť.

Prihlasovateľ uviedol, že na posúdenie rozlišovacej schopnosti nie je rozhodujúca iba jednoduchá jazyková analýza jednotlivých znakov a slov použitých v prihlásenom označení ale významným je aj jedinečné spojenie slov do celku a chápanie kontextu, v ktorom sa používa, keď aj mnohé ochranné známky používajú iba kombináciu slov jednoznačného sémantického charakteru. Poukázal, že predmetom jeho činnosti je okrem iného pomoc a podpora umenia vrátane jedinečného spojenia podpory zdravotne znevýhodnených prostredníctvom charitatívnych aukcií umeleckých diel. Charitatívne projekty prihlasovateľa majú dlhodobú tradíciu – vyše 14 rokov, sú špecifické svojim konceptom a tešia sa mediálnej pozornosti a sú známe širokej verejnosti. Vzhľadom na ich špecifický charakter, obsah a spôsob realizácie sú spájané iba s prihlasovateľom. Doplnil, že charitatívne projekty prihlasovateľa priamo slúžia na podporu zdravotne znevýhodnených združených v Klube APPA, ktorý pôsobí pri prihlasovateľovi a má dlhoročnú tradíciu a združuje niekoľko tisíc osôb. Dôsledkom toho potom je, že tieto projekty podporujú významné subjekty, vrátane médií, Nadácie TA3, Nadácie SPP, Nadácie VÚB, či Nadácie ZSE a množstvo podnikateľských subjektov a fyzických osôb.

Podľa názoru prihlasovateľa, záver, ktorý uviedol úrad v správe, že pri prihlásenom označení ide o jednoduchú správu, ktorú je možné priradiť akémukoľvek subjektu zameranému na umenie, pričom prirodzeným dôsledkom je to, že predmetné označenie neoznačuje obchodný pôvod týchto služieb a súvisiacich tovarov, nezodpovedá skutočnosti. Naopak, označenie „#žijem pre umenie“ sa jednoznačne spája s výrobkami a činnosťou prihlasovateľa. Prihlasovateľ vyjadril poľutovanie, že úrad zobral za významné zdroje z wikipédie a očakával komplexnejší odborný pohľad a posúdenie širších súvislostí a skutočného spôsobu používania prihláseného spojenia a nijako pri prieskume nezohľadnil, že prihlásené označenie je jedinečné a originálne a nemá popisný charakter vo vzťahu k výrobkom a službám, na označenie ktorých sa používa. Zdôraznil fakt, že je subjekt, ktorý medzi prvými prišiel s myšlienkou charitatívnych aukcií umenia pre potreby zdravotne znevýhodnených a uviedol ciele a zmysel týchto aukcií, pričom slovo „žijem“ je potrebné chápať v označení „#žijem pre umenie“ práve v tomto kontexte a slovo „umenie“ zdôrazňuje, že je to práve umenie a umelci, ktorí pomáhajú zdravotne znevýhodneným pri činnosti a aktivitách prihlasovateľa.

Vo vyjadrení prihlasovateľ ďalej uviedol, že znak, symbol (tag) #, nemá v tomto prípade zdôrazňovať konkrétne slovo či spojenie slov, ale má odkazovať na internetovú sieť a nabádať k tomu, aby sa verejnosť zaujímala o obsah na príslušnej internetovej stránke prihlasovateľa. Na internetovej stránke prihlasovateľa www.appa.sk je prezentovaná jeho činnosť a projekty, a samostatnú časť tvorí stránka charitatívnych aukcií <https://aukcia.appa.sk/> a charitatívny portál klub.appa.sk/kategoriaprojektu/zijem-pre-umenie/. Na portáli je možné si zakúpiť predmety, vo vzťahu ku ktorým požiadal prihlasovateľ o registráciu ochrannej známky, a umelecké diela na podporu charitatívnych projektov prihlasovateľa či inak podporiť charitatívnu činnosť prihlasovateľa – a podporiť tak znevýhodnených a aj umelcov. Cez internetovú stránku prihlasovateľa sa možno zúčastniť aj online dražby. Podľa prihlasovateľa tak z podstaty veci teda vyplýva, že nejde o bežnú činnosť a nemožno sa uspokojiť ani s prvoplánovým výkladom či prvoplánovým chápaním spojenia „#žijem pre umenie“. Prihlásené označenie „#žijem pre umenie“ používa prihlasovateľ na tovar, vo vzťahu ku ktorému žiadal o registráciu ochrannej známky, na aukciách, ako aj na iných dobročinných akciách a dobročinných zbierkach, ako aj v komunikácii a prezentácii v mediálnom priestore a online priestore. Toto označenie sa tak verejnosti spája práve s prihlasovateľom, jeho činnosťou a výrobkami a službami, ktoré ponúka. Nejde o bežné spojenie a nepoužíva ho ani iný subjekt.

Prihlasovateľ doplnil, že prihlásené označenie sa používa aj na služby „dražby“ v triede 35 a „organizovanie dobročinných zbierok“ v triede 36 medzinárodného triedenia tovarov a služieb. Podľa názoru prihlasovateľa práve pri týchto triedach je najmarkantnejšia jedinečnosť označenia „#žijem pre umenie“. Ani pri jednoduchšej doslovnej sémantickej analýze jednotlivých slov v spojení nie je možné vyvodiť automatický záver, že ide o bežne používané označenie pre (akúkoľvek) aukciu či (akúkoľvek) dobročinnú zbierku. Poukázal na to, že ani správa úradu (prieskum) neuvádza, že zo slovného spojenia „#žijem pre umenie“ vyplýva všeobecné a neoriginálne pomenovanie pre dražbu a organizovanie dobročinných zbierok, pričom doplnil, že pod týmto označením žiaden iný subjekt dražbu ani dobročinné zbierky neorganizuje a široká verejnosť svojou rozsiahlou podporou a rozsiahlym vnímaním služieb prihlasovateľa potvrdzuje, že ich jasne identifikuje a rozlišuje od služieb iných subjektov. Na osvedčenie týchto tvrdení priložil fotodokumentáciu, ako aj odkazy na internetové stránky, kde je prihlásené označenie používané: <https://klub.appa.sk/kategoria-produktu/zijem-pre-umenie/> Vizualne aj na <https://aukcia.appa.sk/>.

Z analýzy a po zohľadnení skôr uvedených skutočností je zrejmy celý kontext označenia „#žijem pre umenie“, jeho originalita, aj širší význam a je tak zrejme, že spojenie „#žijem pre umenie“ nemá vo vzťahu k činnosti, výrobkom a službám, ktoré vykonáva prihlasovateľ charakter jednoduchého sloganu. Podľa prihlasovateľa je prihlásené označenie v očiach verejnosti spájané s jeho osobou a vnímané ako údaj o obchodnom pôvode daných tovarov alebo služieb, pričom umožňuje relevantnej verejnosti bez nebezpečenstva zámeny odlišiť jeho tovary alebo služby od tovarov alebo služieb iného obchodného pôvodu.

S prihliadnutím na vyššie uvedené skutočnosti je prihlasovateľ presvedčený, že prihlásené označenie má rozlišovaciu schopnosť a že vo svojom vyjadrení ozrejmil, že ide o originálne a jedinečné označenie, umožňujúcej individualizáciu tovarov alebo služieb pochádzajúcich od rôznych osôb. *Nie teória, ale praktický život ukázal*, že označenie svojou formou, obsahom a originalitou umožňuje spotrebiteľovi rozlíšiť tovary alebo služby prihlasovateľa od tovarov alebo služieb inej osoby. Doplnil tiež, že toto jedinečné vnímanie a spoľahlivú identifikáciu prihlasovateľa a prihlasovaného označenia u verejnosti podporuje mediálna prezentácia prihlasovateľa a prihlasovaného označenia, osobitne mediálna prezentácia v Televízii TA3.

V závere svojho vyjadrenia poukázal prihlasovateľ na skutočnosť, že registrácia ochrannej známky je pre neho dôležitá aj z toho dôvodu, aby iné subjekty na špecifickej a originálnej činnosti prihlasovateľa a na prihlásenom označení neparazitovali, a aby v konečnom dôsledku nepoškodzovali zdravotne znevýhodnených a umelcov.

Záverečné zhodnotenie:

Úrad prihlásené označenie opätovne preskúmal, pričom zobral do úvahy vyjadrenie, ktoré prihlasovateľ v tejto veci predložil. Stanovisko úradu však napriek tomu zostáva nezmenené, a to, že prihlásené označenie nemá v zmysle § 5 ods. 1 písm. b) zákona o ochranných známkach vo vzťahu k prihláseným tovarom a službám v triedach 9, 16, 18, 21, 25, 35 a 36 medzinárodného triedenia tovarov a služieb rozlišovaciu spôsobilosť.

Pri skúmaní zápisnej spôsobilosti označenia je potrebné posúdiť, či je označenie spôsobilé odlišiť 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. Takéto označenia by mali ostať voľné všetkým subjektom pôsobiacim na trhu s dotknutými tovarmi a službami.

Prihlásené slovné označenie „#žijem pre umenie“ pozostáva, zo slovného prvku „žijem“, ktorý predstavuje sloveso „žiť“ v prvej osobe jednotného čísla a ktorého význam je okrem iného *zacieľovať svoje úsilie, konanie pre niečo; byť zaujatý niečím* (In.: Krátky slovník slovenského jazyka, Veda, Bratislava, 2003), slovného prvku „pre“, ktorý tvorí predložka s významom v prospech (In.: Krátky slovník slovenského jazyka, Veda, Bratislava, 2003) a slovného prvku „umenie“, ktorý označuje *schopnosť tvoriť lit., hud., výtvar., tanečné a iné diela ako esteticky pôsobiaci obraz skutočnosti; súhrn umel. výtvorov; zručnosť, obratnosť, majstrovstvo* (In.: Krátky slovník slovenského jazyka, Veda, Bratislava, 2003). Predpona „#“, ktorá je obsiahnutá v prihlásenom označení, sa používa ako symbol (tag) pri označovaní slov alebo fráz, ktoré majú kľúčový význam, ide teda o kľúčové slová, resp. kľúčové frázy. Slovo, resp. fráza označená predponou – symbolom (tagom) # sa nazýva hashtag (iné názvy: haštag, hešteg; z angl. hashtag) a najčastejšie tento symbol je využívaný v informačných systémoch na jednoznačné označenie článkov, dokumentov alebo ich častí, prípadne kľúčových alebo podstatných slov. Slovné spojenie „žijem pre umenie“, ktoré je v prihlásenom označení uvedené za symbolom #, teda spolu s týmto symbolom predstavuje takzvaný hashtag, a je vnímané vo význame „ venujem sa umeniu“,

„zacieľujem svoje úsilie a konanie na umenie“, „som zaujatý umeleckými prejavmi, výsledkami umeleckej činnosti“, atď.

Za priemerného spotrebiteľa, z hľadiska ktorého je potrebné posúdiť rozlišovaciu spôsobilosť prihlasovaných označení, sa považuje riadne informovaný a primerane pozorný a obozretný spotrebiteľ nárokových tovarov a služieb. V predmetnom prípade predstavuje relevantnú spotrebiteľskú verejnosť široká spotrebiteľská verejnosť s priemerným stupňom pozornosti, ktorej sú určené, resp. ktorá sa zaujíma o nárokové tovary v triedach 9 („*dekoratívne magnety*“), 16 („*kalendáre; samolepky pre domácnosť a na kancelárske použitie; papierové alebo lepenkové etikety; samolepky (papiernický tovar)*“), 18 („*tašky*“), 21 („*poháre, šálky, hrnčeky na pitie; tepelne izolované fľaše (termosky)*“) a 25 („*tričky*“) medzinárodného triedenia tovarov a služieb; ide o bežné a cenovo dostupné tovary. Relevantnú spotrebiteľskú verejnosť tvoria aj spotrebitelia, ktorí sa zaujímajú o resp. sú účastní dražieb či dobročinných zbierok (prihlásené služby v triedach 35 a 36 medzinárodného triedenia tovarov a služieb) ako aj odborná verejnosť v týchto oblastiach.

Záver úradu o existencii zápisnej prekážky podľa § 5 ods. 1 písm. b) zákona o ochranných známkach, ktorý úrad vzniesol aj v správe z 10. 7. 2024, vyplýva z už uvedeného sémantického významu prihláseného označenia ako celku a jeho vnímania spotrebiteľskou verejnosťou. Účelom ochrannej známky je rozlíšiť tovary a služby jedného subjektu od tovarov a služieb iných subjektov, teda rozlíšenie ich obchodného pôvodu. Úrad zastáva názor, že pokiaľ sa relevantná spotrebiteľská verejnosť stretne s predmetným označením na prihlásených (nárokových) tovaroch a službách, označenie nebude vnímať ako odkaz na ich obchodný pôvod, ale toto označenie, bude vnímať len ako informáciu, že tieto služby a tovary budú zamerané na umenie. Ako bolo uvedené aj v správe úradu, prihlásené označenie predstavuje veľmi jednoducho kompozične upravený slogan, pričom jeho odkaz pre spotrebiteľa je prostý, priamy a jednoznačný, keďže nemá žiadny druhotný alebo skrytý význam. Spotrebiteľská verejnosť vo vzťahu k službám, ktorými sú dražby či organizovanie dobročinných zbierok, ako aj vo vzťahu k nárokovým tovarom v triedach 9, 16, 18, 21 a 25 (rôznymi dekoratívnymi predmetmi; papierovými nosičmi informácií, papiernickým tovarom, taškami, pohármi a fľašami, tričkami), ktoré sú tiež podpornými tovarmi k týmto službám a súvisia s nimi (napr. s ich marketingom a propagáciou), nebude schopná pod prihláseným označením jednoznačne identifikovať obchodný zdroj (pôvod) tovarov a služieb, pretože slovné spojenie nebude považovať za ochrannú známku, ale len za jednoduchú informáciu či oznam, ktorý je možné priradiť akémukoľvek subjektu zameranému na umenie a ktorého obsahom je zdôraznenie skutočnosti, že jeho aktivity sú zacielené na umenie.

Možno doplniť, že slovné spojenie „žijem pre“, resp. „žijeme pre“ v spojitosti s ďalším slovom (zvyčajne podstatným menom), ktoré odkazuje na nejakú oblasť ľudskej činnosti je v súčasnosti bežne používané v zmysle poukazu na zacielenie úsilia a konania, čo podporuje záver úradu, že prihlásené označenie je označením bez rozlišovacej spôsobilosti (napr. <https://www.facebook.com/zijemeprehokej/>, <https://www.motozona.sk/Motorkarske-tricko-Zijem-pre-jazdu-d161.htm?srltid=AfmBOooDt-I8IoTnPve8kssWAAkWNehgl-dAVfKre8mx4kWW85fVLrSE1>, <https://crp.gov.sk/zijeme-pre-turiec/>, <https://finstat.sk/48412147>, <https://www.skdarceky.sk/salka-zijem-pre-sport>, <https://www.potlactricko.sk/obchod/tricka/sport/tricko-zijem-pre-lyzovanie/>)

Ani predpona „#“, ktorá je obsiahnutá v prihlásenom označení nedodáva prihlásenému označeniu rozlišovaciu spôsobilosť, nakoľko ide o bežný symbol (tag) pri označovaní slov alebo fráz, ktoré majú kľúčový význam, a význam či obsah slovného spojenia, ktoré tvorí prihlásené označenie, tak tento použitý symbol nijako neposúva. V správe úradu bolo uvedené, že tento symbol sa používa na mikroblogoch alebo na sociálnych sieťach (teda na internete), pričom aj samotný prihlasovateľ tiež vo svojom vyjadrení poukázal, že tento symbol má odkazovať na internetovú sieť.

V súvislosti s posúdením vnútornej (inherentnej) rozlišovacej spôsobilosti prihláseného označenia úrad uvádza, že pri posudzovaní zápisných podmienok v konaniach o zápise ochranných známk postupuje úrad objektívne, teda berie do úvahy najmä prihlásené označenie ako také, zoznam nárokových tovarov a služieb a relevantnú spotrebiteľskú verejnosť. Nemožno sa tak stotožniť s názorom prihlasovateľa, ktorý uviedol vo svojom vyjadrení vo vzťahu k posúdeniu zápisnej spôsobilosti prihláseného označenia v správe úradu z 10.7.2024, že „očakával komplexnejší odborný pohľad a posúdenie širších súvislostí a skutočného spôsobu používania prihláseného spojenia“.

Vzhľadom na uvedené úrad naďalej trvá na tom, že predmetné označenie ako celok je vo vzťahu k prihláseným tovarom a službám označením bez rozlišovacej spôsobilosti. Rozlišovacia spôsobilosť označenia je pri tom jednou zo základných hmotnoprávných podmienok vyplývajúcich z funkcie ochrannnej známky.

Podľa § 5 ods. 2 zákona o ochranných známkach *označenie uvedené v odseku 1 písm. b) až d) sa zapíše do registra, ak prihlasovateľ preukáže, že označenie nadobudlo pred dňom podania prihlášky, na základe jeho používania na území Slovenskej republiky alebo vo vzťahu k územiu Slovenskej republiky, rozlišovaciu spôsobilosť k tovarom alebo službám, pre ktoré je prihlásené.*

V súvislosti s ustanovením § 5 ods. 2 zákona o ochranných známkach úrad uvádza, že 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 o nadobudnutí rozlišovacej spôsobilosti preukázať, musí v zmysle § 52 ods. 1 a 3 zákona o ochranných známkach prihlasovateľ. Úrad v prípadoch, keď prihlasovateľ preukazuje nadobudnutie rozlišovacej spôsobilosti prihláseného označenia, pri ktorom bol konštatovaný jej nedostatok, posudzuje, či prihlasovateľ prostredníctvom predložených dokladov preukázal nadobudnutie rozlišovacej spôsobilosti označenia v zmysle uvedeného zákonného ustanovenia a vždy vychádza z okolností konkrétneho prípadu berúc do úvahy 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 k časovému okamihu pred dňom podania prihlášky ochrannnej známky a s ohľadom na územný princíp. Okrem toho je potrebné zistiť, či sa používanie označenia vzťahuje k tým tovarom a službám, pre ktoré je prihlásené. V tejto súvislosti tiež úrad zdôrazňuje, že preukázanie používania označenia a preukázanie nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti sú dve rôzne skutočnosti, pričom ak aj prihlasovateľ preukáže používanie prihláseného označenia, automaticky to neznamená, že preukázal aj nadobudnutie rozlišovacej spôsobilosti tohto označenia vo vzťahu k prihlasovaným tovarom a službám.

Pre účely preukázania nadobudnutej rozlišovacej spôsobilosti prihláseného označenia v zmysle § 5 ods. 2 zákona o ochranných známkach predložil prihlasovateľ v konaní nasledujúce doklady (dôkazy):

1. dve fotografie;
2. odkazy na internetové stránky, kde je prihlásené označenie používané; ide o nasledovné odkazy uvedené v texte vyjadrenia prihlasovateľa <https://klub.appa.sk/kategoria-produktu/zijem-pre-umenie/> a <https://aukcia.appa.sk/>.

Na fotografiách, ktoré sú obsahom dôkazu č. 1, je slovné spojenie „#žijem pre umenie“ uvedené na rôznych predmetoch, ktorými sú tašky, hrnčeky, trička ako aj obrus. Z prvej fotografie je zrejmé, že tieto predmety boli prezentované spolu s niekoľkými obrazmi a z druhej fotografie je zrejmé, že predmety (trička) boli prezentované v rámci charitatívnej akcie (charitatívny aukčný salón). Ani jedna z dvoch predložených fotografií nie je datovaná. Z predloženého dôkazu teda nie je zrejmé, kedy sa s prihláseným označením relevantná spotrebiteľská verejnosť stretla a ani to, aký bol okruh tejto verejnosti. Z týchto fotografií (dôkaz č. 1) nie je teda zrejмый rozsah používania prihláseného označenia vo vzťahu k nárokoványm tovarom a službám a ani to, kedy došlo k tomuto používaniu (časové hľadisko). Vzhľadom na uvedené, na základ tohto dôkazu nemožno dospieť ani k záveru, že prihlásené označenie nadobudlo rozlišovaciu spôsobilosť.

Dôkaz č. 2 predstavujú dva odkazy na internetové stránky. Ide o odkazy <https://klub.appa.sk/kategoria-produktu/zijem-pre-umenie/> a <https://aukcia.appa.sk/>.

Vo vzťahu k uvedeným internetovým odkazom úrad uvádza, že odkazy (ako také), bez ich doplnenia relevantnými výťažkami alebo snímkami webových stránok nemožno až na určité výnimky (odkazy na oficiálne databázy vedené napr. štátnymi inštitúciami a orgánmi) považovať za dostatočný dôkaz. Dôvodom je skutočnosť, že informácie prístupné prostredníctvom odkazov môžu byť v čase zmenené, odstránené či doplnené

a zároveň môže byť problematické identifikovať rozhodný obsah (dátum uverejnenia, označenie a pod.) a konkrétne skutočnosti, na ktoré chcel prihlasovateľ poukázať. V tejto súvislosti úrad zároveň uvádza, že je povinnosťou prihlasovateľa náležite označiť tie časti webových stránok, ktoré považuje z hľadiska dokazovania za relevantné pre dané konanie.

Napriek uvedenému úrad k týmto odkazom uvádza: Po preskúmaní internetovej stránky <https://klub.appa.sk/kategoria-produktu/zijem-pre-umenie/> v čase vyhotovovania tohto rozhodnutia, je zrejmé, že jej obsahom je predaj predmetov, ktorými sú napr. tričká, tašky, magnetky a odznaky, pričom na uvedených predmetoch je uvedené slovné spojenie „#žijem pre umenie“. Obdobne po preskúmaní internetovej stránky <https://aukcia.appa.sk/>, v čase vyhotovovania tohto rozhodnutia, je zrejmé použitie slovného spojenia „#žijem pre umenie“ na zobrazenom tričku, magnetke, odznaku, hrnčeku a taške. Obsahom stránky <https://aukcia.appa.sk/> sú informácie o charitatívnom aukčnom salóne, aukcii (v UMELEKE), online aukcii, výstave diel (v UMELEKE) a tiež je jej obsahom ponuka diel. Slovné spojenie „#žijem pre umenie“ sa na tejto stránke nachádza aj bez použitia na konkrétnych tovaroch.

V súvislosti s dôkazmi, ktoré predložil (a uviedol) prihlasovateľ, po ich zhodnotení jednotlivo, ako aj vo vzájomných súvislostiach, úrad konštatuje, že z týchto dôkazov, nevyplýva také používanie prihláseného označenia, ktoré je predmetom tohto zápisného konania, na základe ktorého by bolo zrejmé, že relevantní spotrebiteľia budú prihlásené označenie (jednoducho kompozične upravený slogan) vo vzťahu k nárokoványm tovarom a službám vnímať ako označenie ich obchodného pôvodu, t. j., že len na základe tohto prihláseného označenia dokážu identifikovať obchodný pôvod takto označených tovarov a služieb. Ako už bolo spomenuté pre účely prekonania zápisnej výluky podľa § 5 ods. 1 písm. b) zákona o ochranných známkach je, v zmysle § 5 ods. 2 tohto zákona, potrebné predložiť dôkazy, z ktorých vyplýva rozsiahle a intenzívne používanie označenia v súvislosti s nárokoványmi tovarmi a službami, pred dátumom podania prihlášky ochrannej známky a vo vzťahu k územiu Slovenska, vďaka ktorému relevantná spotrebiteľská verejnosť identifikuje tovary a služby ním označované ako tovary a služby pochádzajúce z určitého obchodného zdroja, čo v danom prípade nemožno považovať za splnené. Dôkazy - fotografie (dôkaz č. 1), ktoré predložil prihlasovateľ a na ktorých bolo uvedené slovné spojenie „#žijem pre umenie“, nesvedčia o rozsiahlom používaní prihláseného označenia, nepreukazovali skutočnosť, v akom rozsahu sa s prihláseným označením relevantná spotrebiteľská verejnosť stretla (napr. rozsah resp. objem predaja tovarov), nie sú z nich zrejmé ani časové údaje, na základe ktorých by úrad mohol vyhodnotiť časový okamih používania prihláseného označenia. Tieto dôkazy preto nesvedčia ani o nadobudnutí jeho rozlišovacej spôsobilosti vo vzťahu k týmto tovarom a službám. Ako už bolo spomenuté a odôvodnené skôr, dôkaz č. 2, ktorý predstavujú odkazy na internetové stránky, nie je dostatočným dôkazom. Hoci úrad prihlasovateľom uvedené stránky preskúmal, je zrejmé, že ani z nich nevyplývajú skutočnosti, ktoré by odôvodňovali záver o nadobudnutí rozlišovacej spôsobilosti prihláseného označenia.

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 vzhľadom na to, že prihlasovateľ svojou odpoveďou nevyvrátil námietky úradu vo vzťahu k zápisnej prekážke podľa § 5 ods. 1 písm. b) zákona o ochranných známkach ani nepredložil dôkazy, 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 tohto 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.

Ing. Karol Klavec
poverený zastupovaním riaditeľky odboru

Doručiť:

Marko & Overton-Fox, s.r.o., Karpatská 18, 811 05 Bratislava 1, Slovenská republika