



Banská Bystrica 18.02.2025
POZ 1310-2023/Z-93-2025

ROZHODNUTIE

Prihláška ochrannnej známky POZ 1310-2023 z 14.6.2023 prihlasovateľa N I K É, spol. s r.o., Ilkovičova 5981/34, Bratislava - mestská časť Karlova Ves, ktorého v konaní zastupuje TM & PATENT ATTORNEY NEUSCHL s. r. o., Dostojevského rad, Bratislava - mestská časť Staré Mesto,

sa čiastočne zamieta pre tovary „Elektronické stieracie žreby na lotériové hry (softvér)“ v triede 9, „Karty na bingo; žetóny na hazardné hry; stieracie žreby na lotériové hry; výherné hracie automaty; prístroje na elektronické hry; hracie žreby a tikety“ v triede 28 a služby „Organizovanie a vedenie lotérií a stávkových hier; organizovanie lotérií a stávkových hier prostredníctvom internetu; organizovanie a vedenie hier o peniaze; organizovanie elektronických kurzových stávok; organizovanie kurzových stávok; organizovanie kurzových stávok prostredníctvom internetu; hazardné hry (herne)“ v triede 41 medzinárodného triedenia tovarov a služieb,

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

a zostáva v konaní o zápis do registra ochranných známk pre tovary „Elektronické, optické a meracie prístroje a zariadenia; prístroje na záznam, prenos, spracovanie a reprodukciu zvuku, obrazu alebo údajov; telekomunikačné prístroje a zariadenia; vysielacie zariadenia; prepájacie alebo smerovacie zariadenia; prístroje na prenos údajov; magnetické nosiče údajov; počítače; periférne zariadenia počítačov; elektronické obvody na prenos programových údajov; počítačový softvér(nahraté počítačové programy); počítačový softvér (sťahovateľný); elektronické publikácie (sťahovateľné); digitálna hudba (sťahovateľná); MP3 prehrávače; videofilmy; mikroprocesory; počítačové klávesnice; modemy; čipové telefónne karty; exponované filmy; kreslené filmy; fotoaparáty; gramofónové platne; gramofóny; hudobné mincové automaty; kamery; magnetofóny; mobilné telefóny“ v triede 9, „Papier; kartón; lepenka; tlačoviny; tlačené publikácie; časopisy (periodiká); noviny; knihy; prospekty; brožúry; plagáty; fotografie (tlačoviny); pohľadnice; kalendáre; katalógy; príručky; sprievodcovia (tlačené publikácie); ročenky; tlačené reklamné materiály; letáky; kancelárske potreby okrem nábytku“ v triede 16, „Biliardové stoly; dáma (hra); domino (hra); hracie karty; hracie kocky; hracie žetóny; stavebnicové kocky (hračky); kolky (hra); ruletové kolesá; stolové hry; šachové hry; videohry; šípky (hra); herné konzoly“ v triede 28 a služby „Poradenské a konzultačné služby v oblasti reklamy; poradenské a konzultačné služby v oblasti obchodnej administratívy; poradenské a konzultačné služby v oblasti služieb uvedených v triede 35 tohto zoznamu; poskytovanie obchodných alebo podnikateľských informácií; marketing; obchodný alebo podnikateľský prieskum; prieskum verejnej mienky; prieskum trhu; analýzy nákladov; hospodárske (ekonomické)predpovede; správa počítačových súborov; zbieranie údajov do počítačových databáz; zoraďovanie údajov v počítačových databázach; vzťahy s verejnosťou (public relations); organizovanie obchodných alebo reklamných výstav; personálne poradenstvo; predvádzanie tovaru; reklamné plagátovanie; obchodná správa licencií výrobkov a služieb (pre tretie osoby); prezentácia výrobkov v komunikačných médiách pre maloobchod; rozširovanie reklamných alebo inzertných

oznamov; rozširovanie reklamných materiálov zákazníkom (letáky, prospekty, tlačoviny, vzorky); vydávanie reklamných textov; aktualizovanie reklamných materiálov; prenájom reklamných plôch; rozhlasová reklama; reklama; online reklama na počítačovej komunikačnej sieti; reklama prostredníctvom mobilných telefónov; reklamné agentúry; televízna reklama; reklamné služby prostredníctvom akéhokoľvek média, prostredníctvom telefónnej siete, dátovej siete, informačnej siete, elektronickej siete, komunikačnej siete alebo počítačovej siete; poskytovanie informácií obchodného alebo reklamného charakteru; poskytovanie multimediálnych informácií obchodného alebo reklamného charakteru; vyhľadávanie informácií v počítačových súboroch (pre tretie osoby); prenájom reklamných materiálov; obchodné sprostredkovateľské služby; spracovanie textov; vyhľadávanie sponzorov; komerčné informačné kancelárie“ v triede 35, „Elektronická pošta; vysielanie káblovej televízie; vysielacie služby; telekomunikačné služby; televízne vysielanie; rozhlasové vysielanie; telefonické služby; spravodajské kancelárie; prenájom prístrojov na prenos správ; poskytovanie audiotextových telekomunikačných služieb“ v triede 38 a „Vzdelávanie; zábava; zábavné parky; informácie o možnostiach zábavy; poskytovanie športovísk; poskytovanie zariadení na odдых a rekreáciu; tvorba televíznych programov; tvorba publicistických, spravodajských, zábavných a vzdelávacích programov; nahrávanie videofilmov; televízna zábava; divadelné predstavenia; tvorba divadelných alebo iných predstavení; prenájom kinematografických prístrojov; prenájom osvetľovacích prístrojov do divadelných sál a televíznych štúdií; prenájom dekorácií na predstavenia; požíčanie kinematografických filmov; požíčanie videopások; produkcia filmov (nie reklamných); filmové štúdiá; poskytovanie informácií oblasti kultúry, športu, zábavy a vzdelávania; výchovno-zábavné klubové služby; školenia; organizovanie a vedenie koncertov; organizovanie plesov; organizovanie súťaží krásy; organizovanie športových súťaží; organizovanie vedomostných súťaží; organizovanie zábavných súťaží; organizovanie kultúrnych alebo vzdelávacích výstav; organizovanie a vedenie konferencií a kongresov; organizovanie a vedenie školení; organizovanie živých vystúpení; plánovanie a organizovanie večierkov; nahrávacie štúdiá (služby); reportérske služby; vydávanie textov (okrem reklamných); elektronická edičná činnosť v malom (DTP služby); on-line poskytovanie elektronických publikácií (bez možnosti kopírovania); on-line vydávanie elektronických kníh, novín a časopisov; on-line poskytovanie počítačových hier (z počítačových sietí); prenájom videorekordérov; požíčanie audio prístrojov; organizovanie a vedenie konferencií poskytované on-line prostredníctvom telekomunikačného spojenia alebo počítačovej siete; organizovanie a vedenie seminárov poskytované on-line prostredníctvom telekomunikačného spojenia alebo počítačovej siete; organizovanie a vedenie tvorivých dielní (výučba) poskytované on-line prostredníctvom telekomunikačného spojenia alebo počítačovej siete; on-line poskytovanie digitálnej hudby (bez možnosti kopírovania); informácie o možnostiach rekreácie, zábavy, výchovy a vzdelávania poskytované on-line z počítačových databáz alebo internetu; tvorba rozhlasových programov; fotografické reportáže; nahrávanie videopások; vydávanie kníh; organizovanie kultúrno-spoločenských podujatí a hier (nie na reklamné účely); organizovanie vedomostných alebo zábavných súťaží prostredníctvom internetu alebo telefónov a mobilných telefónov; rozhlasová zábava; prekladateľské služby; organizovanie zábavných a súťažných hier (okrem reklamných); televízna zábava a súťažné hry vyžadujúce telefonickú účasť divákov; interaktívne zábavné služby s použitím mobilných telefónov; rezervácie vstupeniek na zábavné predstavenia“ v triede 41 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Odôvodnenie:

Na základe prieskumu zápisnej spôsobilosti prihlášky ochrannej známky uvedenej značky spisu bolo prihlasovateľovi správou úradu s príslušným odôvodnením zo 14.9.2023 oznámené, že prihlásené označenie nie je spôsobilé na zápis do registra ochranných známok vo vzťahu ku vybraným tovarom a službám, 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,

d) je tvorené výlučne označeniami alebo údajmi, ktoré sa stali obvyklými v bežnom jazyku alebo v zaužívaných poctivých obchodných zvyklostiach.

Predmetom prihlášky ochrannej známky POZ 1310-2023 je obrazové označenie

HORÚCA VÝHRA

prihlasované pre tovary a služby v triedach 9, 16, 28, 35, 38 a 41 medzinárodného triedenia tovarov a služieb, 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 vybraným prihláseným tovarom v triede 9 *elektronické stieracie žreby na lotériové hry (softvér)* k tovarom v triede 28 *karty na bingo; žetóny na hazardné hry; stieracie žreby na lotériové hry; výherné hracie automaty; prístroje na elektronické hry; hracie žreby a tikety* ako aj k službám v triede 41 *organizovanie a vedenie lotérií a stávkových hier; organizovanie lotérií a stávkových hier prostredníctvom internetu; organizovanie a vedenie hier o peniaze; organizovanie elektronických kurzových stávok; organizovanie kurzových stávok; organizovanie kurzových stávok prostredníctvom internetu; hazardné hry (herne)* (ďalej „vybrané prihlásené tovary a služby“) nemá prihlásené označenie rozlišovaciu spôsobilosť podľa § 5 ods. 1. písm. b) zákona o ochranných známkach, pretože podľa § 5 ods. 1. písm. d) zákona o ochranných známkach je tvorené výlučne označeniami alebo údajmi, ktoré sa stali obvyklými v bežnom jazyku alebo v zaužívaných povetných obchodných zvyklostiach.

Uvedené vyplynulo z významu slovného spojenia, ktoré tvorí predmetné označenie a tiež z ďalších skutočností, ktoré sú pre posúdenie zápisnej prekážky podľa § 5 ods. 1 písm. b) a d) zákona o ochranných známkach rozhodné.

Prihlasovateľ vo svojom vyjadrení k výsledku prieskumu zápisnej spôsobilosti, ktoré bolo úradu doručené dňa 3.5.2024 uviedol, že predmetné označenie je nositeľom dostatočnej rozlišovacej spôsobilosti ku všetkým prihláseným tovarom a službám, pretože slovný prvok „Horúca výhra“, tak, ako je uvedený v predmetnej prihláške je súčasťou ochrannej známky prihlasovateľa, a to POZ 1340-2023, OZ 260 702



s právom prednosti 14.6.2023, ktorá je registrovaná pre identické tovary a služby, pričom v danom prípade ide o vyobrazenie žrebu okamžitej lotérie HORÚCA VÝHRA prevádzkovej prihlasovateľom.

Prihlasovateľ svoje tvrdenie podporil výpisom z registra ochranných známok vedeného úradom, OZ 260 702“.

Prihlasovateľ uviedol, že predmetné označenie je označením okamžitej lotérie HORÚCA VÝHRA, ktorej organizátorom je prihlasovateľ. K tomu prihlasovateľ dodal, že uvedená lotéria je vydávaná v rozsahu 350 000 ks žrebov, čo nie je zanedbateľné číslo a evokuje potenciálny dosah prihlasovaného označenia na relevantnú verejnosť, v dôsledku čoho je možné tiež skonštatovať, že relevantná verejnosť bude spôsobilá, aj na základe prihláseného označenia, a vo vzťahu k úradom namietaným tovarom, identifikovať tieto ako pochádzajúce od prihlasovateľa a asociované s okamžitými lotériami prihlasovateľa, ktorých základným a hlavným spojivom je slovný prvok HORÚCA VÝHRA.

Prihlasovateľ ďalej prezentoval kompletnú ponuku žrebov k dispozícii na oficiálnych predajných miestach prihlasovateľa, ktorých zoznam je dostupný na: https://www.nike.sk/zreby/zreby_zoznam_predajcov, pričom tieto pozostávajú nielen z pobočiek prihlasovateľa Niké a Nikinka, ale aj z množstva externých predajných

miest. Rovnako je daná možnosť zakúpiť si predmetné žreby aj u pouličných predávajúcich, spolupracujúcich s prihlasovateľom.

Ďalej prihlasovateľ uviedol, že lotéria HORÚCA VÝHRA ako aj vyobrazenie žrebov, spolu s náhľadom herného plánu, ktorý bol schválený a vstúpil do platnosti dňa 21.4.2023 a nadobudol účinnosť dňa 25.5.2024 (t. j. pred samotným podaním prihlášky) je k dispozícii na internetovej stránke prihlasovateľa, kde je priamo vyobrazený aj samotný žreb. K čomu prihlasovateľ doložil internetový odkaz na herný plán k žrebu a odkaz na internetový portál prihlasovateľa www.nike.sk.

Prihlasovateľ uviedol názor, že označenie je potrebné posudzovať z pohľadu spotrebiteľa vo vzťahu k tovarom, pre ktoré je určené. Každé označenie je nutné vnímať ako celok, nie posudzovať a hodnotiť jednotlivé každé z prvkov, pretože tým by bola potlačená vlastná funkcia tvorby viacslovných ochranných známkok.

V závere vyjadrenia prihlasovateľ uviedol, že podľa jeho názoru sú podmienky rozlišovacej spôsobilosti označenia dodržané a odvolal sa na § 2 zákona o ochranných známkach ako aj čl. 2 smernice Európskeho parlamentu a Rady 2008/95/ES o aproximácii právnych predpisov členských štátov v oblasti ochranných známkok. Taktiež poukázal na rozhodnutie vo veci C-304/06 Eurohypo AG c/a, kde Úrad pre harmonizáciu vnútorného trhu, okrem iného skonštatoval, že „....základnou funkciou ochrannej známky je zaručiť spotrebiteľovi alebo konečnému používateľovi totožnosť pôvodu tovaru alebo služby označených ochrannou známkou, ktorá mu umožní odlíšiť tento tovar alebo túto službu bez novej zámeny od tovarov alebo služieb iného pôvodu.“ Zároveň prihlasovateľ poukázal na názor odbornej verejnosti, a to, že „pred skonštatovaním nedostatku rozlišovacej spôsobilosti označenia je nevyhnutné vylúčiť možnosť, že by označenie mohlo byť schopné u relevantnej spotrebiteľskej verejnosti odlíšiť tovary alebo služby určitého subjektu od tovarov alebo služieb s iným pôvodom. **Aj nízky stupeň rozlišovacej spôsobilosti preto postačuje, aby označenie bolo schopné spotrebiteľovi identifikovať pôvod tovarov alebo služieb, pre ktoré sa požaduje ochrana.**“ (In.: Maruniaková, I. Klinka, T. Midriaková, L. Mikuličová J. Komentár k zákonu o ochranných známkach. Banská Bystrica: Úrad priemyselného vlastníctva Slovenskej republiky. 2012. str. 78)

Prihlasovateľ na základe uvedeného požiadal úrad, aby predmetné označenie zapísal do registra ochranných známkok, pretože označenie má aspoň minimálnu mieru rozlišovacej spôsobilosti pre všetky prihlasované tovary a služby a tým spĺňa predpoklady stanovené § 5 ods. 1 písm. b) a písm. d) zákona o ochranných známkach na zápis do registra ochranných známkok.

Záverečné zhodnotenie:

Úrad prihlásené označenie opätovne preskúmal, pričom zbral 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 d) zákona o ochranných známkach vo vzťahu k vybraným prihláseným tovarom a službám v triedach 9, 28 a 41 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. d) zákona o ochranných známkach je zabrániť zápisu označení, ktoré sú tvorené výlučne označeniami alebo údajmi, ktoré sa stali obvyklými v bežnom jazyku alebo v zaužívaných poctivých obchodných zvyklostiach. Takéto označenia by mali ostať voľné všetkým subjektom pôsobiacim na trhu s dotknutými tovarmi a službami.

Predmetom prihlášky ochrannej známky POZ 1310-2023 je obrazové označenie

HORÚCA VÝHRA

, ktoré je tvorené spojením slovných prvkov „HORÚCA“ a „VÝHRA“ v štandardnom type veľkého tlačeneho písma žltej farby s čiernym lemovaním, ktoré sú umiestnené vedľa seba. Slovný prvok „HORÚCA“ predmetného označenia predstavuje laudatórny výraz s významom *majúca veľkú teplotu* ale aj v prenesenom význame ako *so silným citom, či ihneď, bez meškania, kým trvajú vhodné podmienky* (In.: Slovník slovenského jazyka. I. A – K. Red. Š. Peciar. 1. vyd. Bratislava: Vydavateľstvo SAV 1959), pričom ďalší slovný prvok „VÝHRA“ označuje *zisk, úspech, víťazstvo v hre, alebo vec, predmet, suma peňazí, cena získaná v hre* (In.: Slovník slovenského jazyka. V. V – Ž. Red. Š. Peciar. 1. vyd. Bratislava: Vydavateľstvo SAV 1965). Označenie ako celok je možné z významového hľadiska interpretovať ako *vysoké, okamžité (horúce) víťazstvo v lotérii, alebo hre*.

Za priemerného spotrebiteľa určitých tovarov a služieb sa považuje riadne informovaný a primerane pozorný a obozretný spotrebiteľ nárokováných tovarov a služieb. Relevantnou spotrebiteľskou verejnosťou prihlásených tovarov a služieb je vzhľadom na rozsah prihlásených tovarov a služieb široká spotrebiteľská verejnosť zahŕňajúca aj účastníkov lotérií teda tých občanov, ktorí si či už pravidelne alebo sporadicky kupujú žreby okamžitých lotérií, ktorých je na trhu široká škála, za účelom výhry nejakej čiastky, ako svojho osobitného finančného príjmu. Predmetné označenie predstavuje pre relevantnú spotrebiteľskú verejnosť, iba jednoduchú informáciu indikujúcu schopnosť takto označovaných tovarov a služieb priniesť *vysokú (horúcu) výhru v lotérii, alebo hre* spotrebiteľovi. Spotrebiteľ pri svojom výbere a rozhodovaní vo všeobecnosti obvykle berie ohľad na pozitívne vlastnosti tovarov a služieb, ktoré v tomto prípade prihlásené označenie svojím charakterom navodzuje. Súčasne možno poznamenať, že vo vzťahu k vybraným prihláseným tovarom a službám sa v obchodných zvyklostiach bežne používa spojenie slovných prvkov *horúca a výhra* je bežne a dlhodobo používané na označenie výhry, ktorá je príťažlivá, aktuálna, či pre hráčov zaujímavá a bežne sa používa za účelom prilákať spotrebiteľa k účasti na hre alebo súťaži či upútať pozornosť spotrebiteľov a poukázať na atraktivitu hry. Uvedené vyplynulo z prieskumu bežne dostupných informácií ako napríklad: <https://blog.etipos.sk/pekelne-horuca-vyhra-v-hellmania/>

<https://casino.ifortuna.sk/novinky/vyhra-kajot-games-012023>

<https://www.europasc.sk/podujatia/horuce-vikendove-vyhry><https://m.facebook.com/RadioExpres/photos/10155448651148563>

<https://m.facebook.com/rcomprk/photos/a.505195716202620/3001593043229529/?type=3>

Taktiež samotná povaha „žrebov na lotériové hry“ a organizovanie lotérií“ (t. j. časti nárokováných tovarov a služieb) vyvoláva u spotrebiteľa očakávanie prekvapujúcej veľkej výhry (horúcej výhry). Slovné prvky prihláseného označenia tak vo vzťahu ku vybraným prihláseným tovarom a službám nemajú žiadny druhotný alebo skrytý význam, a ich odkaz pre spotrebiteľa je prostý, priamy a jednoznačný. Ide o vcelku jednoduchú propagačnú správu, ktorú je možné priradiť akémukoľvek subjektu poskytujúcemu vybrané tovary alebo služby, pričom prirodzeným dôsledkom je to, že predmetné označenie neoznačuje obchodný pôvod týchto tovarov a služieb.

Čo sa týka grafickej úpravy prihláseného označenia úrad uviedol, že nie je dostatočná na to, aby prihlásenému označeniu zabezpečila rozlišovaciu spôsobilosť. Priemerný spotrebiteľ totiž úpravu písma nezvykne vnímať ako rozlišujúci prvok, teda identifikátor pôvodu tovarov a služieb a venuje mu len minimálnu pozornosť. To znamená, že ani celková grafická úprava prihláseného označenia nie je schopná odvrátiť pozornosť spotrebiteľa od pochvalnej informácie, ktorú nesie jeho slovný prvok. Nie je totiž schopná upútať pozornosť spotrebiteľa v dostatočnej miere a nebude ju vnímať ako údaj o pôvode takto označených tovarov a služieb.

Na základe uvedených argumentov úrad konštatuje, že nie je možné tvrdiť, že prihlásené označenie má vo vzťahu ku vybraným prihláseným tovarom a službám aspoň minimálnu rozlišovaciu spôsobilosť a je tvorené neobyčajným výrazom. Jedná sa o označenie, ktoré bez akýchkoľvek ďalších dištinkčných prvkov nie je spôsobilé rozlíšiť vybrané prihlasované tovary a služby od rovnakých tovarov a služieb iných osôb či subjektov.

Prihlasovateľ vo svojom vyjadrení uvádza, že predmetné označenie je nositeľom dostatočnej rozlišovacej spôsobilosti ku všetkým prihláseným tovarom a službám, pretože slovný prvok „Horúca výhra“, tak, ako je uvedený v predmetnej prihláške je súčasťou jeho inej, už zapísanej ochrannej známky. Úrad k uvedenému uvádza, že prítomnosť slovného prvku „Horúca výhra“ v zapísanej ochrannej známke nie je dôvodom na konštatovanie, resp. nijako nepreukazuje, že prihlásené označenie ako také, má rozlišovaciu spôsobilosť resp. rozlišovaciu spôsobilosť nadobudlo v zmysle § 5 ods. 2 zákona o ochranných známkach. Taktiež je nutné uviesť, že slovný prvok „Horúca výhra“ je v uvedenej zapísanej ochrannej známke zakomponovaný spolu s mnohými inými obrazovými prvkami a tým je vyjadrený odlišne v porovnaní s vyjadrením v prihlásenom označení keďže takéto spojenia viacerým prvkov vyvolávajú u spotrebiteľskej verejnosti odlišný dojem a to s poukazom na ich celkovú kompozíciu a slovné a obrazové prvky, z ktorých pozostávajú.

Prihlasovateľ taktiež vo vyjadrení uviedol, že predmetné označenie je označením okamžitej lotérie HORÚCA VÝHRA, ktorá je vydávaná v rozsahu 350 000 ks žrebov, čo evokuje potenciálny dosah prihlasovaného označenia na relevantnú verejnosť. K uvedenému úrad uvádza, že z tejto prihlasovateľovej argumentácie nijako nevyplýva, že došlo k používaniu prihláseného označenia ako takého vo vzťahu k relevantnej spotrebiteľskej verejnosti pred podaním prihlášky a že toto označenie nadobudlo rozlišovaciu spôsobilosť. Uvedený predpoklad vychádza najmä zo skutočnosti, že spotrebiteľská verejnosť sa v súvislosti s predajom žrebov nemohla s predmetným označením stretnúť ani prostredníctvom ochrannej známky OZ 260702, keďže prihláška tejto ochrannej známky POZ 1340-2023, ktorá predstavuje samotný žreb, bola podaná s rovnakým dátumom, tj. 14.6.2023. Zároveň, ako už bolo uvedené označenie OZ 260702 vyvoláva u spotrebiteľskej verejnosti odlišný dojem ako prihlásené označenie vzhľadom na kompozíciu slovných a obrazových prvkov, z ktorých pozostáva. Vzhľadom na uvedené je zrejmé, že argumentácie prihlasovateľa poukazujúca na rozsah vydaných žrebov, náhľadom herného plánu, ktorý vstúpil do platnosti dňa 25.5.2024 (t.j. po podaní predmetnej prihlášky), ani odkaz na internetový portál prihlasovateľa www.nike.sk, nijako nepreukazujú naplnenie podmienok, ktoré predpokladá právna úprava obsiahnutá v § 5 ods. 2 zákona o ochranných známkach a tým pádom nie sú v tomto ohľade na preukázanie rozlišovacej spôsobilosti vo vzťahu k vybraným prihláseným tovarom a službám v triedach 9, 28 a 41 relevantné.

K názoru prihlasovateľa, že označenie je potrebné posudzovať z pohľadu spotrebiteľa vo vzťahu k tovarom, pre ktoré je určené a označenie je nutné vnímať ako celok, nie posudzovať a hodnotiť jednotlivito každý z prvkov, pretože tým by bola potlačená vlastná funkcia tvorby viacslovných ochranných známk úrad uvádza, že práve tieto princípy posudzovania viedli k záveru prieskumu zápisnej spôsobilosti označenia. Práve na základe podrobného vyhodnotenie označenia predmetného označenia ako celku v súvislostiach, ako aj jeho jednotlivých prvkov vo vzťahu ku tovarom a službám pre ktoré je toto prihlasované, úrad vyhodnotil, že z pohľadu spotrebiteľa napĺňa podmienky zápisnej výluky podľa § 5 ods. 1. písm. b) a d) zákona o ochranných známkach vo vzťahu ku vybraným tovarom a službám. Konkrétne ide o nasledovné tovary a služby:

9 - Elektronické stieracie žreby na lotériové hry (softvér).

28 - Karty na bingo; žetóny na hazardné hry; stieracie žreby na lotériové hry; výherné hracie automaty; prístroje na elektronické hry; hracie žreby a tikety.

41 - Organizovanie a vedenie lotérií a stávkových hier; organizovanie lotérií a stávkových hier prostredníctvom internetu; organizovanie a vedenie hier o peniaze; organizovanie elektronických kurzových stávk; organizovanie kurzových stávk; organizovanie kurzových stávk prostredníctvom internetu; hazardné hry (herne).

Pre ktoré je na základe uvedených skutočností zrejmé, že predmetné označenie vo vzťahu k ním nebude schopné relevantnému spotrebiteľovi zaručiť totožnosť pôvodu tovaru alebo služby a umožniť odlíšiť tento tovar alebo túto službu bez nožnej zámeny od tovarov alebo služieb iného pôvodu.

Úrad tak zastáva názor, že pri posudzovaní predmetného označenia postupoval a toto označenie vyhodnotil v súlade s § 2 zákona o ochranných známkach ako aj čl. 2 smernice Európskeho parlamentu a Rady 2008/95/ES o aproximácii právnych predpisov členských štátov v oblasti ochranných známk, rozhodnutím vo veci C-304/06 Eurohypo AG c/a ako aj citovaným odsekom z Komentára k zákonu o ochranných známkach

(Maruniaková, I. Klinka, T. Midriaková, L. Mikuličová J., Banská Bystrica: Úrad priemyselného vlastníctva Slovenskej republiky. 2012)

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 vo vzťahu ku vybraným tovarom a službám, ako aj na to, že prihlasovateľ svojou odpoveďou nevyvrátil námietky úradu vo vzťahu k zápisným prekážkam vo vzťahu ku vybraným tovarom a službám podľa § 5 ods. 1 písm. b) d) zákona o ochranných známkach ani nepredložil doklady, ktoré by relevantným spôsobom preukázali nadobudnutie rozlišovacej spôsobilosti prihláseného označenia vo vzťahu ku vybraným tovarom a službám 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 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 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:

TM & PATENT ATTORNEY NEUSCHL s. r. o., Dostojevského rad 2544/5, 811 09 Bratislava 1, Slovenská republika