



Banská Bystrica 18. 1. 2022
POZ 1572-2020/N-3-2022

ROZHODNUTIE

Vo veci námietok namietateľa MuVi Trade, s. r. o., Pitelová 161, 966 11 Pitelová, zastúpeného v konaní patentovým zástupcom Ing. Ivanom Beličkom, Švermova 21, 974 04 Banská Bystrica (ďalej „namietateľ“), proti zápisu označenia „Čučky“ do registra ochranných známok, prihláseného 15. 7. 2020 prihlasovateľom OVOZELA, družstvo, Pražská 11, 811 04 Bratislava-Staré Mesto, zastúpeným v konaní advokátskou kanceláriou Okenica Šula & Co., s. r. o., Pražská 11, 811 04 Bratislava (ďalej „prihlasovateľ“), pod číslom spisu POZ 1572-2020 a zverejneného vo Vestníku Úradu priemyselného vlastníctva Slovenskej republiky 13. 1. 2021, rozhodol Úrad priemyselného vlastníctva Slovenskej republiky (ďalej „úrad“) podľa § 31 ods. 5 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov takto:


námietky sa zamietajú.

Odôvodnenie:

Proti zápisu slovného označenia „Čučky“ do registra ochranných známok, číslo spisu POZ 1572-2020 (ďalej aj „zverejnené označenie“) boli 18. 3. 2021 podané námietky týkajúce sa všetkých tovarov a služieb v triedach 29, 31, 32 a 35 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Namietateľ podal námietky podľa ustanovenia § 30 v nadväznosti na § 7 písm. f) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov a odôvodnil ich tým, že je užívateľom nezapísaného




slovného označenia „čučky“ a nezapísaného obrazového označenia . Podľa namietateľa je zverejnené označenie zameniteľné s označeniami so skoršími právami namietateľa, keďže za zameniteľné sa podľa neho považujú označenia alebo ochranné známky a za podobné sa považujú tovary alebo služby, ak táto zameniteľnosť alebo podobnosť vyvoláva nebezpečenstvo zámery označení alebo ochranných známok, tovarov alebo služieb pochádzajúcich od rôznych osôb, alebo nebezpečenstvo vzniku mylnej predstavy vo vedomí spotrebiteľskej verejnosti o vzájomnej spojitosti s označením alebo ochrannou známkou so skorším právom prednosti.

Pri porovnaní zoznamu tovarov, ktoré sú označované nezapísanými označeniami namietateľa a zoznamu tovarov a služieb, pre ktoré je prihlásené zverejnené označenie, namietateľ uviedol, že tovary a služby prihlásené pre zverejnené označenie v triedach 29, 31, 32 a 35 sú zhodné, resp. podobné s tovarmi a službami, pre ktoré používa namietateľ nezapísané označenia, a to „konzervované ovocie; čerstvé ovocie; nealkoholické nápoje, najmä sirupy a maloobchodné služby s ovocím, záhradníckymi a záhradkárskymi tovarmi“.

Namietateľ ďalej uviedol, že je majiteľom nezapísaného slovného označenia „čučky“ od roku 2018 a



nezapísaného obrazového označenia , ktoré pozostávajú z dominantného slovného prvku „čučky“ rovnako ako zverejnené označenie. V dôsledku uvedených skutočností namietateľ konštatoval, že

sporné označenia sú zo všetkých skúmaných hľadísk (sémantického, fonetického a vizuálneho) zhodné, na základe čoho konštatoval, že sporné označenia sú pre bežného spotrebiteľa vysoko zameniteľné.

V súvislosti s používaním nezapísaných označení namietateľ uviedol, že ich používal už od roku 2018, kedy hľadal vhodný názov pre svoju podnikateľskú činnosť zameranú na predaj ovocia, predovšetkým čučoriedok, predaj sadeníc a predaj záhradníckych a záhradkárskych potrieb. Od roku 2020 rozšíril svoj sortiment tovarov aj o iné produkty, a to alkoholické, nízko alkoholické nápoje a ovocné šťavy, ako aj ďalšie výrobky z ovocia, ako lekvár a zavárané ovocie. Svoje tvrdenia namietateľ podporil dôkaznými prostriedkami v podobe faktúr za tlač etikiet a reklamných bannerov obsahujúcich nezapísané označenia „čučky“



a , faktúru a zmluvu za reklamu v tlači, faktúry za polep automobilov, faktúru za nálepky na tovary, doklady o používaní domény www.cucky.sk od roku 2018, ako aj výpis z facebookovej stránky Čučky.sk. Ďalej namietateľ poukázal na reklamné video publikované na internetovej stránke <https://www.youtube.com/watch?v=jrTZ7bmGIQ4>, ktoré bolo možné sledovať od roku 2019. Ako ďalšie dôkazy predložil pokladničné bločky za predaj tovaru za roky 2019 a 2020, ktoré, ako uviedol, preukazujú predaj ovocia a sadeníc, a ktoré pokrývajú tovary a služby v triedach 31 a 35. Zároveň poukázal na skutočnosť, že nezapísané označenia sú známe medzi spotrebiteľskou verejnosťou najmä v regióne stredného Slovenska a podľa výpisu z facebookovej stránky aj v regióne Bratislavy a západného Slovenska.



Na základe uvedených skutočností namietateľ skonštatoval, že označenia „čučky“ a sú známe spotrebiteľskej verejnosti, a to práve pre tovary a služby patriace do tried 29, 31, 32 a 35 medzinárodného triedenia tovarov a služieb. Zároveň uviedol, že nezapísané označenia sú používané namietateľom od roku 2018 a nemajú iba miestny dosah, keďže pokrývajú celú oblasť Slovenska, aj keď s prevahou stredného Slovenska, vzhľadom na charakter tovaru (čerstvé ovocie).

Vzhľadom na to, že prihlasovateľ pôsobí v rovnakom segmente trhu, mal podľa namietateľa určite vedomosť o tom, že ním prihlásené zverejnené označenie je používané iným subjektom na trhu, teda namietateľom. Podľa namietateľa mal prihlasovateľ urobiť všetky kroky, aby zverejnené označenie dostatočne a zreteľne odlíšil od nezapísaných označení, ktoré sú nositeľom skorších práv namietateľa. Avšak prihlasovateľ podľa namietateľa zvolil len zameniteľnú modifikáciu už existujúcich označení, ktorá nie je postačujúca na rozlíšenie tovarov a služieb rôznych subjektov na trhu.

Namietateľ na základe uvedených skutočností navrhol úradu, aby prihlášku zverejneného označenia „Čučky“ č. spisu POZ 1572-2020 zamietol pre všetky prihlásené tovary a služby.

Listom úradu z 15. 4. 2021 boli námietky odoslané prihlasovateľovi na vyjadrenie.

Prihlasovateľ vo vyjadrení doručenom úradu 10. 6. 2021 uviedol, že namietateľ sa vo svojom podaní opiera



o existenciu dvoch nezapísaných označení, a to slovného „čučky“ a obrazového , ktoré od roku 2018 používa pre predaj ovocia, sadeníc, záhradníckych a záhradkárskych potrieb, ku ktorým pribudli od roku 2020 aj alkoholické nápoje, ovocné šťavy, lekvár a zavárané ovocie. K predloženým dokladom namietateľa prihlasovateľ uviedol, že z faktúr od spoločnosti Websupport za hosting a doménu www.cucky.sk nie je možné vyvodit' používanie nezapísaných označení pre konkrétne tovary alebo služby. Z ďalších predložených dôkazov, ako sú faktúra spoločnosti Kaktus za tlač etikiet, tlač banneru ako aj ich fotografie, ktoré obsahujú vyobrazenie obrazového nezapísaného označenia, mobilného telefónneho čísla a adresu webovej stránky www.cucky.sk, alebo fotografia banneru umiestneného na bližšie neurčenom oplození obsahujúca rovnako obrazové nezapísané označenie s telefónnym číslom a adresou webovej lokality namietateľa a so slovnými spojeniami „Lúbite čučoriedky? Okoštujte tie naše pitelovské čučky“ a „plody, rastlinky, rašelina, substráty“, rovnako nemožno podľa prihlasovateľa vyvodit' používanie nezapísaného označenia pre konkrétne tovary alebo služby, ako ani osobu namietateľa. Ďalej prihlasovateľ v súvislosti s predloženou faktúrou od spoločnosti Regionpress, s. r. o., za inzerciu v regionálnych časopisoch uviedol, že v texte inzercie chýba uvedenie subjektu namietateľa. K pokladničnému dokladu o kúpe samolepiacich nápisov na automobily podľa prihlasovateľa nie je možné vyvodit' používanie nezapísaného označenia pre konkrétne tovary alebo služby ani osobu namietateľa.

Čo sa týka dokladov preukazujúcich sledovanosť facebookovej stránky namietateľa, prihlasovateľ skonštatoval, že počet fanúšikov predstavoval 540 osôb z toho bolo 528 zo Slovenska a zvyšok z Českej republiky, Rakúska, Spojeného kráľovstva a Írska. V tejto súvislosti prihlasovateľ ďalej zdôraznil, že z hľadiska geografického rozloženia ide o osoby prevažne z okolia Žiaru nad Hronom a Zvolena. Podľa prihlasovateľa je dosah facebookovej stránky na západné Slovensko minimálny (cca 46 osôb) a na ostatnú časť Slovenska (juh, sever a východ) takmer žiadny, na margo čoho prihlasovateľ poukázal aj na tvrdenie namietateľa, že nezapísané označenie je známe „najmä v regióne stredného Slovenska“. V súvislosti s predloženými dokladmi z facebookového účtu namietateľa prihlasovateľ dodal, že z nich rovnako nie je možné vyvodiť používanie nezapísaného označenia pre konkrétne tovary alebo služby ako ani osobu namietateľa.

Čo sa týka dokladov z registračnej pokladne za predaj tovaru (sadenice čučoriedok, plodov čučoriedok alebo rašeliny) predložených namietateľom, ani tu sa podľa prihlasovateľa nenachádzajú nezapísané označenia (slovné ani obrazové) namietateľa. K ostatným predloženým dokladom (fotografie výrobkov namietateľa – Pitelovský Ličučkér, Pitelovská Čučkovica, Pitelovský Čučkvár) prihlasovateľ uviedol, že neobsahujú ani slovné ani obrazové nezapísané označenie namietateľa, neobsahujú časový údaj a ani nepoukazujú na subjekt namietateľa.

Na základe uvedených skutočností, pri zhodnotení podmienok úspešného uplatnenia námietkového dôvodu podľa ustanovenia § 7 písm. f) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov prihlasovateľ skonštatoval, že z namietateľom predložených dôkazov vyplýva veľmi nízky rozsah, intenzita a kvalita používania ako slovného tak aj obrazového nezapísaného označenia namietateľom. Podľa prihlasovateľa z mnohých dôkazov nie je zrejma spojitosť nezapísaných označení s konkrétnymi tovarmi a službami, s ktorými sa mohla príslušná spotrebiteľská verejnosť v súvislosti s nezapísanými označeniami na trhu stretnúť. V iných dôkazoch podľa prihlasovateľa chýba spojenie s namietateľom a v niektorých nie sú uvedené ani namietateľom deklarované nezapísané označenia. Celkovo považoval prihlasovateľ všetky predložené doklady za nepostačujúce na preukázanie používania nezapísaných označení z hľadiska ich obsahu a časového rámca. Podľa prihlasovateľa namietateľom predložené dôkazy neosvedčujú poskytovanie tovarov a služieb namietateľom pod uvedenými nezapísanými označeniami spotrebiteľskej verejnosti na území Slovenskej republiky v období pred podaním prihlášky zverejneného označenia kontinuálne, intenzívne a v takom rozsahu (geografickom a ekonomickom), aby bolo možné usudzovať, že nezapísané označenia sa dostali do povedomia relevantnej verejnosti, a preto im nie je možné priznať status známosti vo vedomí spotrebiteľskej verejnosti, ktorý by prekročil miestny dosah, a ktorý by viedol k vzniku práva, ktoré by oprávňovalo namietateľa zabrániť zápisu zverejneného označenia do registra ochranných známk.

V dôsledku uvedených skutočností prihlasovateľ konštatoval, že namietateľ neunesol dôkazné bremeno, keďže nepredložil dôkazy, ktoré by preukázali, že slovenská spotrebiteľská verejnosť (vo väčšom ako lokálnom meradle) pozná vďaka používaniu na území Slovenskej republiky nezapísané označenia a spája si ich s tovarmi a službami namietateľa. Na základe uvedených skutočností prihlasovateľ nepovažoval za splnenú jednu z kumulatívnych podmienok potrebných pre úspešné uplatnenie námietok podľa ustanovenia § 7 písm. f) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov, a preto navrhol úradu, aby predmetné námietky zamietol ako nedôvodné.

Rozhodnutie úradu sa opiera o nasledovné skutočnosti a dôvody:

Podľa § 52 ods. 3 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov (ďalej aj „zákon o ochranných známkach“) úrad rozhoduje na základe odôvodnenia podania a dôkazov, ktoré boli účastníkmi konania predložené.

Namietateľ podal námietky podľa ustanovenia § 30 v nadväznosti na § 7 písm. f) zákona o ochranných známkach.

Podľa § 7 písm. f) citovaného zákona sa označenie nezapíše do registra na základe námietok podaných podľa § 30 užívateľom nezapísaného označenia alebo užívateľom iného označenia používaného v obchodnom styku, ak právo k tomuto označeniu vzniklo pred dňom podania prihlášky a toto označenie nemá len miestny dosah, ak z dôvodu zhodnosti alebo podobnosti prihláseného označenia s nezapísaným označením alebo s iným označením používaným v obchodnom styku a zhodnosti alebo podobnosti tovarov alebo služieb, na ktoré sa tieto označenia vzťahujú, existuje pravdepodobnosť zámieny na strane verejnosti; za

pravdepodobnosť zámenny sa považuje aj pravdepodobnosť asociácie s nezapísaným označením alebo s iným označením používaným v obchodnom styku.

V konaní o námietkach bolo zistené, že prihláška ochrannej známky „Čučky“, číslo spisu POZ 1572-2020, proti ktorej námietky smerujú, bola podaná 15. 7. 2020 prihlasovateľom OVOZELA, družstvo, Pražská 11, 811 04 Bratislava-Staré Mesto a zverejnená vo Vestníku úradu 13. 1. 2021 pre tovary a služby v triedach 29, 31, 32 a 35 medzinárodného triedenia tovarov a služieb. Konkrétne ide o tieto tovary a služby:


v triede 29 - „*potravinárske oleje a tuky; rastlinné potravinárske oleje; miešané rastlinné oleje na prípravu jedál; spracované ovocie, zelenina a huby; sušené ovocie; ovocie naložené v alkohole; kvasené ovocie; glazúrované ovocie; konzervované bobuľové ovocie; mrazené ovocie; ovocné nátierky; mliečne nápoje (s vysokým obsahom mlieka) obsahujúce ovocie*“,

v triede 31 - „*čerstvé ovocie; čerstvá zelenina*“,

v triede 32 - „*nealkoholické nápoje; nealkoholické aperitívy; nealkoholické koktaily; nealkoholické ovocné výťažky; sirupy na výrobu nápojov; stolové vody; pivo; sladina (výluh sladu); prášky na prípravu šumivých nápojov; príchute na výrobu nealkoholických nápojov*“,

v triede 35 - „*obchodné sprostredkovateľské služby; reklama; inzercia prostredníctvom všetkých verejných komunikačných prostriedkov; rozširovanie vzoriek tovarov; marketing; obchodný manažment; maloobchodné služby s nápojmi, s potravinami; podpora predaja (pre tretie osoby); pomoc pri riadení obchodnej činnosti; odborné obchodné poradenstvo; poskytovanie obchodných alebo podnikateľských informácií; obchodný alebo podnikateľský prieskum; zásobovacie služby pre tretie osoby (nákup tovarov a služieb pre iné podniky); obchodné poradenstvo týkajúce sa franšízy*“.

Namietateľ odôvodnil uplatnenie uvedeného námietkového dôvodu tým, že je užívateľom nezapísaného

slovného označenia „čučky“ a nezapísaného obrazového označenia  od roku 2018, kedy hľadal vhodný názov pre svoju podnikateľskú aktivitu, a to predaj ovocia, predovšetkým čučoriedok, predaj sadeníc a predaj záhradníckych a záhradkárskych potrieb, pričom v roku 2020 rozšíril svoj sortiment tovarov aj o iné produkty, a to alkoholické, nízko alkoholické nápoje a ovocné šťavy a ďalšie výrobky z ovocia ako lekvár a zavárané ovocie.

Namietateľ ďalej uviedol, že nezapísané označenia sa stali známe medzi spotrebiteľskou verejnosťou najmä v regióne stredného Slovenska, a ako vyplynulo z výpisu z facebookovej stránky aj v regióne Bratislavy a západného Slovenska, na základe čoho konštatoval, že používanie nezapísaných označení nemá len miestny dosah, ale rozsah spotrebiteľov pokrýva celú oblasť Slovenska, aj keď s prevahou stredného Slovenska, vzhľadom na charakter tovarov (čerstvé ovocie).

Pri porovnaní zverejneného označenia s nezapísanými označeniami z vizuálneho, fonetického aj sémantického hľadiska namietateľ skonštatoval ich zhodnosť na základe obsiahnutého identického dominantného prvku „čučky“. K porovnaniu dotknutých tovarov a služieb uviedol, že sú zhodné a podobné. Z uvedených skutočností vyvodil záver, že prihlasovateľ si prihlásil zverejnené označenie, ktoré nie je dostatočne odlišné od nezapísaných označení namietateľa, o ktorých používaní mal určite podľa namietateľa vedomosť, keďže sa pohybuje v zhodnom segmente trhu. Podľa namietateľa by vo vedomí relevantnej spotrebiteľskej verejnosti dochádzalo k pravdepodobnosti zámenny medzi spornými označeniami, ktorými by boli označované zhodné a podobné tovary a služby.

Používanie nezapísaného označenia je potrebné doložiť v takom rozsahu, aby bolo možné konštatovať možný zásah do starších práv namietateľa. Používanie musí byť kontinuálne, dlhodobé a neprerušované, pretože len tak možno preukázať vznik a trvanie práva k nezapísanému označeniu. Existenciu staršieho práva k nezapísanému označeniu či inému označeniu používanému v obchodnom styku možno úspešne uplatniť v takom prípade, ak rozsah používania takého označenia nie je len miestny. Na posúdenie dosahu presahujúceho mieru miestneho používania je potrebné preskúmať nielen územný (geografický) dosah, ale aj hospodársky rozmer používania nezapísaného označenia v súvislosti s úsilím vynaloženým namietateľom pri používaní nezapísaného označenia na trhu, a to v spojitosti s dĺžkou používania, frekvenciou jednotlivých obchodných úkonov a pri zohľadnení okruhu relevantnej verejnosti, vo vedomí ktorej sa stalo toto označenie

známym v súvislosti s tovarmi alebo službami namietateľa. Nie je teda postačujúce preukázať len používanie na istej kvantitatívnej úrovni, ale nevyhnutným je preukázať používanie dostatočnej kvality a intenzity, a to pomocou relevantných dokladov predložených v dostatočnom množstve.

Používanie nezapísaného označenia je možné preukázať dôkazovými prostriedkami, ako sú napríklad objednávky, faktúry, dodacie listy, cenníky, propagačné a reklamné materiály, zoznam odberateľov a pod.. Dôkazové materiály pritom musia spĺňať požiadavku časovú, t. j. musia pochádzať z obdobia pred podaním prihlášky zverejneného označenia, resp. musia osvedčovať skutočnosť spadajúce do tohto obdobia, teda v tomto prípade ide o obdobie pred 15. 7. 2020, ďalej musia obsahovať nezapísané označenie, musí z nich byť možné vyvodiť používanie tohto označenia, ako bolo uvedené v dostatočnej kvantite a kvalite, pre konkrétne tovary alebo služby a musia sa viazať na osobu namietateľa. Dôkazné bremeno pri uplatnení tohto námietkového dôvodu spočíva na namietateľovi.

Preukázanie používania nezapísaného označenia a vzniku práva k nemu

Namietateľ na preukázanie používania nezapísaných označení predložil nasledovné dôkazy:

1. Reklamné video prezentujúce spoločnosť namietateľa, umiestnené na internetovej stránke <https://www.youtube.com/watch?v=jrTZ7bmGIQ4>, publikované 30. 7. 2019, ktorého obsahom je audiovizuálny záznam o mieste produkcie namietateľa, a to ovocia (čučoriedok) s reklamným spotom „ČUČKY – vaše zdravé čučoriedky“ a v závere záznamu s odkazom na webové sídlo namietateľa www.cucky.sk. Predmetné video má k 17.1. 2022 1749 videní a dvadsiatim osobám sa to páči, avšak nie je možné identifikovať počet videní spotrebiteľskou verejnosťou v relevantnom období do 15. 7. 2020.
2. Dodávateľské faktúry spoločnosti KAKTUS plus, s. r. o., Žiar nad Hronom, vystavené 26. 8. 2019 a 5. 6. 2020 pre spoločnosť namietateľa za tlač etikiet 2000 ks v hodnote 96 EUR a reklamného banneru 1 ks v hodnote 103,20 eur, s priloženými fotografiami štítkov, informačnej tabule a reklamných bannerov,



ktoré obsahujú vyobrazenie obrazového nezapísaného označenia a odkazy na webové sídlo namietateľa www.cucky.sk, facebookový profil www.fb.com/cucky.sk, ako aj kontaktné údaje na internete info@cucky.sk, telefónny kontakt a údaje týkajúce sa prevádzkovej doby na výdaj objednávok (Pondelok – Piatok v čase od 17,00 hod. – 19,00 hod.).

3. Zmluvu o inzercii zo dňa 20. 3. 2019, uzavretú medzi dodávateľom REGIONPRESS, s. r. o., Trnava a spoločnosťou namietateľa na strane odberateľa, za poskytnutie reklamného priestoru v periodiku Žiarsko-Banskoštiavnicko-Žarnovicko a Zvolensko-Detviansko-Krupinsko vo vydaniach č. 12, 13, 14, 15 a 16 ročníka 2019 za zmluvnú cenu 151,20 eur a s ňou súvisiacu predfaktúru vystavenú 20. 3. 2019 spoločnosti namietateľa na sumu 151,20 eur, ako aj e-mailovú komunikáciu od pani Jany Ž. – redakcia Žiarsko<zabenska@regionpress.sk> adresovanú pánovi Adamovi V.<adam.vido@gmail.com> zo dňa 19. 3. 2019, ktorej obsahom je priložená upravená grafika publikovaného inzerátu, spolu s výtlačkom inzerátu, ktorý obsahuje slovné nezapísané označenie namietateľa „ČUČKY“ spolu s ponukou produktov (kyslá rašelina 250 l a sadenice kanadských čučoriedok) a kontaktným telefónnym číslom.
4. Pokladničný doklad spoločnosti ČERTEX, Ing Amália Č., Žiar nad Hronom, vystavený 18. 6. 2019 za samolepiace nápisy a grafické práce v celkovej sume 143,20 eur a fotografie použitých reklamných



nápisov na osobných automobiloch, ktoré obsahujú obrazové nezapísané označenie s odkazom na webové sídlo namietateľa www.cucky.sk a telefónny kontakt.

5. Dodávateľské faktúry od spoločnosti Websupport, s. r. o., Bratislava, pre spoločnosť namietateľa, vystavené 23. 7. 2018 na sumu 35,12 eur, 10. 7. 2019 na sumu 24,44 eur, 11. 7. 2019 na sumu 14,28 eur, 10. 7. 2020 na sumu 27,54 eur a 20. 7. 2020 na sumu 15 eur, za webhosting a internetovú doménu cucky.sk.
6. Výtlačky štatistiky sledovanosti za obdobie od 6. 6. 2019 do 10. 3. 2021 facebookového profilu



namietateľa Čučky.sk (), ktorý bol založený 17. 1. 2019. V sledovanom období bol počet sledovateľov 558 osôb, z toho prevažne osoby zo Žiaru nad Hronom (161), Zvolena (47), Bratislavy (40), Trnavej Hory (40), Lutily (32), Banskej Bystrice (27), Hliníku nad Hronom (14), Kremnice (13), Žarnovice (7) a Malaciek (6). Čo sa týka medzinárodnej sledovanosti facebookového

profilu namietateľa, išlo o osoby z nasledovných krajín: Slovenská republika (528), Česká republika (7), Spojené kráľovstvo (2), Rakúsko (2) a Írsko (1). Ďalej sa v predloženej štatistike uvádza, že tieto čísla sú len odhadom. Súčasťou štatistiky sú aj údaje týkajúce sa aktivity sledovateľov na webe v sledovanom období, pričom aktivita je sústredená predovšetkým na obdobie od júna 2019 do septembra 2019 a od apríla 2020 do októbra 2020, a to prevažne na facebookovom profile namietateľa.

7. Fotografie produktov „Pitelovský Ličučkér“, rok výroby 2020 s etiketou (Veselé Vianoce a šťastný Nový rok 2021 Vám prajú čučky), „Pitelovský Čučkvár“, „Pitelovská Čučkovica“ (Na zdravie vaše čučky) a fotografie etikiet výrobku „Pitelovský Čučkvár“, s uvedeným objemom 200 ml, rokom výroby 2020 a zložením: pitelovské čučky, trstinový cukor, tajná prísada, ďalej výrobku „Pitelovský Ličučkér“ (Na zdravie! Vaše čučky) - rok výroby 2020, objem 500 ml, zloženie: pitelovské čučky, rum, trstinový cukor, dôležitá tajná prísada a výrobku „Pitelovská Čučkovica“ (Na zdravie! Vaše čučky) - objem 350 ml a rok výroby 2020.
8. a) Pokladničné doklady vydané namietateľom za obdobie od 25. 6. 2019 do 29. 10. 2019 v počte 16 ks za tovar: sadenice čučoriedok 1 ks, čučoriedky ovocie (1 kg bal.) 97 ks, rašelina (250 l bal.) 10 ks v rôznych sumách spolu za 819 eur.
b) Pokladničné doklady vydané namietateľom za obdobie od 6. 3. 2020 do 13. 11. 2020 v počte 13 ks za tovar: sadenice čučoriedok 506 ks, kvetináč 6 ks, čučoriedky ovocie (1 kg bal.) 77 ks, rašelina (250 l bal.) 29 ks) v rôznych sumách spolu za 3 135 eur, z toho do 15. 7. 2020 (relevantné obdobie) boli namietateľom predložené 4 ks pokladničných dokladov za obdobie od 6. 3. 2020 do 8. 7. 2020 v celkovej sume 2 274 eur za tovar: rašelina (250 l bal.) 4 ks, sadenice čučoriedok 506 ks a čučoriedky ovocie (1 kg bal.) 4 ks. Ostatné pokladničné doklady boli vydané v období od 22. 7. 2020 do 13. 11. 2020.


Na uvedené tvrdenia a dôkazy predložené namietateľom reagoval prihlasovateľ svojím vyjadrením, v ktorom označil namietateľom predložené dôkazy za nepostačujúce z dôvodu, že preukázali len veľmi nízky rozsah, intenzitu a kvalitu používania ako slovného, tak aj obrazového nezapísaného označenia namietateľom. Podľa prihlasovateľa z mnohých dôkazov nie je zrejme spojitosť nezapísaných označení s konkrétnymi tovarmi a službami, s ktorými sa mohla príslušná spotrebiteľská verejnosť v súvislosti s nezapísanými označeniami na trhu stretnúť a celkovo považoval prihlasovateľ všetky predložené doklady za nepostačujúce na preukázanie používania nezapísaných označení v takom rozsahu, aby im bolo možné priznať status známosti vo vedomí spotrebiteľskej verejnosti, ktorý by prekročil miestny dosah, a ktorý by viedol k vzniku práva, ktoré by oprávňovalo namietateľa zabrániť zápisu zverejneného označenia do registra ochranných známk.

Predložené dôkazy namietateľa, okrem faktúry od spoločnosti Websupport, Bratislava z 20. 7. 2020, ktorá je súčasťou dôkazov č. 5, ďalej okrem pokladničných dokladov vydaných od 22. 7. 2020 do 13. 11. 2020 (časť dôkazov č. 8 b)), ako aj okrem dôkazov č. 7 (fotografie produktov), z ktorých nie je možné identifikovať konkrétny časový údaj, len rok výroby 2020, sú datované pred podaním prihlášky zverejneného označenia, resp. sa vzťahujú k tomuto obdobiu a viažu sa k územia Slovenskej republiky. Doklady, ktoré sú datované po dátume podania prihlášky zverejneného označenia však môžu deklarovať kontinuálne pokračovanie v obchodnej činnosti namietateľa, a preto môžu slúžiť ako podporné dôkazné prostriedky.


Namietateľom predložené dôkazy, ako sú faktúry za etikety a bannery (dôkaz č. 2), faktúry za inzerciu a reklamu v tlači (dôkaz č. 3), pokladničný doklad za grafické práce a samolepiace nápisy - polep automobilov (dôkaz č. 4) a faktúry za webhosting a internetovú doménu (dôkaz č. 5), preukazujú prípravné činnosti namietateľa na vykonávanie jeho obchodných aktivít a zároveň sú ich reklamnou podporou.


Ďalšie dôkazy predložené namietateľom, a to pokladničné doklady za obdobie od 25. 6. 2019 do 29. 10. 2019 (dôkazy č. 8 a)) a časť pokladničných dokladov vydaných od 6. 3. 2020 do 8. 7. 2020 (dôkazy č. 8 b)), spolu 20 dokladov, sú priamym dôkazom vykonávania obchodnej činnosti namietateľa s tovarom v relevantnom období. V tejto súvislosti možno dôvodne predpokladať, že tovary ako sadenice čučoriedok v počte 507 ks a čučoriedky ovocie v spotrebiteľskom balení 1 kg v počte 101 ks, aj napriek tomu, že na vydaných pokladničných dokladoch absentuje údaj o ich označení, boli v spojitosti s ostatnými dokladmi ako



sú etikety (dôkaz č. 2) označované obrazovým označením . Vo vzťahu k ďalším tovarom, ktoré namietateľ predával (rašelina 250 l a kvetináče) nebolo preukázané ani v spojitosti s ostatnými dokladmi, že by ich namietateľ označoval nezapísanými označeniami a ani to nie je pravdepodobné.

Čo sa týka preukázania sprístupnenia nezapísaných označení spotrebiteľskej verejnosti, táto mala možnosť sa stretnúť so slovným nezapísaným označením „čučky“ prostredníctvom internetovej domény www.cucky.sk, ktorá bola namietateľom registrovaná už v roku 2018, čo vyplynulo z vystavených dodávateľských faktúr spoločnosti Websupport, Bratislava (dôkaz č. 5), a prostredníctvom ktorej namietateľ ponúkal svoje tovary. Zároveň je možné konštatovať, že spotrebiteľská verejnosť sa mala možnosť stretnúť aj s

obrazovým nezapísaným označením  , a to od roku 2019 prostredníctvom facebookového profilu

 , ktorý vytvoril 17. 1. 2019, a ktorý sledovalo v relevantnom období 558 osôb, avšak prevažovali sledovatelia zo stredného Slovenska, konkrétne zo Žiaru nad Hronom a blízkeho okolia (Zvolen, Hliník nad Hronom, Trnavá Hora, Lutilla, Žarnovica, Kremnica, Banská Bystrica (381 osôb) a menšie množstvo osôb bolo z Bratislavy a Malaciek, teda zo západného Slovenska (46 osôb). Zvyšok tvorili sledovatelia z Českej republiky (7 osôb), Spojeného kráľovstva (2 osoby), Rakúska (2 osoby) a Írska (1 osoba) (dôkaz č. 6). Rovnako sa mohla spotrebiteľská verejnosť stretnúť s nezapísanými označeniami prostredníctvom reklamného videa publikovaného 30. 7. 2019 na internetovej stránke <https://www.youtube.com/watch?v=jrTZ7bmGIQ4> (dôkaz č. 1), avšak nie je možné identifikovať počet videní spotrebiteľskou verejnosťou v relevantnom období do 15. 7. 2020.

Predpokladom úspešného naplnenia ustanovenia § 7 písm. f) zákona o ochranných známkach je pritom zistenie, že užívateľovi nezapísaného označenia používaného v obchodnom styku, vzniklo právo k tomuto označeniu pred dňom podania prihlášky a označenie bolo používané s väčším ako miestnym dosahom a v takom rozsahu, že na strane relevantnej verejnosti mohlo dôjsť k existencii pravdepodobnosti zámeny medzi označeniami. Na to je, ako už bolo uvedené, spravidla potrebné dlhšie trvajúce a kontinuálne používanie označenia, ktoré spôsobí, že si relevantná verejnosť bude toto označenie spájať s tovarmi alebo službami konkrétneho subjektu, t. j. so subjektom používajúcim označenie, čím sa toto označenie vžije pre určitého užívateľa a jeho tovary alebo služby.

V predmetnom prípade namietateľ preukázal jeho úsilie o vytvorenie určitej pozície na trhu tým, že investoval do podnikania a propagácie, čím sa v určitom rozsahu s nezapísanými označeniami spotrebiteľská verejnosť mala možnosť stretnúť, ale intenzita a rozsah (aj pri zohľadnení sezónneho charakteru namietateľom ponúkaných tovarov), teda priamej obchodnej činnosti namietateľa v súvislosti s tovarmi a službami označovanými nezapísanými označeniami nebola preukázaná v potrebnom rozsahu. Z predložených dokladov nie je zrejmé, že nezapísané označenia by relevantná spotrebiteľská verejnosť poznala tak, aby si ich dokázala spájať s namietateľom a ním ponúkanými tovarmi a službami nimi označenými, a aby bolo možné konštatovať vznik namietateľovho práva k nezapísaným označeniam, keďže túto skutočnosť nemožno zakladať na nízkom objeme predaja dotknutých tovarov prostredníctvom predložených pokladničných dokladov preukazujúcich priamy predaj tovarov (sadenice čučoriedok, čučoriedky ovocie) za krátke časové obdobie od 25. 6. 2019 do 8. 7. 2020 v počte 20 ks (okrem pokladničných dokladov za predaj rašeliny a kvetináčov) a v celkovom objeme tržieb z ich predaja v sume 2 808 eur, keďže žiadne iné účtovné doklady, alebo evidenciu tržieb z predaja predmetných tovarov, ktoré by preukázali vyšší objem predaja a tržieb namietateľ nepredložil, a ani argumentáciou nepodporil to, že išlo len o príklady, ktoré by mali podporiť tvrdenia, že dosiahol určitý obrat, alebo objem predaja. Zároveň je nutné v tejto súvislosti uviesť, že v predmetnom prípade ide o krátke časové obdobie, keďže namietateľ začal so svojimi obchodnými aktivitami v roku 2018 a skutočný predaj tovaru preukázal v roku 2019, čo vzhľadom na sezónny charakter tovaru je len časť sezóny od júna 2019 do októbra 2019 a v roku 2020 išlo o malú časť sezóny v relevantnom období pred dátumom podania prihlášky zverejneného označenia, preto by toto obdobie musel vykompenzovať veľkou aktivitou, čo namietateľ v predmetnom prípade nepreukázal.

Celkové zhodnotenie

Ochrana nezapísanému označeniu sa poskytuje, ak jeho používaním v obchodnom styku vzniklo namietateľovi právo k tomuto označeniu pred dňom podania prihlášky zverejneného označenia a toto označenie nemá len miestny dosah, a ak zverejnené označenie a nezapísané označenie sú zhodné alebo podobné a súčasne dotknuté tovary alebo služby sú zhodné alebo podobné, čo môže viesť k vzniku pravdepodobnosti zámeny na strane verejnosti alebo asociácie zverejneného označenia s nezapísaným označením alebo s iným označením používaným v obchodnom styku. Užívateľovi nezapísaného označenia

môže byť priznaná ochrana v zmysle ustanovenia § 7 písm. f) citovaného zákona len pri kumulatívnom naplnení uvedených podmienok.

Vzhľadom na predmetné zistenia je nutné konštatovať, že namietateľ neúniesol dôkazné bremeno a nepreukázal, že by v relevantnom období používal nezapísané označenie v dostatočnom rozsahu, najmä čo sa týka intenzity a rozsahu predaja takto označovaných tovarov, aby si mohol nárokovať vznik práva k týmto nezapísaným označeniam pre neho a pre konkrétne tovary z pohľadu relevantného spotrebiteľa.

Keďže nebola splnená jedna z kumulatívnych podmienok pre úspešné uplatnenie námietkového dôvodu v zmysle § 7 písm. f) zákona o ochranných známkach, nie je potrebné ďalej skúmať naplnenie ostatných podmienok uplatneného ustanovenia, pretože predpokladom úspešného uplatnenia námietok podaných v zmysle uvedeného zákonného ustanovenia je len kumulatívne splnenie všetkých podmienok. Námietky uplatnené na základe ustanovenia § 7 písm. f) zákona o ochranných známkach sú tak nedôvodné.

Vzhľadom na všetky relevantné posudzované skutočnosti 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. Včas podaný rozklad má odkladný účinok. Podľa § 40 ods. 5 uvedeného zákona podanie rozkladu len proti odôvodneniu rozhodnutia nie je prípustné. Toto rozhodnutie možno, po vyčerpaní riadnych opravných prostriedkov, preskúmať správnym súdom na základe správnej žaloby podanej podľa § 177 a nasl. zákona č. 162/2015 Z. z. Správny súdny poriadok.

Ing. Ingrid Brežňanová
riaditeľka
odboru sporových konaní

Doručiť:

Ing. Ivan Belička
Švermova 21
974 04 Banská Bystrica

Okenica Šula & Co., s. r. o.
Advokátska kancelária
Pražská 11
811 04 Bratislava