



Banská Bystrica 20.05.2024
POZ 71-2023/Z-188-2024

ROZHODNUTIE

Prihláška ochrannej známky POZ 71-2023 z 12.1.2023 prihlasovateľa N I K É , spol. s r.o., Ilkovičova 34, Bratislava-Karlova Ves, ktorého v konaní zastupuje TM & PATENT ATTORNEY NEUSCHL s. r. o., Dostojevského rad 0/5, 811 09 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 s príslušným odôvodnením z 2.8.2023 oznámené, že prihlásené označenie nie je spôsobilé na zápis do registra ochranných známkov, pretože podľa § 5 ods. 1 písm. b) zákona č. 506/2009 Z. z. 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 71-2023 je obrazové označenie v grafickej úprave

JEDNOTKA

prihlásené 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; videofilm; mikroprocesory; počítačové klávesnice; modemy; čipové telefónne karty; exponované filmy; kreslené filmy; fotoaparáty; gramofónové platne; gramofóny; hudobné mincové automaty; kamery; magnetofóny; mobilné telefóny; elektronické stieracie žreby na lotériové hry (softvér)“ **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; karty na bingo; dáma (hra); domino (hra); hracie karty; hracie kocky; hracie žetóny; stavebnicové kocky (hračky); kolky (hra); ruletové kolesá; stolové hry; šachové hry; šípky (hra); 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 „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; zoradovanie 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; 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); poskytovanie športovísk; 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; požičiavanie kinematografických filmov; požičiavanie videopások; produkcia filmov (nie reklamných); filmové štúdiá; poskytovanie informácií oblasti kultúry, športu, zábavy a vzdelávania; výchovno-zábavné klubové služby; 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; organizovanie a vedenie školení; organizovanie živých vystúpení; plánovanie a organizovanie večierkov; nahrávanie 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; požičiavanie 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, výchove a vzdelávaní 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 (ďalej tiež „prihlásené označenie“ alebo „predmetné označenie“).

Úrad priemyselného vlastníctva Slovenskej republiky (ďalej „úrad“) na základe vykonaného prieskumu zistil, že predmetné označenie nespĺňa podmienky na zápis do registra ochranných známkov podľa § 5 ods. 1 písm. b) zákona o ochranných známkach, pretože označeniu chýba rozlišovacia spôsobilosť. Prihlásené označenie ako celok predstavuje pre relevantnú spotrebiteľskú verejnosť iba jednoduchú informáciu, indikujúcu

záruku, resp. prísľub, že prihlasovateľ ponúka špičkové výrobky, resp. že predmetné služby sú poskytované na vysokej kvalitatívnej úrovni.

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

Prihlasovateľ v odpovedi doručenej úradu 28.3.2024 uviedol, že predmetné označenie je nositeľom dostatočnej rozlišovacej spôsobilosti ku všetkým prihláseným tovarom a službám, pretože predmetné označenie, tak, ako je uvedené v predmetnej prihláške, je súčasťou aj ďalšej ochrannej známky prihlasovateľa, a to POZ



95-2023, s č. zápisu 259 767 s dátumom prednosti 16.1.2023. Prihlasovateľ ďalej uviedol, že predmetné označenie je súčasťou známkového radu („JEDNOTKA“, „DVOJKA“, „TROJKA“), ktorý tvorí vyššie uvedené zapísané označenie s č. zápisu 259 767, a tiež označenia, ktoré sú predmetom prihlášok ochranných

DVOJKA

známok POZ 79-2023

, POZ 67-2023

TROJKA

, POZ 62-2023



a POZ 104-2023



. Podľa názoru prihlasovateľa je zřejmé, že je majiteľom viacerých ochranných známk obsahujúcich ten istý podobný prvok (číselné označenie „JEDNOTKA“, „DVOJKA“, „TROJKA“), či už v rovnakom alebo podobnom grafickom prevedení, čo ho spája s tovarmi a službami, pre ktoré požaduje priznať ochranu prihlásenému označeniu.

Prihlasovateľ uviedol, že predmetné označenie je označením okamžitej lotérie „JEDNOTKA“, ktorej je organizátorom. K tomu prihlasovateľ dodal, že v minulosti organizoval okamžitú lotériu „DVOJKA“ a „TROJKA“, kde celkový počet žrebov, ktoré obsahujú označenie okamžitej lotérie bol spolu 2.000.000 ks, čo nie je zanedbateľné číslo a evokuje potenciálny dosah prihlasovaných označení na relevantnú verejnosť, v dôsledku čoho je možné tiež skonštatovať, že relevantná verejnosť bude spôsobilá, aj na základe prihláseného označenia, znájac vyššie spomínané okamžité lotérie, a vo vzťahu k úradom namietaným tovarom, identifikovať tieto ako pochádzajúce od prihlasovateľa a asociované s okamžitou lotériou prihlasovateľa „JEDNOTKA“.

Prihlasovateľ ďalej poukázal na kompletnú ponuku ním ponúkaných žrebov, ktorá je k dispozícii na oficiálnych predajných miestach prihlasovateľa. Tieto predajné miesta pozostávajú nielen z pobočiek prihlasovateľa Niké a Nikinka, ale aj z ďalších externých predajných miest a pouličných predávajúcich, spolupracujúcich s prihlasovateľom. Zoznam týchto miest je podľa prihlasovateľa dostupný na internetovej stránke https://www.nike.sk/zreby/zreby_zoznam_predajcov. Uviedol, že informácie o podmienkach účasti v jednotlivých okamžitých lotériách, ako aj vyobrazenie žrebov spolu s náhľadom herného plánu, ktorý je vo vzťahu ku tej – ktorej lotérii schválený, je vždy k dispozícii na internetovej stránke prihlasovateľa, kde je priamo vyobrazený aj samotný žreb.

V závere vyjadrenia prihlasovateľ uviedol, že podľa jeho názoru sú podmienky rozlišovacej spôsobilosti označenia dodržané a odvolal sa na rozhodnutie ESD vo veci C-304/06 Eurohypo AG c/a Úrad pre harmonizáciu vnútorného trhu, ktorý 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 nožnej zámeny od tovarov alebo služieb iného pôvodu“. Zároveň poukázal aj na názor odbornej verejnosti, že „aj nízky stupeň rozlišovacej spôsobilosti

postačuje, aby označenie bolo schopné spotrebiteľovi identifikovať pôvod tovarov alebo služieb, pre ktoré sa požaduje ochrana“.

Prihlasovateľ požiadal úrad, aby predmetné označenie zapísal do registra ochranných známkov, pretože označenie má aspoň minimálnu mieru rozlišovacej spôsobilosti a tým spĺňa predpoklady stanovené § 5 ods. 1 písm. b) zákona o ochranných známkach na zápis do registra ochranných známkov.

Záverečné zhodnotenie:

Úrad prihlásené označenie opätovne preskúmal, pričom zbral 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 v triedach 9, 16, 28, 35, 38, 41 medzinárodného triedenia tovarov a služieb rozlišovaciu spôsobilosť.

Ak má určité označenie slúžiť ako ochranná známka, musí byť toto označenie samo osebe originálne do takej miery, aby spotrebiteľovi umožnilo rozlíšiť tovary alebo služby na trhu. 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.

Prihlásené označenie je tvorené slovným prvkom „JEDNOTKA“ v bežnom type veľkého tlačeného písma bielej farby s výraznejším hrubším ohraničením žltej farby, pričom samotný slovný prvok označenia je napísaný v tvare nepatrného oblúka. Predmetný slovný prvok predstavuje zaužívaný výraz v slovenskom jazyku, ktorým sa v hovorovej reči označuje *niekto al. niečo čo je v hodnotení výkonnosti na prvom mieste, kto je najlepší, čo je špičkové (výrobok, firma a pod.)* (In.: Slovník súčasného slovenského jazyka. H – L, Veda – SAV, Bratislava, 2011).

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 záruku, resp. príslub, že prihlasovateľ (poskytovateľ tovarov prihlásených v triedach 9, 16 a 28, ktoré možno hromadne označiť ako optické, fotografické a meracie prístroje a zariadenia, prístroje na spracovanie a reprodukciu zvuku, obrazu alebo údajov, telekomunikačné prístroje, nosiče záznamov, počítače a periférne zariadenia počítačov, softvér, tlačoviny a kancelárske potreby, hry, hračky, športové potreby, hracie žreby a tikety, a služieb v oblasti obchodných činností, manažmentu, služieb databáz, marketingu a podpory predaja, telekomunikačných služieb, vzdelávania, zábavy, športovej a kultúrnej činnosti v triedach 35, 38 a 41) zabezpečí špičkové výrobky, resp. služby poskytované na vysokej kvalitatívnej úrovni. Uvedené vyplýva zo skutočnosti, že daný výraz indikuje slovné ocenenie za niečo veľmi kvalitné, čo je v hodnotení na prvom mieste, pričom spotrebiteľ pri svojom výbere a rozhodovaní vo všeobecnosti obvykle berie ohľad na pozitívne skúsenosti alebo odporúčania, ktoré v tomto prípade prihlásené označenie svojim

charakterom navodzuje. Ide o vcelku jednoduchú správu, ktorú je možné priradiť akémukoľvek subjektu poskytujúcemu 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. V prípade prihláseného označenia ide pritom o úpravu písma (*bežný typ veľkého tlačeného písma s hrubším ohraničením, kde slovný prvok označenia je napísaný v tvare nepatrného oblúka*), ktorá sa nijako podstatne neodlišuje od bežne používaných úprav, a ktorú si priemerný spotrebiteľ preto nebude bližšie všímať. Pokiaľ ide o použité farebné vyhotovenie (biela farba písma spolu so žltou farbou ohraničenia písma), toto rovnako nie je nijak nezvyčajné. 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 spotrebiteľ ju nebude 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 aspoň minimálnu rozlišovaciu spôsobilosť a je tvorené neobvyčajným výrazom. Jedná sa o označenie, ktoré bez akýchkoľvek ďalších dištinkívnych prvkov nie je spôsobilé rozlíšiť 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 prihlásené označenie, tak, ako je uvedené v predmetnej prihláške je súčasťou aj ďalšej jeho ochrannej známky s č. zápisu 259 767. Úrad k uvedenému uvádza, že prítomnosť označenia 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. Navyše, hoci označenie, ktoré je predmetom ochrannej známky s č. zápisu 259 767 a prihlásené označenie majú zhodný zoznam tovarov a služieb, zaregistrované označenie s č. zápisu 259 767 bolo prihlásené na úrade neskôr (16.1.2023) ako prihlásené označenie. Taktiež je potrebné podotknúť, že označenie tvoriace ochrannú známku s č. zápisu 259 767 síce obsahuje prihlásené označenie, avšak táto obrazová ochranná známka obsahuje, okrem predmetného označenia (slovného prvku „JEDNOTKA“ v jednoduchej grafickej úprave), aj ďalšie výrazné grafické a slovné prvky (*oranžový štvorec so slovným prvkom „niké“, obdĺžnikové a štvorcové segmenty s textom „výherné čísla“ a „vaše čísla“, farebný podklad tvorený kružnicami, atď.*). Z pohľadu úradu je dôvodné konštatovať, že spotrebiteľ zameria svoju pozornosť na ochrannú známku ako celok, pričom jeho pozornosť upútajú najmä vizuálne rozlišujúce prvky. Z uvedeného dôvodu je tvrdenie prihlasovateľa, že spotrebiteľ predmetných tovarov a služieb si vďaka vyššie uvedenej obrazovej ochrannej známke spojí prihlásené označenie s osobou prihlasovateľa, nedôvodné.

Čo sa týka vyjadrenia prihlasovateľa, že prihlasované označenie spadá do známkového radu prihlasovateľa, úrad uvádza nasledovné. K tomu, aby bolo prijaté tvrdenie založené na existencii skupiny ochranných známk, musí majiteľ ochranných známk dokázať, že používal ochranné známky tvoriace údajnú skupinu na trhu v takom rozsahu, že príslušná spotrebiteľská verejnosť dobre pozná túto skupinu ochranných známk, resp. že táto skupina ochranných známk je na trhu zaužívaná pre dané tovary a služby. Prihlasovateľ však predloženými dokladmi nijako nepreukázal uvedenú skutočnosť, a teda nepreukázal ani existenciu predmetnej skupiny ochranných známk. V tejto súvislosti je tiež potrebné doplniť, že úrad posudzuje zápisnú spôsobilosť každého prihláseného označenia z hľadiska zápisných výluk uvedených v § 5 ods. 1 zákona o ochranných známkach samostatne a rovnako tak posudzuje aj prípadné splnenie podmienok podľa § 5 ods. 2 tohto zákona.

Prihlasovateľ taktiež vo vyjadrení uviedol, že predmetné označenie je označením okamžitej lotérie „JEDNOTKA“, pričom podotkol, že v minulosti organizoval okamžitú lotériu „DVOJKA“ a „TROJKA“, kde celkový počet žrebov, ktoré obsahujú označenie okamžitej lotérie bol spolu 2.000.000 ks, čo evokuje potenciálny dosah prihlasovaného označenia na relevantnú verejnosť. K uvedenému úrad uvádza, že z tejto argumentácie

prihlasovateľa 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. Je dôvodné predpokladať, že spotrebiteľská verejnosť sa v súvislosti s predajom žrebov stretla s označeniami resp. s ochrannými známkami, ktoré boli predmetom prihlášok POZ 62-2023 a POZ 104-2023, a ktoré predstavujú samotné žreby, pričom tieto označenia vyvolávajú u spotrebiteľskej verejnosti odlišný dojem ako prihlásené označenie vzhľadom na ich kompozíciu a slovné a obrazové prvky, z ktorých pozostávajú. Vzhľadom na uvedené je zrejmé, že argumentácia prihlasovateľa poukazujúca na rozsah vydaných žrebov pre okamžitú lotériu „DVOJKA“ a „TROJKA“ nepreukazuje naplnenie podmienok nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti prihláseného označenia „JEDNOTKA“, ktoré predpokladá právna úprava obsiahnutá v § 5 ods. 2 zákona o ochranných známkach.

Čo sa týka poukazu prihlasovateľa na internetovú stránku https://www.nike.sk/zreby/zreby_zoznam_predajcov, ktorá má obsahovať zoznam predajných miest, úrad musí konštatovať, že uvedenú stránku nie je možné otvoriť. Úrad však po prieskume internetovej stránky prihlasovateľa <https://www.nike.sk/zreby/zoznam-predajcov> zistil, že prihlasovateľ ponúka žreby v jednotlivých okamžitých lotériách na mnohých predajných miestach v rámci celého Slovenska. Úrad následným prieskumom internetovej stránky prihlasovateľa zistil, že na podstránke <https://www.nike.sk/zreby> sa nachádzajú vyobrazenia jednotlivých žrebov (i-žrebov a stieracích žrebov) ponúkaných prihlasovateľom, spolu s náhľadom herného plánu a ďalších informáciách o podmienkach účasti v jednotlivých okamžitých lotériách prihlasovateľa. Na predmetnej podstránke sa však nenachádzajú žreby, ktoré by obsahovali prihlásené obrazové označenie „JEDNOTKA“, a ani žiadne ďalšie informácie o takto označovanej okamžitej lotérii.

K odkazu na rozhodnutie ESD vo veci C-304/06 Eurohypo AG c/a Úrad pre harmonizáciu vnútorného trhu, ako aj na citovaný názor odbornej verejnosti je možné uviesť, že prihlasovateľ citoval len všeobecné skutočnosti uplatňované pri posúdení rozlišovacej spôsobilosti označení, pričom v konaní o predmetnej prihláške úrad nepostupoval v rozpore s uvedenými skutočnosťami.

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, ako aj na to, že prihlasovateľ svojou odpoveďou nevyvrátil námietky úradu týkajúce sa zápisnej spôsobilosti predmetného označenia, ktoré nemá v zmysle § 5 ods. 1 písm. b) zákona o ochranných známkach rozlišovaciu spôsobilosť vo vzťahu k prihláseným tovarom a službám v triedach 9, 16, 28, 35, 38, 41 medzinárodného triedenia tovarov a služieb a rovnako predloženými dokladmi nepreukázal, že označenie nadobudlo pred dňom podania prihlášky ochrannú známku na základe jeho používania na území Slovenskej republiky alebo vo vzťahu k územiu Slovenskej republiky rozlišovaciu spôsobilosť k tovarom a službám, pre ktoré je prihlasované v zmysle § 5 ods. 2 tohto zákona, 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.

JUDr. Lenka Midriaková
riaditeľka odboru

Doručit:

TM & PATENT ATTORNEY NEUSCHL s. r. o., Dostojevského rad 0/5, 811 09 Bratislava-Staré Mesto, Slovenská republika