





Banská Bystrica 08.03.2024
POZ 218-2023/N-18-2024


ROZHODNUTIE

Vo veci námietok namietateľa TIPOS, národná lotériová spoločnosť, a. s., Brečtanová 1, 830 07 Bratislava, zastúpeného v konaní spoločnosťou LITVÁKOVÁ A SPOL., s. r. o., Patentová a známková kancelária, Sliačska


1/A, 831 02 Bratislava (ďalej namietateľ) proti zápisu označenia  do registra ochranných známkov, prihláseného 30.1.2023 prihlasovateľom N I K É, spol. s r. o., Ilkovičova 34, 812 30 Bratislava-Staré Mesto, zastúpeným v konaní spoločnosťou TM & PATENT ATTORNEY NEUSCHL s. r. o., Dostojevského rad 5, 811 09 Bratislava-Staré Mesto (ďalej prihlasovateľ) pod číslom spisu POZ 218-2023 a zverejneného vo Vestníku Úradu priemyselného vlastníctva Slovenskej republiky 15.3.2023, rozhodol Úrad priemyselného vlastníctva Slovenskej republiky (ďalej úrad) podľa § 31 ods. 4 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov takto:

námietkam sa čiastočne vyhovuje a prihláška ochrannej známky , číslo spisu POZ 218-2023, sa zamietá pre tovary „magnetické nosiče údajov; elektronické publikácie (sťahovateľné); elektronické stieracie žreby na lotériové hry (softvér)“ v triede 9, tovary „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“ v triede 16, tovary „biliardové stoly; karty na bingo; hracie karty; hracie kocky; hracie žetóny; ruletové kolesá; žetóny na hazardné hry; stieracie žreby (na lotériové hry); výherné hracie automaty; prístroje na elektronické hry; hracie žreby a tikety“ v triede 28 a pre služby „poradenské a konzultačné služby v oblasti reklamy; 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; vzťahy s verejnosťou (public relations); organizovanie obchodných alebo reklamných výstav; predvádzanie tovaru; reklamné plagátovanie; 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; prenájom reklamných materiálov; spracovanie textov; vyhľadávanie sponzorov“ v triede 35 a služby „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); tvorba televíznych programov; tvorba zábavných programov; nahrávanie

videofilmov; televízna zábava; 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 v oblasti zábavy; organizovanie športových súťaží; organizovanie zábavných súťaží; organizovanie živých vystúpení; plánovanie a organizovanie večierok; nahrávacie štúdiá (služby); vydávanie textov (okrem reklamných); on-line poskytovanie počítačových hier (z počítačových sietí); prenájom videorekordérov; požičiavanie audioprístrojov; informácie o možnostiach zábavy poskytované on-line z počítačových databáz alebo internetu; on-line poskytovanie digitálnej hudby (bez možnosti kopírovania); tvorba rozhlasových programov; fotografické reportáže; nahrávanie videopások; organizovanie hier (nie na reklamné účely); organizovanie zábavných súťaží prostredníctvom internetu alebo telefónov a mobilných telefónov; rozhlasová zábava; 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.

Prihláška ochrannej známky , číslo spisu POZ 218-2023 zostáva v konaní pre tovary „elektronické, optické a meracie prístroje a zariadenia; prístroje na záznam, prenos, spracovanie a reprodukciu zvuku, obrazu alebo údajov; telekomunikačné prístroje a zariadenia; vysielačie zariadenia; prepájacie alebo smerovacie zariadenia; prístroje na prenos údajov; počítače; periférne zariadenia počítačov; elektronické obvody na prenos programových údajov; počítačový softvér (nahraté počítačové programy); počítačový softvér (sťahovateľný); 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, tovary „kancelárske potreby okrem nábytku“ v triede 16, tovary „dáma (hra); domino (hra); stavebnicové kocky (hračky); kolky (hra); stolové hry; šachové hry; šípky (hra)“ v triede 28 a služby „poradenské a konzultačné služby v oblasti obchodnej administratívy; analýzy nákladov; hospodárske (ekonomické) predpovede; správa počítačových súborov; zbieranie údajov do počítačových databáz; zoradovanie údajov v počítačových databázach; personálne poradenstvo; obchodná správa licencií výrobkov a služieb (pre tretie osoby); vyhľadávanie informácií v počítačových súboroch (pre tretie osoby); obchodné sprostredkovateľské služby; komerčné informačné kancelárie“ v triede 35, pre všetky služby v triede 38 a pre služby „vzdelávanie; poskytovanie športovísk; tvorba publicistických, spravodajských a vzdelávacích programov; divadelné predstavenia; tvorba divadelných alebo iných predstavení; poskytovanie informácií v oblasti kultúry, športu a vzdelávania; výchovno-zábavné klubové služby; organizovanie a vedenie koncertov; organizovanie plesov; organizovanie súťaží krásy; organizovanie vedomostných súťaží; organizovanie kultúrnych alebo vzdelávacích výstav; organizovanie a vedenie konferencií; organizovanie a vedenie školení; reportérske služby; elektronická edičná činnosť v malom (DTP služby); on-line poskytovanie elektronických publikácií (bez možnosti kopírovania); on-line vydávanie elektronických kníh, novin a časopisov; 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; informácie o možnostiach rekreácie, výchove a vzdelávaní poskytované on-line z počítačových databáz alebo internetu; vydávanie kníh; organizovanie kultúrno-spoločenských podujatí (nie na reklamné účely); organizovanie vedomostných súťaží prostredníctvom internetu alebo telefónov a mobilných telefónov; prekladateľské služby“ v triede 41 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Odôvodnenie:

Proti zápisu označenia  do registra ochranných známok, číslo spisu POZ 218-2023 (ďalej aj zverejnené označenie) boli 31.5.2023 podané námietky týkajúce sa všetkých tovarov a služieb v triedach 9, 16, 28, 35, 38 a 41 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Namietateľ podal námietky v súlade s ustanovením § 30 v spojení s § 7 písm. a) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov.

Namietateľ v odôvodnení predmetných námietok poukázal na to, že je majiteľom slovnej ochrannej známky „BLÁZNIVÉ KOCKY“ OZ č. 230309 s právom prednosti od 10.12.2010, ktorá je zapísaná pre tovary a služby v triedach 16, 35 a 41 medzinárodného triedenia tovarov a služieb (ďalej aj prvá staršia ochranná známka) a slovnej ochrannej známky „Magická perla“ OZ č. 254248 s právom prednosti od 11.9.2020, ktorá je zapísaná pre tovary a služby v triedach 9, 28, 35 a 41 medzinárodného triedenia tovarov a služieb (ďalej aj druhá staršia ochranná známka).

Namietateľ uviedol, že z porovnania dátumov práva prednosti zverejneného označenia a starších ochranných známk vyplýva, že staršie ochranné známky majú skoršie právo prednosti v ako zverejnené označenie.

Pri porovnaní tovarov a služieb namietateľ uviedol, že tovary a služby, pre ktoré je prihlásené zverejnené označenie, sú zhodné alebo podobné s tovarmi a službami, pre ktoré sú zapísané staršie ochranné známky.

V súvislosti s porovnaním tovarov a služieb namietateľ uviedol, že spotrebitelia sa budú mylne domnievať, že tovary a služby (najmä stieracie žreby (na lotériové hry) a organizovanie lotérií a kurzových stávok, ale samozrejme aj ostatné) označené označením podobným so staršími ochrannými známkami, pochádzajú od namietateľa. Preto existuje dôvodný predpoklad, že spotrebitelia budú považovať zverejnené označenie za ďalšiu z ochranných známk namietateľa.

Pri porovnaní z vizuálneho hľadiska namietateľ uviedol, že ide o porovnanie obrazového označenia s dvomi slovnými označeniami, kde všetky obsahujú dva slovné prvky a dodal, že zverejnené označenie a prvá staršia ochranná známka obsahujú zhodný slovný prvok „KOCKY“. Podľa namietateľa vo zverejnenom označení sa nachádza aj prídavné meno „MAGICKÉ“ a v prvej staršej ochrannej známke prídavné meno „BLÁZNIVÉ“, pričom k ich podobnosti prispieva to, že obidve obsahujú zhodné samohlásky „A“ resp. „Á“, „I“ a „É“, v rovnakom poradí.

Pri porovnaní zverejneného označenia a druhej staršej ochrannej známky namietateľ uviedol, že obsahujú takmer zhodný slovný prvok „Magická“ resp. „MAGICKÉ“, nachádzajúci sa na zhodnom na prvom mieste. Namietateľ tiež vyjadril názor, že pri obrazových označeniach pozostávajúcich zo slovného aj obrazového prvku spotrebitel' viac vníma slovný prvok ako obrazový prvok, a že v prípade zverejneného označenia ide navyše o jednoduché grafické vyhotovenie, čo spôsobuje takmer výlučné vnímanie slovného prvku verejnosťou, čo má za následok, že spotrebitel' bude zverejnené označenie a staršie ochranné známky vnímať ako podobné vo vysokej miere.

Pri porovnaní z fonetického hľadiska namietateľ uviedol, že označenia „magické kocky“, „bláznivé kocky“ a „magická perla“ sú zhodne tvorené piatimi slabikami a majú rovnaký rytmus. Podľa namietateľa pri reprodukcii zverejneného označenia a prvej staršej ochrannej známky zaznie zhodné slovo „kocky“, ktorému predchádza trojslabičné prídavné meno končiacie na samohlásku „é“ obsahujúce tiež zhodné samohlásky „a“, resp. „á“ v prvej slabike a „i“ v druhej slabike.

Ďalej pri reprodukcii zverejneného označenia a druhej staršej ochrannej známky podľa namietateľa zaznie na začiatku takmer identické trojslabičné slovo „magická“ resp. „magické“, po ktorom v obidvoch označeniach nasleduje dvojslabičné slovo.

Na základe uvedeného porovnania z fonetického hľadiska namietateľ konštatoval fonetickú podobnosť kolíznych označení vo vysokej miere.

Pri porovnaní zo sémantického hľadiska namietateľ uviedol, že medzi zverejneným označením a prvou staršou ochrannou známkou existuje podstatná významová súvislosť, ba až zhoda kvôli prítomnosti slovného prvku „kocky“ s normálnou mierou rozlišovacej spôsobilosti a tiež na základe slovných prvkov „magické“ resp. „bláznivé“, ktoré majú čiastočne sa prekrývajúci význam, keďže „magický“ sa spája s iracionálnosťou, tzn. vymykáním sa rozumu, a „bláznivý“ znamená „nerozumný“, tzn. nezaložený na rozume.

Pri porovnaní zverejneného označenia a druhej staršej ochrannej známky namietateľ uviedol, že tieto obsahujú významovo identické slovo „magické/magická“ v spojení s ďalším slovným prvkom „kocky“ resp. „perla“. Významová podobnosť medzi označeniami je daná prvkami „magické/magická“ a aj tým, že toto slovo významovo rozvíja za ním stojace podstatné meno, ktoré sa spája s určitým tvarom a to kockou a v prípade slova „perla“ s tvarom guľky.

Podľa namietateľa sú porovnávané označenia vo vysokej miere podobné, ba až zhodné zo sémantického hľadiska.

Namietateľ uviedol, že príslušnú skupinu relevantnej verejnosti tvorí široká verejnosť, ktorá venuje výberu a kúpe týchto tovarov a služieb nižší až priemerný stupeň pozornosti.

Namietateľ konštatoval vysokú mieru podobnosti až zhodu zverejneného označenia a prvej staršej ochrannej známky na základe spoločného slovného prvku „kocky“, ktorý má podľa neho v porovnávaných označeniach dominantný charakter a tiež na základe prítomnosti slovných prvkov „magické“ a „bláznivé“, ktoré obsahujú zhodné samohlásky a môžu mať rovnaký význam. Namietateľ konštatoval vysokú mieru podobnosti aj pri porovnaní zverejneného označenia a druhej staršej ochrannej známky na základe prítomnosti slovného prvku „magické“ resp. „magická“ v spojení s podstatným menom označujúcim predmet určitého tvaru. Vzhľadom na prítomnosť jedného totožného slovného prvku a významové súvislosti medzi neidentickými slovnými prvkami porovnávaných označení podľa namietateľa hrozí u spotrebiteľskej verejnosti riziko vytvorenia asociácie zverejneného označenia so staršími ochrannými známkami.

Namietateľ uviedol, že kolízne označenia sú na základe obsiahnutých slovných prvkov spôsobilé vyvolať u spotrebiteľa veľmi podobný celkový dojem a dodal, že na strane relevantnej spotrebiteľskej verejnosti existuje nebezpečenstvo zámeny medzi zverejneným označením a staršími ochrannými známkami, vrátane ich prípadnej vzájomnej asociácie.

Namietateľ poukázal na to, že zverejnené označenie je len kombináciou prvkov starších ochranných známk, ktorých práva patria namietateľovi, pričom prihlasovateľ si zvolil kombináciu slovných prvkov starších ochranných známk, a to s úmyslom získať pre seba výhodu a parazitovať na starších ochranných známkach patriacich namietateľovi, ktorý je v oblasti okamžitých žrebových lotérií lídrom na slovenskom trhu.

Na záver namietateľ navrhol, aby bola prihláška ochrannej známky POZ 218-2023 zamietnutá pre všetky prihlásené tovary a služby.

Listom úradu z 20.6.2023 boli námietky odoslané prihlasovateľovi na vyjadrenie.

Prihlasovateľ vo vyjadrení doručenom úradu 18.12.2023 nesúhlasil s názormi namietateľa a vyjadril presvedčenie, že neexistuje zhoda alebo podobnosť medzi zverejneným označením a staršími ochrannými známkami a preto podľa neho nemôže dôjsť k vyvolaniu nebezpečenstva resp. pravdepodobnosti zámeny medzi kolíznymi označeniami.

Prihlasovateľ zdôraznil, že zverejnené označenie je súčasťou známkového radu „Magické kocky“, ktorý tvoria už zapísané a platné ochranné známky prihlasovateľa, a to OZ 248 117, OZ 248 005, OZ 258 658, OZ 258 657, pričom všetky označenia boli do registra ochranných známk zapísané bez akýchkoľvek výhrad a námietkových konaní iniciovaných tretími subjektami.

Prihlasovateľ poukázal na niekoľko rozhodnutí Európskeho súdneho dvora týkajúce sa posudzovania pravdepodobnosti zámeny označení.

Prihlasovateľ uviedol, že namietateľ sa pri vizuálnom porovnaní zameral na porovnanie len podobných slov „kocky“ a „magické/á“ a nezohľadnil ani výraznú farebnú a grafickú odlišnosť označení. Podľa prihlasovateľa slová „Magické“, „KOCKY“ je vyobrazené tak, že pripomína svietiaci banner.

Prihlasovateľ vyslovil názor, že medzi zverejneným označením a staršími ochrannými známkami je výrazný rozdiel a kolízne označenia nebudú pri zrkovom vneme posudzované ako podobné a nebude tým vznikáť pravdepodobnosť zámeny.

Čo sa týka fonetickej stránky prihlasovateľ uviedol, že odlišný úvod slov bude predstavovať zásadný rozdiel, ktorý staršie ochranné známky odlišia od zverejneného označenia prihlasovateľa a dodal, že v prípade slova „magické“ vo zverejnenom označení ide o prídavné meno v množnom čísle, zatiaľ čo v prípade staršej ochrannej známky ide o prídavné meno ženského rodu v jednotnom čísle.

Prihlasovateľ tiež uviedol, že nik nie je oprávnený prisvojiť si používanie slov tvoriace staršie ochranné známky, lebo ide o známe slová a tie ako také nemajú rozlišovaciu spôsobilosť. Podľa prihlasovateľa by to znamenalo, že všetky prihlásené označenia, resp. zapísané ochranné známky, obsahujúce slovný prvok „kocky“ resp. „magický/magická/magické“ by boli považované za zameniteľné so staršími ochrannými známkami z dôvodu, že namietateľ je majiteľom ochrannej známky „BLÁZNIVÉ KOCKY“ resp. „Magická perla“.

Podľa prihlasovateľa spotrebiteľia spozorujú rozdiel medzi „magickými kockami“ a „magickou perlou“ vo vzťahu medzi tvarmi, resp. medzi „magickými kockami“ a „bláznivými kockami“, lebo podľa neho vnímanie rozdielu medzi významom slova „kocky“ a slovom „perla“ či medzi „magický“ a „bláznivý“ nastáva pri priemernom slovenskom spotrebiteľovi už v detstve, tiež poukazujúc na zásadne odlišné grafické vyhotovenie jednotlivých označení.

Prihlasovateľ uviedol, že zverejnené označenie je tak odlišné od starších ochranných známk aj z významového hľadiska, že priemerný spotrebiteľ, ktorý sa dostane do kontaktu so zverejneným označením, si toto nebude asociovať resp. spájať s namietateľom a jeho staršími ochrannými známkami. Zverejnené označenie je podľa názoru prihlasovateľa spôsobilé odlíšiť tovary a služby prihlasovateľa od starších ochranných známk a priemerný slovenský spotrebiteľ nebude tovary a služby označené zverejneným označením považovať za tovary a služby spojené s namietateľom.

Na záver prihlasovateľ navrhol, aby úrad námietky v celom rozsahu zamietol.

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 zákon o ochranných známkach) úrad rozhoduje na základe odôvodnenia podania a dôkazov, ktoré boli účastníkmi konania predložené.

Uplatnený námietkový dôvod - § 7 písm. a) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov

Podľa § 7 písm. a) citovaného zákona sa označenie nezapíše do registra na základe námietok podaných podľa § 30 majiteľom staršej ochrannej známky, ak


1. je označenie zhodné so staršou ochrannou známkou a je prihlásené pre zhodné tovary alebo služby alebo
2. z dôvodu zhodnosti alebo podobnosti označenia so staršou ochrannou známkou a zhodnosti alebo podobnosti tovarov alebo služieb, na ktoré sa označenie a staršia ochranná známka vzťahujú, existuje pravdepodobnosť zámeny na strane verejnosti; za pravdepodobnosť zámeny sa považuje aj pravdepodobnosť asociácie so staršou ochrannou známkou.

Vzhľadom na skutočnosť, že zverejnené označenie nie je zhodné so žiadnou zo starších ochranných známk namietateľa („BLÁZNIVÉ KOCKY“, „Magická perla“), úrad bude posudzovať podané námietky v súvislosti s ustanovením § 7 písm. a) bod 2. zákona o ochranných známkach.

Podľa § 4 citovaného zákona je na účely tohto zákona staršou ochrannou známkou

- a) ochranná známka zapísaná v registri so skorším právom prednosti,
- b) medzinárodná ochranná známka s účinkami v Slovenskej republike so skorším právom prednosti,

- c) ochranná známka EÚ so skorším právom prednosti alebo so skorším právom seniority,
d) označenie, ktoré je predmetom prihlášky ochrannej známky, ak bude zapísané ako ochranná známka uvedená v písmene a) alebo c).

V konaní o námietkach bolo zistené, že prihláška ochrannej známky , číslo spisu POZ 218-2023, proti ktorej námietky smerujú, bola podaná 30.1.2023 prihlasovateľom N I K É , spol. s r. o., Ilkovičova 34, 812 30 Bratislava-Staré Mesto a zverejnená vo Vestníku úradu 15.3.2023 pre tovary a služby v triedach 9, 16, 28, 35, 38 a 41 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Ďalej bolo zistené, že namietateľ TIPOS, národná lotériová spoločnosť, a. s., Brečtanová 1, 830 07 Bratislava je majiteľom slovnej ochrannej známky „BLÁZNIVÉ KOCKY“ č. 230309 s právom prednosti od 10.12.2010, ktorá je zapísaná pre tovary a služby v triedach 16, 35 a 41 medzinárodného triedenia tovarov a služieb (prvá staršia ochranná známka) a slovnej ochrannej známky „Magická perla“ č. 254248 s právom prednosti od 11.9.2020, ktorá je zapísaná pre tovary a služby v triedach 9, 28, 35 a 41 medzinárodného triedenia tovarov a služieb (druhá staršia ochranná známka).

Z porovnania dátumov práva prednosti zverejneného označenia a ochranných známk namietateľa vyplýva, že ochranné známky namietateľa majú skoršie právo prednosti ako zverejnené označenie, a teda sú vo vzťahu k zverejnenému označeniu staršími ochrannými známkami.

Porovnanie tovarov a služieb

Zverejnené označenie je prihlásené pre tovary a služby:

v triede 9 – „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 16 – „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 28 – „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 35 – „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 multimedialných 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 38 – „elektronická pošta; vysielanie káblovej televízie; vysielacie služby; telekomunikačné služby; televízne vysielanie; rozhlasové vysielanie; telefonické služby; spravodajské kancelárie; prenájom prístrojov na prenos správ; poskytovanie audiotexových telekomunikačných služieb“,

v triede 41 – „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 stávk; organizovanie kurzových stávk; organizovanie kurzových stávk 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 v 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; 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; 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, 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“.

Prvá staršia ochranná známka je zapísaná pre tovary a služby:

v triede 16 – „papier, kartón, lepenka a výrobky z týchto materiálov, ktoré nie sú zahrnuté v iných triedach, periodické a neperiodické publikácie, tlačoviny, reklamné tlačoviny, brožúry, letáky, plagáty, kalendáre, prospekty, fotografie, pohľadnice, všetko v oblasti lotérií a stávkových hier; lósy; tikety“,

v triede 35 – „reklamná, inzertná a propagačná činnosť, on-line reklama na počítačovej komunikačnej sieti, rozhlasová a televízna reklama, vydávanie, aktualizovanie reklamných materiálov; zasielanie a rozširovanie reklamných materiálov (letáky, prospekty, tlačivá, vzorky) zákazníkom, všetko v oblasti lotérií a stávkových hier“,

v triede 41 – „zábava, pobavenie, tvorba televíznych programov, organizovanie živých vystúpení, organizovanie zábavných a športových súťaží, všetko v oblasti lotérií a stávkových hier; organizovanie a

prevádzkovanie lotérií a stávkových hier; organizovanie lotérií a stávkových hier prostredníctvom internetu; organizovanie a prevádzkovanie hier o peniaze; organizovanie a prevádzkovanie spotrebiteľských lotérií; prevádzkovanie elektronickej žrebovej lotérie; organizovanie a prevádzkovanie žrebových lotérií; organizovanie kurzových stávk; organizovanie kurzových stávk prostredníctvom internetu; organizovanie a prevádzkovanie doplnkových televíznych hier k lotériám“.

Druhá staršia ochranná známka je zapísaná pre tovary a služby:

v triede 9 – „*elektronické stieracie žreby na lotériové hry (softvér)*“,

v triede 28 – „*karty na bingo; hracie karty; zberateľské karty na hranie; hracie žetóny; žetóny na hazardné hry; stieracie žreby na lotériové hry; výherné hracie automaty; hracie automaty uvádzané do činnosti vhadením mince; hracie videoautomaty; hry; figúrky (hračky)*“,

v triede 35 – „*reklama; online reklama na počítačovej komunikačnej sieti; rozhlasová reklama; televízna reklama; vonkajšia reklama; reklamné agentúry; reklamné služby uskutočňované prostredníctvom spotrebiteľských lotérií; písanie reklamných textov; vydávanie reklamných textov; grafická úprava tlačovín na reklamné účely; navrhovanie reklamných materiálov; aktualizovanie reklamných materiálov; prenájom reklamných materiálov; rozširovanie reklamných materiálov zákazníkom (letáky, prospekty, tlačoviny, vzorky); rozširovanie reklamných oznamov; reklamné plagátovanie; prenájom reklamného času v komunikačných médiách; služby v oblasti vzťahov s médiami; tvorba reklamných filmov; podpora predaja (pre tretie osoby); predvádzanie (služby modeliek) na reklamné účely a podporu predaja; organizovanie obchodných alebo reklamných podujatí; zostavovanie zoznamov informácií na obchodné alebo reklamné účely; zostavovanie štatistík; vzťahy s verejnosťou (public relations); marketing; propagovanie športových súťaží a podujatí; podpora predaja tovarov a služieb sponzorovaním športových podujatí; vyhľadávanie sponzorov“,*

v triede 41 – „*zábava; online hazardné hry (herne); organizovanie lotérií a stávkových hier; organizovanie lotérií a stávkových hier prostredníctvom internetu; organizovanie hier o peniaze; organizovanie elektronickej žrebových lotérií; organizovanie spotrebiteľských lotérií; organizovanie žrebových lotérií; organizovanie kurzových stávk; organizovanie kurzových stávk prostredníctvom internetu; organizovanie doplnkových hier, pričom doplnková hra je číselná lotéria, ktorá je prevádzkovaná len spolu s inou číselnou lotériou; organizovanie a vedenie športových, vedomostných alebo zábavných súťaží; organizovanie a vedenie športových, zábavných, kultúrnych a vzdelávacích podujatí; tvorba rozhlasových a televíznych programov; vydávanie textov (okrem reklamných); elektronická edičná činnosť v malom (DTP služby); online poskytovanie elektronickej publikácií (bez možnosti kopírovania); online poskytovanie videozáznamov (bez možnosti kopírovania); športové aktivity; poskytovanie športových informácií; poskytovanie športovísk; služby rezervácie a objednávanie lístkov na športové podujatia“.*

Pri posudzovaní podobnosti tovarov a služieb, ako jednej z podmienok pravdepodobnosti zámenny, sa zohľadňujú všetky rozhodujúce okolnosti, ktorými sa vzťah medzi nimi vyznačuje. Tieto okolnosti zahŕňajú predovšetkým povahu tovarov alebo služieb, určenie a účel používania, distribučné kanály, ako aj konkurenčný alebo doplnujúci charakter tovarov alebo služieb. Podobnosť tovarov alebo služieb sa pritom posudzuje z pohľadu relevantného spotrebiteľa, t. j. spotrebiteľa, ktorému sú tovary a/alebo služby určené a ktorý by v dôsledku zhodnosti či podobnosti tovarov alebo služieb pri predpokladanej zhodnosti či podobnosti ochranných známok mohol byť uvedený do omylu čo sa týka výrobcu tovarov alebo poskytovateľa služieb.

Prihlásené tovary „*elektronické stieracie žreby na lotériové hry (softvér)*“ zverejneného označenia sú zhodne uvedené aj v zozname tovarov a služieb zapísaných pre druhú staršiu ochrannú známku v triede 9. Predmetné tovary sú podobné v nízkej miere so službami „*organizovanie lotérií a stávkových hier prostredníctvom internetu; prevádzkovanie elektronickej žrebovej lotérie*“ zapísanými pre prvú staršiu ochrannú známku, pretože ich výrobca a príslušná skupina verejnosti sa zvyčajne zhodujú a okrem toho sa vzájomne dopĺňajú. Tovary zverejneného označenia „*magnetické nosiče údajov; elektronické publikácie (sťahovateľné)*“ prihlásené v triede 9 sú podobné so službami „*online poskytovanie elektronickej publikácií (bez možnosti*

kopírovania)“ zapísanými v triede 41 pre druhú staršiu ochrannú známku a so službami „*prevádzkovanie elektronickej žrebovej lotérie; organizovanie lotérií a stávkových hier prostredníctvom internetu*“ zapísanými v triede 41 pre prvú staršiu ochrannú známku, pretože ich výrobca, príslušná skupina verejnosti a distribučné kanály sa zvyčajne zhodujú. Okrem toho sa vzájomne dopĺňajú.

Tovary zverejneného označenia „*prístroje na záznam, prenos, spracovanie a reprodukciu zvuku, obrazu alebo údajov; telekomunikačné prístroje a zariadenia; prístroje na prenos údajov; vysielacie zariadenia; prepájacie alebo smerovacie zariadenia; mikroprocesory*“ prihlásené v triede 9 rovnako ako prihlásené tovary „*mobilné telefóny*“ zahŕňajúce aj smartfóny, predstavujú doplnkové tovary k tovarom „*elektronické stieracie žreby na lotériové hry (softvér)*“ zapísaným pre druhú staršiu ochrannú známku. Navyše predmetné tovary sa zhodujú v distribučných kanáloch, koncovom užívateľovi a môžu byť poskytované rovnakým výrobcom. Ide teda o tovary podobné.

Ďalšie tovary prihlásené v triede 9 „*počítače; periférne zariadenia počítačov; počítačové klávesnice; modemy*“ sú podobné s tovarmi „*elektronické stieracie žreby na lotériové hry (softvér)*“ zapísanými v rovnakej triede pre druhú staršiu ochrannú známku, pretože ich výrobca, príslušná skupina verejnosti a distribučné kanály sa zvyčajne zhodujú. Okrem toho sa vzájomne dopĺňajú.

Tovary zverejneného označenia v triede 9 „*počítačový softvér (nahraté počítačové programy); počítačový softvér (sťahovateľný)*“ zahŕňajú aj špecifický softvér na lotériové hry, teda ide o tovary zhodné s tovarmi „*elektronické stieracie žreby na lotériové hry (softvér)*“ zapísanými v rovnakej triede pre druhú staršiu ochrannú známku.

Čo sa týka porovnania uvedených prihlásených tovarov v triede 9 „*prístroje na záznam, prenos, spracovanie a reprodukciu zvuku, obrazu alebo údajov; telekomunikačné prístroje a zariadenia; prístroje na prenos údajov; vysielacie zariadenia; prepájacie alebo smerovacie zariadenia; mikroprocesory; mobilné telefóny; počítače; periférne zariadenia počítačov; počítačové klávesnice; modemy; počítačový softvér (nahraté počítačové programy); počítačový softvér (sťahovateľný)*“ s tovarmi a službami zapísanými pre prvú staršiu ochrannú známku v triedach 16 (tlačoviny a papiernické tovary), 35 (reklamné a súvisiace služby) a 41 (zábava, organizovanie súťaží, lotérií a pod.), tieto nemožno považovať za podobné ani priamo súvisiace, vzhľadom na to, že majú úplne odlišnú povahu, slúžia na odlišný účel a nie je možné medzi nimi nájsť žiadne prepojenie, ktoré by viedlo spotrebiteľskú verejnosť k myšlienke, že pochádzajú od rovnakých výrobcov alebo poskytovateľov. Predmetné tovary a služby nie sú navzájom komplementárne, ani si nekonkurujú.

Čo sa týka tovarov zverejneného označenia „*elektronické, optické a meracie prístroje a zariadenia; elektronické obvody na prenos programových údajov; digitálna hudba (sťahovateľná); MP3 prehrávače; videofilm; čipové telefónne karty; exponované filmy; kreslené filmy; fotoaparáty; gramofónové platne; gramofóny; hudobné mincové automaty; kamery; magnetofóny*“ prihlásených v triede 9 a tovarov „*kancelárske potreby okrem nábytku*“ prihlásených v triede 16, tieto nie sú podobné s tovarmi ani službami zapísanými pre prvú a ani druhú staršiu ochrannú známku, pretože ich účel je odlišný, nemajú konkurenčný charakter, navzájom sa nedopĺňajú, a spotrebiteľská verejnosť ich nebude hľadať na rovnakých distribučných miestach, keďže aj ich pôvod je zvyčajne odlišný.

Tovary zverejneného označenia „*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*“ prihlásené v triede 16 zahŕňajú tovary „*papier, kartón, lepenka a výrobky z týchto materiálov, ktoré nie sú zahrnuté v iných triedach, periodické a neperiodické publikácie, tlačoviny, reklamné tlačoviny, brožúry, letáky, plagáty, kalendáre, prospekty, fotografie, pohľadnice, všetko v oblasti lotérií a stávkových hier*“ zapísané v rovnakej triede pre prvú staršiu ochrannú známku, teda ide o tovary zhodné.

Tovary zverejneného označenia „*tlačoviny*“ sú podobné s tovarmi „*stieracie žreby na lotériové hry*“ zapísanými pre druhú staršiu ochrannú známku v triede 28, keďže ich možno považovať za druh polygrafických výrobkov, a tak všeobecný pojem „*tlačoviny*“ zahŕňa aj tovary „*stieracie žreby na lotériové hry*“.

Tovary zverejneného označenia „*prospekty; brožúry; plagáty; fotografie (tlačoviny); katalógy; tlačené reklamné materiály; letáky*“ sú v nízkej miere podobné so službami zapísanými pre druhú staršiu ochrannú známku v triede 35 (reklamné služby). Uvedené tovary a služby sú komplementárne a môžu pochádzať od rovnakých výrobcov alebo poskytovateľov, tlačoviny slúžia ako prostriedok na šírenie reklamy.

Ostatné porovnávané tovary prihlásené v triede 16 „*tlačené publikácie; časopisy (periodiká); noviny; knihy; pohľadnice; kalendáre; príručky; sprievodcovia (tlačené publikácie); ročenky*“ síce tiež predstavujú polygrafické výrobky, avšak bližšie špecifikované a ich účel, spôsob použitia a distribučné kanály sú úplne odlišné, ako pri tovaroch „*stieracie žreby na lotériové hry*“ zapísaných v triede 28 pre druhú staršiu ochrannú známku a tovary „*papier; kartón; lepenka*“ predstavujú polotovary určené na ďalšie spracovanie na rozdiel od stieracích žrebov, ktoré sú hotovými výrobkami, a preto ich je nutné považovať uvedené porovnávané tovary v danom kontexte za odlišné.

Predmetné porovnávané prihlásené tovary „*tlačené publikácie; časopisy (periodiká); noviny; knihy; pohľadnice; kalendáre; príručky; sprievodcovia (tlačené publikácie); ročenky*“ v triede 16 nie sú podobné ani so službami zapísanými pre druhú staršiu ochrannú známku v triede 35 (reklamné služby, služby obchodného manažmentu) a v triede 41 (organizovanie športových a zábavných súťaží a vzdelávacích podujatí a organizovanie lotérií), keďže sa svojou povahou líšia od prihlásených tovarov v triede 16. Uvedené tovary a služby však nie sú komplementárne ani si nekonkurujú a nie je možné medzi nimi nájsť žiadne prepojenie, ktoré by viedlo spotrebiteľskú verejnosť k myšlienke, že pochádzajú od rovnakých výrobcov alebo poskytovateľov.

Bez nutnosti podrobnej analýzy možno ďalej konštatovať, že tovary „*karty na bingo; hracie karty; hracie žetóny; žetóny na hazardné hry; stieracie žreby (na lotériové hry)*“ sú zhodne uvedené v zozname prihlásených tovarov v triede 28 a v zozname tovarov zapísaných pre druhú staršiu ochrannú známku v rovnakej triede, teda ide o tovary zhodné.

Pre nasledujúce prihlásené tovary v triede 28 a tovary zapísané pre druhú staršiu ochrannú známku v triede 28 je možné konštatovať zhodu, keďže ide o konkrétne špecifikované tovary obsiahnuté vo všeobecnejšej a širšej kategórii tovarov, resp. vice versa alebo ide o ich synonymické pomenovanie:

- prihlásené tovary „*dáma (hra); domino (hra); hracie kocky; stavebnicové kocky (hračky); kolký (hra); stolové hry; šachové hry; šípky (hra); prístroje na elektronické hry*“ a zapísané tovary „*hry*“,
- prihlásené tovary „*výherné hracie automaty*“ a zapísané tovary „*hracie automaty uvádzané do činnosti vhadením mince*“,
- prihlásené tovary „*hracie žreby a tikety*“ a zapísané tovary „*stieracie žreby na lotériové hry; hracie žetóny*“.

Prihlásené tovary v triede 28 „*karty na bingo; hracie karty; stieracie žreby (na lotériové hry); hracie žreby a tikety*“ sú zhodné s tovarmi „*tlačoviny v oblasti lotérií a stávkových hier; lósy; tikety*“ zapísanými pre prvú staršiu ochrannú známku v triede 16, keďže ich možno považovať za druh polygrafických výrobkov.

Uvedené ale neplatí pre prihlásené tovary „*dáma (hra); domino (hra); stavebnicové kocky (hračky); kolký (hra); stolové hry; šachové hry; šípky (hra)*“, ktoré nie sú podobné s tovarmi prvej staršej ochrannej známky zapísanými v triede 16, ako ani so službami zapísanými v triede 35 a 41 vzhľadom na ich odlišnú povahu a účel, keďže ide buď o služby reklamného charakteru alebo o služby v oblasti lotérií a stávkových hier, ktoré sú svojím zameraním určené dospelaj populácii na rozdiel od prihlásených tovarov určených na hranie najmä pre deti a mládež.

Prihlásené tovary v triede 28 „*hracie žetóny; hracie kocky; žetóny na hazardné hry; výherné hracie automaty; prístroje na elektronické hry*“ sú potrebné pre poskytovanie služieb „*organizovanie a prevádzkovanie hier o peniaze*“ zapísaných v triede 41 pre prvú staršiu ochrannú známku. Možno teda konštatovať, že sú navzájom komplementárne, sú určené rovnakému okruhu spotrebiteľov a slúžia na rovnaký účel, a to poskytnúť zábavu spojenú s peňažnou výhrou. Navyše aj poskytovateľ týchto tovarov a služieb bude rovnaký. Na základe uvedeného možno hovoriť o ich podobnosti, aj keď len v nízkej miere.

Z rovnakých dôvodov je nutné konštatovať aj podobnosť v nižšej miere tovarov zverejneného označenia „biliardové stoly; ruletové kolesá“ v triede 28 so službami „organizovanie a prevádzkovanie lotérií a stávkových hier; organizovanie lotérií a stávkových hier prostredníctvom internetu; organizovanie a prevádzkovanie hier o peniaze“ zapísanými v triede 41 pre prvú staršiu ochrannú známku a so službami „organizovanie hier o peniaze“ zapísanými v triede 41 pre druhú staršiu ochrannú známku.

Služby zverejneného označenia „poradenské a konzultačné služby v oblasti reklamy; poradenské a konzultačné služby v oblasti služieb uvedených v triede 35 tohto zoznamu; marketing; organizovanie obchodných alebo reklamných výstav; predvádzanie tovaru; reklamné plagátovanie; 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 reklamného charakteru; poskytovanie multimediálnych informácií reklamného charakteru; prenájom reklamných materiálov; spracovanie textov“ prihlásené v triede 35 zahŕňajú služby „reklamná, inzertná a propagačná činnosť, on-line reklama na počítačovej komunikačnej sieti, rozhlasová a televízna reklama, vydávanie, aktualizovanie reklamných materiálov; zasielanie a rozširovanie reklamných materiálov (letáky, prospekty, tlačivá, vzorky) zákazníkom, všetko v oblasti lotérií a stávkových hier“ zapísané pre prvú staršiu ochrannú známku v rovnakej triede, teda ide o služby zhodné.

Predmetné prihlásené služby sú zhodne uvedené v zozname služieb v triede 35 druhej staršej ochrannej známky „reklama; online reklama na počítačovej komunikačnej sieti; rozhlasová reklama; televízna reklama; vonkajšia reklama; reklamné agentúry; reklamné služby uskutočňované prostredníctvom spotrebiteľských lotérií; písanie reklamných textov; vydávanie reklamných textov; grafická úprava tlačovín na reklamné účely; navrhovanie reklamných materiálov; aktualizovanie reklamných materiálov; prenájom reklamných materiálov; rozširovanie reklamných materiálov zákazníkom (letáky, prospekty, tlačoviny, vzorky); rozširovanie reklamných oznamov; reklamné plagátovanie; prenájom reklamného času v komunikačných médiách; služby v oblasti vzťahov s médiami; tvorba reklamných filmov; podpora predaja (pre tretie osoby); predvádzanie (služby modeliek) na reklamné účely a podporu predaja; organizovanie obchodných alebo reklamných podujatí“ alebo spadajú do všeobecne definovanej kategórie služieb „reklama“, preto ide o služby zhodné.

Prihlásené služby „poskytovanie obchodných alebo podnikateľských informácií; obchodný alebo podnikateľský prieskum; prieskum verejnej mienky; prieskum trhu; vzťahy s verejnosťou (public relations); poskytovanie informácií obchodného charakteru; poskytovanie multimediálnych informácií obchodného charakteru; vyhľadávanie sponzorov“ v triede 35 môžu obdobne ako reklamné služby zapísané pre prvú staršiu ochrannú známku v triede 35 slúžiť na rovnaký alebo súvisiaci účel a ich výrobca a príslušná skupina verejnosti sa zvyčajne zhodujú, preto možno hovoriť o ich podobnosti, aj keď len v nízkej miere.

Prihlásené služby „vyhľadávanie sponzorov; vzťahy s verejnosťou (public relations)“ v triede 35 sú zhodne uvedené v zozname služieb zapísaných v triede 35 pre druhú staršiu ochrannú známku a prihlásené služby „poskytovanie obchodných alebo podnikateľských informácií; obchodný alebo podnikateľský prieskum; prieskum verejnej mienky; prieskum trhu; poskytovanie informácií obchodného charakteru; poskytovanie multimediálnych informácií obchodného charakteru“ sú podobné v nízkej miere s reklamnými službami zapísanými pre druhú staršiu ochrannú známku z vyššie uvedených dôvodov.

Ostatné prihlásené služby v triede 35 „poradenské a konzultačné služby v oblasti obchodnej administratívy; analýzy nákladov; hospodárske (ekonomické) predpovede; správa počítačových súborov; zbieranie údajov do počítačových databáz; zoraďovanie údajov v počítačových databázach; personálne poradenstvo; obchodná správa licencií výrobkov a služieb (pre tretie osoby); vyhľadávanie informácií v počítačových súboroch (pre tretie osoby); obchodné sprostredkovateľské služby; komerčné informačné kancelárie“ predstavujú služby obchodného manažmentu a obchodnej administratívy, ktoré sú svojou povahou, účelom a spôsobom použitia jasne odlišné od zapísaných služieb v triede 35 a 41, a konkrétne aj od reklamných služieb, ktoré využívajú mnohí podnikatelia alebo fyzické osoby na úspešné vykonávanie podnikateľskej činnosti, na

zabezpečenie predaja vlastných výrobkov alebo na zabezpečenie propagácie činností súvisiacich s podnikaním pre iných, zároveň nie sú podobné ani s tovarmi zapísanými pre prvú a druhú staršiu ochrannú známku v triedach 9, 16 a 28. Okrem toho nie sú navzájom komplementárne ani si nekonkurujú.

Služby zverejneného označenia prihlásené v triede 38 „*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*“ predstavujú služby umožňujúce vzájomnú komunikáciu aspoň dvoch strán, vysielanie a prenos dát. Predmetné služby nemožno považovať za podobné ani priamo súvisiace s tovarmi a službami namietateľa zapísanými pre prvú a druhú staršiu ochrannú známku vzhľadom na to, že majú úplne odlišnú povahu, slúžia na odlišný účel a nie je možné medzi nimi nájsť žiadne prepojenie, ktoré by viedlo spotrebiteľskú verejnosť k myšlienke, že pochádzajú od rovnakých výrobcov alebo poskytovateľov. Predmetné tovary a služby nie sú navzájom komplementárne, ani si nekonkurujú.

Služby zverejneného označenia „*zábava; 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*“ prihlásené v triede 41 sú zhodne, resp. v podobe synonymického pomenovania obsiahnuté aj v zozname služieb zapísaných pre druhú staršiu ochrannú známku v rovnakej triede. Ide teda o služby zhodné.

Služby zverejneného označenia „*tvorba televíznych programov*“ v triede 41 sú zhodne uvedené v zozname služieb prvej staršej ochrannej známky v rovnakej triede.

Všetky uvedené prihlásené služby sú zhodne, resp. v podobe synonymického pomenovania obsiahnuté aj v zozname služieb zapísaných pre prvú staršiu ochrannú známku okrem služieb „*zábava*“, ktoré však zahŕňajú aj konkrétny typ zábavy, a to „*zábava v oblasti lotérií a stávkových hier*“, teda aj tu je možné konštatovať zhodnosť sporných služieb.

Služby zverejneného označenia „*poskytovanie športovísk; organizovanie vedomostných súťaží; vydávanie textov (okrem reklamných); elektronická edičná činnosť v malom (DTP služby); on-line poskytovanie elektronických publikácií (bez možnosti kopírovania); tvorba rozhlasových programov*“ sú zhodne uvedené aj v zozname služieb druhej staršej ochrannej známky v triede 41.

Služby zverejneného označenia „*vydávanie textov (okrem reklamných)*“ prihlásené v triede 41 sú podobné v nižšej miere s tovarmi „*tlačoviny*“ zapísanými v triede 16 pre prvú staršiu ochrannú známku, keďže pochádzajú od rovnakých, resp. úzko prepojených výrobcov alebo poskytovateľov, navzájom sa dopĺňajú a sú určené rovnakej spotrebiteľskej verejnosti.

Pre nasledujúce prihlásené služby v triede 41 a služby zapísané v triede 41 je možné konštatovať zhodu, keďže ide o konkrétne špecifikované služby obsiahnuté vo všeobecnejšej a širšej kategórii tovarov, resp. vice versa alebo o prelínajúce sa služby alebo ide o ich synonymické pomenovanie:

- prihlásené služby „*zábavné parky; hazardné hry (herne); tvorba zábavných programov; televízna zábava; poskytovanie informácií v oblasti zábavy; informácie o možnostiach zábavy; informácie o možnostiach zábavy poskytované on-line z počítačových databáz alebo internetu; organizovanie zábavných a súťažných hier (okrem reklamných); televízna zábava a súťažné hry vyžadujúce telefonickú účasť divákov; interaktívne zábavné služby s použitím mobilných telefónov; organizovanie živých vystúpení; organizovanie zábavných súťaží prostredníctvom internetu alebo telefónov a mobilných telefónov*“ a služby „*zábava v oblasti lotérií a stávkových hier*“ prvej staršej ochrannej známky a služby „*zábava; tvorba televíznych programov*“ druhej staršej ochrannej známky,
- prihlásené služby „*organizovanie športových súťaží; organizovanie zábavných súťaží*“ a služby „*organizovanie zábavných a športových súťaží, všetko v oblasti lotérií a stávkových hier*“ prvej staršej ochrannej známky a služby „*organizovanie a vedenie športových, vedomostných alebo zábavných súťaží*“ druhej staršej ochrannej známky,

- prihlásené služby „vzdelávanie; poskytovanie informácií v oblasti kultúry, športu a vzdelávania; výchovno-zábavné klubové služby; organizovanie a vedenie koncertov; organizovanie plesov; organizovanie súťaží krásy; organizovanie a vedenie konferencií; organizovanie a vedenie školení; plánovanie a organizovanie večierkov; 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; informácie o možnostiach rekreácie, výchove a vzdelávaní poskytované on-line z počítačových databáz alebo internetu; organizovanie kultúrno-spoločenských podujatí a hier (nie na reklamné účely); organizovanie vedomostných súťaží prostredníctvom internetu alebo telefónov a mobilných telefónov; organizovanie kultúrnych alebo vzdelávacích výstav; fotografické reportáže“ a služby „zábava; organizovanie a vedenie športových, vedomostných alebo zábavných súťaží; organizovanie a vedenie športových, zábavných, kultúrnych a vzdelávacích podujatí“ druhej staršej ochrannej známky,
- prihlásené služby „plánovanie a organizovanie večierkov; organizovanie hier (nie na reklamné účely)“ a služby „zábava, pobavenie, tvorba televíznych programov, organizovanie živých vystúpení, organizovanie zábavných a športových súťaží, všetko v oblasti lotérií a stávkových hier“ prvej staršej ochrannej známky,
- prihlásené služby „tvorba publicistických, spravodajských a vzdelávacích programov; divadelné predstavenia; tvorba divadelných alebo iných predstavení; produkcia filmov (nie reklamných); reportérske služby“ a služby „tvorba televíznych programov; zábava“ druhej staršej ochrannej známky,
- prihlásené služby „produkcia filmov (nie reklamných)“ a služby „zábava, pobavenie, tvorba televíznych programov, organizovanie živých vystúpení, organizovanie zábavných a športových súťaží, všetko v oblasti lotérií a stávkových hier“ prvej staršej ochrannej známky,
- prihlásené služby „on-line poskytovanie počítačových hier (z počítačových sietí)“ a služby „organizovanie lotérií a stávkových hier prostredníctvom internetu“ prvej staršej ochrannej známky a služby „online hazardné hry (herne)“ druhej staršej ochrannej známky,
- prihlásené služby „on-line vydávanie elektronických kníh, novín a časopisov; vydávanie kníh“ a služby „online poskytovanie elektronických publikácií (bez možnosti kopírovania); vydávanie textov (okrem reklamných)“ druhej staršej ochrannej známky,
- prihlásené služby „požičiavanie kinematografických filmov; požičiavanie videopások; on-line poskytovanie digitálnej hudby (bez možnosti kopírovania)“ a služby „zábava, pobavenie, tvorba televíznych programov, organizovanie živých vystúpení, organizovanie zábavných a športových súťaží, všetko v oblasti lotérií a stávkových hier“ prvej staršej ochrannej známky a služby „online poskytovanie videozáznamov (bez možnosti kopírovania)“ druhej staršej ochrannej známky,
- prihlásené služby „rozhlasová zábava“ a služby „zábava; tvorba rozhlasových programov“ druhej staršej ochrannej známky a služby „zábava, pobavenie, tvorba televíznych programov, organizovanie živých vystúpení, organizovanie zábavných a športových súťaží, všetko v oblasti lotérií a stávkových hier“ prvej staršej ochrannej známky.

Prihlásené služby „nahrávanie videofilmov; filmové štúdiá; nahrávacie štúdiá (služby); nahrávanie videopások“ v triede 41 sú podobné so službami „zábava“ zapísanými v rovnakej triede pre druhú staršiu ochrannú známku ako aj so službami „zábava, pobavenie, tvorba televíznych programov, organizovanie živých vystúpení, organizovanie zábavných a športových súťaží, všetko v oblasti lotérií a stávkových hier“ prvej staršej ochrannej známky, pretože slúžia na rovnaký účel a ich výrobca a príslušná skupina verejnosti sa zvyčajne zhodujú.

Prihlásené služby „prenájom kinematografických prístrojov; prenájom osvetľovacích prístrojov do divadelných sál a televíznych štúdií; prenájom dekorácií na predstavenia; prenájom videorekordérov; požičiavanie audioprístrojov“ v triede 41 súvisia s poskytnutím vybavenia, ktoré je potrebné pri službách poskytujúcich zábavu, ako je organizovanie napr. živých vystúpení, zábavných súťaží. Predmetné služby sa zameriavajú na rovnakú spotrebiteľskú verejnosť ako služby „zábava“ druhej staršej ochrannej známky a ako aj služby „zábava, pobavenie, tvorba televíznych programov, organizovanie živých vystúpení, organizovanie zábavných a športových súťaží, všetko v oblasti lotérií a stávkových hier“ prvej staršej ochrannej známky. Sporné služby sú navzájom doplnkové a môžu pochádzať od rovnakých poskytovateľov, teda ide o služby podobné.

Prihlásené služby „*fotografické reportáže*“ v triede 41 súvisia s tovarmi „*fotografie*“ zapísanými v triede 16 pre prvú staršiu ochrannú známku a navzájom sa dopĺňajú, keďže fotografie sú nevyhnutné pre fotografické reportáže, a preto ich môžeme hodnotiť ako podobné.

Prihlásené služby „*prekladateľské služby*“ nemožno považovať za podobné ani priamo súvisiace s tovarmi a službami namietateľa zapísanými pre prvú a druhú staršiu ochrannú známku vzhľadom na to, že majú úplne odlišnú povahu, slúžia na odlišný účel a nie je možné medzi nimi nájsť žiadne prepojenie, ktoré by viedlo spotrebiteľskú verejnosť k myšlienke, že pochádzajú od rovnakých výrobcov alebo poskytovateľov. Predmetné tovary a služby nie sú navzájom komplementárne, ani si nekonkurujú.

A napokon prihlásené služby „*rezervácie vstupeniek na zábavné predstavenia*“ sú podobné so službami „*zábava*“ druhej staršej ochrannej známky a službami „*zábava, pobavenie, tvorba televíznych programov, organizovanie živých vystúpení, organizovanie zábavných a športových súťaží, všetko v oblasti lotérií a stávkových hier*“ prvej staršej ochrannej známky pretože ich príslušná skupina verejnosti a distribučné kanály sa zvyčajne zhodujú. Okrem toho sa vzájomne dopĺňajú.

Služby zverejneného označenia „*poskytovanie športovísk; organizovanie vedomostných súťaží; elektronická edičná činnosť v malom (DTP služby); on-line poskytovanie elektronických publikácií (bez možnosti kopírovania); vzdelávanie; poskytovanie informácií v oblasti kultúry, športu a vzdelávania; výchovno-zábavné klubové služby; organizovanie a vedenie koncertov; organizovanie plesov; organizovanie súťaží krásy; organizovanie a vedenie konferencií; organizovanie a vedenie školení; plánovanie a organizovanie večierok; 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; informácie o možnostiach rekreácie, výchove a vzdelávaní poskytované on-line z počítačových databáz alebo internetu; organizovanie kultúrno-spoločenských podujatí (nie na reklamné účely); organizovanie vedomostných súťaží prostredníctvom internetu alebo telefónov a mobilných telefónov; organizovanie kultúrnych alebo vzdelávacích výstav; tvorba publicistických, spravodajských a vzdelávacích programov; divadelné predstavenia; tvorba divadelných alebo iných predstavení; reportérske služby; on-line vydávanie elektronických kníh, novín a časopisov; vydávanie kníh*“ v triede 41 sa týkajú organizovania rôznych vzdelávacích, kultúrnych či športových činností, vydavateľskej činnosti, a svojou povahou, zameraním a účelom predstavujú odlišné služby, ako sú pre prvú staršiu ochrannú známku zapísané tovary v triede 16, zapísané služby v triede 35 a aj ako zapísané služby „*zábava, pobavenie, tvorba televíznych programov, organizovanie živých vystúpení, organizovanie zábavných a športových súťaží, všetko v oblasti lotérií a stávkových hier*“ v triede 41, ktoré sú určené výhradne pre zábavu, t. j. ich primárny účel je rozdielny ako v prípade prihlásených služieb týkajúcich sa výchovy, vzdelávania a vedomostných súťaží, produkcie publicistických, spravodajských a vzdelávacích programov, vydavateľskej činnosti, poskytovania informácií, či organizovania športovej činnosti ako takej. Vzhľadom na špecifickosť prípadu je potrebné ich považovať za vzájomne nepodobné.

Porovnanie označení

Zverejnené označenie (POZ 218-2023)



Prvá staršia ochranná známka (OZ č. 230309)

BLÁZNIVÉ KOCKY

Druhá staršia ochranná známka (OZ č. 254248)

Magická perla

Pri posudzovaní podobnosti označení alebo ochranných známk sa musia hodnotiť ich vizuálne, fonetické a sémantické podobnosti, pričom je nevyhnutné vychádzať z celkového dojmu, ktorý označenia u bežného spotrebiteľa môžu vyvolať s ohľadom na dominantné a rozlišovacie prvky. Označenia alebo ochranné známky sa vždy porovnávajú v takej podobe, v akej sú prihlásené, resp. zapísané.

Zverejnené označenie je obrazovým označením, ktoré je tvorené slovnými prvkami „MAGICKE KOCKY“ napísanými v dvoch riadkoch pod sebou mierne štylizovaným písmom, pričom slovné prvky sú napísané ružovou a bordovou farbou s čiernou kontúrou.

Staršie ochranné známky sú slovné, pričom prvá staršia ochranná známka pozostáva zo slovných prvkov „BLÁZNIVÉ KOCKY“ a druhá staršia ochranná známka zo slovných prvkov „Magická perla“. V tejto súvislosti je potrebné poukázať na to, že v prípade čisto slovných označení je predmetom ochrany slovo ako také, nie jeho grafická úprava, a preto je irelevantné, či je slovný prvok znázornený veľkými tlačnými písmenami alebo sú použité malé tlačné písmená (rozsudok Všeobecného súdu vo veci T-254/06 z 22. mája 2008, bod 43).

Pri porovnaní zverejneného označenia s prvou staršou ochrannou známkou z **vizuálneho hľadiska** je možné konštatovať, že porovnávané označenia obsahujú zhodný slovný prvok „KOCKY“. Zverejnené označenie a rovnako aj prvá staršia ochranná známka obsahuje pred zhodným slovným prvkom „KOCKY“ prídavné meno, ktoré dopĺňa podstatné meno - slovný prvok „KOCKY“, a to v prípade zverejneného označenia slovný prvok „MAGICKE“ a v prípade v prvej staršej ochrannej známke „BLÁZNIVÉ“. Zároveň je potrebné vziať do úvahy skutočnosť, že spotrebiteľ nemá možnosť porovnávať tieto označenia reálne vedľa seba, preto sa spoľahne len na pamäťovú stopu, ktorú si uchoval v povedomí. Možno predpokladať, že spotrebiteľ si zapamätá najmä zhodný slovný prvok „KOCKY“ vo všetkých označeniach a neutkvie mu v pamäti, či išlo o magické alebo bláznivé kocky. Na základe uvedeného možno konštatovať, že porovnávané označenia budú z pohľadu priemerného spotrebiteľa z vizuálneho hľadiska čiastočne podobné.

Pri porovnaní zverejneného označenia s druhou staršou ochrannou známkou z vizuálneho hľadiska je možné konštatovať, že porovnávané označenia obsahujú takmer zhodný slovný prvok s odlišnou koncovou samohláskou, ktorým je prídavné meno „MAGICKE“ vs. „Magická“. Hoci je tento slovný prvok prvým v poradí, je nutné zdôrazniť, že je súčasťou slovného spojenia, a to „Magická perla“ v druhej staršej ochrannej známke a slovného spojenia „MAGICKE KOCKY“ vo zverejnenom označení, teda za ním nasledujúce podstatné mená sú úplne odlišné, nezhodujúce sa ani v jednej hláske. Preto aj v tomto prípade možno konštatovať čiastočnú mieru vizuálnej podobnosti z dôvodu prítomnosti uvedených prídavných mien.

Z fonetického hľadiska bude zverejnené označenie interpretované ako „magické kocky“. Prvá staršia ochranná známka bude reprodukováaná ako „bláznivé kocky“ a druhá staršia ochranná známka ako „magická perla“. Pri zvukovom vneme vyvolanom zverejneným označením a prvou staršou ochrannou známkou zaznie zhodné slovo „kocky“ a v prípade druhej staršej ochrannej známky takmer v celej dĺžke zhodné slovo „magické“ „magická“, a preto možno konštatovať určitú mieru fonetickej podobnosti zverejneného označenia s prvou a druhou staršou ochrannou známkou, keďže priemerný spotrebiteľ pri reprodukcii hodnotených označení postrehne nielen zhodne znejúce slovné prvky, ale aj zvukovo odlišné slovné prvky.

Zo sémantického hľadiska je pri vnímaní označení spotrebiteľom dôležité, či prvky tvoriace porovnávané označenia majú konkrétny význam, ktorý by pomohol spotrebiteľovi pri orientácii na trhu a identifikácii nimi označovaných tovarov alebo služieb. V predmetnom prípade slovný prvok „kocky“, ako samostatné slovo, môže byť v prvej staršej ochrannej známke a vo zverejnenom označení spotrebiteľmi vnímané buď ako geometrické teleso ohraničené šiestimi štvorcami alebo ako hracia pomôcka v tvare kocky s očíslovanými stenami alebo aj ako súčasť stavebnice, teda ako detská hračka na skladanie. Slovné spojenie „bláznivé kocky“ prvej staršej ochrannej známky môže spotrebiteľ vnímať expresívne vo význame majúce veľkú intenzitu alebo výrazné kocky, zábavné kocky, ktoré pre mimoriadne vonkajšie vlastnosti nemožno prehliadnúť, nevšimnúť si. Slovo „kocky“ vo zverejnenom označení v spojení s prídavným menom „magické“ bude spotrebiteľ asociovať s niečím čarovným alebo magickým, plným očakávaní. Vzhľadom na uvedené, celkovo možno hovoriť o čiastočnej sémantickej podobnosti zverejneného označenia s prvou staršou ochrannou známkou vzhľadom na prítomný slovný prvok „kocky“.

Druhá staršia ochranná známka sa so zverejneným označením zhoduje v prídavnom mene „magická“/„magická“, ktoré bude vnímané ako niečo čarovné. Slovo „perla“ druhej staršej ochrannej známky bude vnímané ako guľkovité teliesko vznikajúce v mušli lastúrnikov, ktoré sa používa na výrobu šperkov. Slovo „kocka“ vo zverejnenom označení bude spotrebiteľmi vnímané ako bolo vyššie uvedené. Vzhľadom na uvedené priemerný spotrebiteľ bude porovnávané označenia ako celky vnímať ako sémanticky odlišné, a to predovšetkým na základe odlišnosti slovných prvkov „KOCKY“ vs. „perla“. Spoločný prvok označení „MAGICKÉ“/„Magická“ nedokáže v tomto prípade spôsobiť sémantickú podobnosť porovnávaných označení ako celkov, pretože tento prvok v pozícii prídavného mena len dopĺňa sémantický obsah označení daný druhým slovným prvkom, predstavujúcim predmet, o údaj o jeho vlastnostiach, a preto ho nemožno považovať za rozhodujúci z hľadiska celkového významu označení. Zverejnené označenie a druhá staršia ochranná známka sú sémanticky odlišné.

Celkové zhodnotenie – pravdepodobnosť zámery

Pravdepodobnosť zámery medzi označeniami sa chápe ako nebezpečenstvo spočívajúce v možnosti vytvorenia domnienky vo vedomí relevantnej verejnosti o ekonomicky súvisiacom či spoločnom pôvode dotknutých tovarov alebo služieb. Pravdepodobnosť zámery musí byť posudzovaná celkovo podľa toho, ako príslušná verejnosť vníma označenie, resp. staršiu ochrannú známku a dotknuté tovary alebo služby, berúc do úvahy všetky činitele, ktorými sa vyznačuje daný prípad, predovšetkým vzájomnú previazanosť medzi podobnosťou označení a podobnosťou označovaných tovarov alebo služieb, kde nižšia miera podobnosti medzi označovanými tovarmi alebo službami môže byť kompenzovaná vysokou mierou podobnosti medzi porovnávanými označeniami a naopak. Celkové posúdenie pravdepodobnosti zámery vo vzťahu k vizuálnej, fonetickej a sémantickej podobnosti porovnávaných označení sa má zakladať na celkovom dojme, ktorý tieto označenia vytvárajú, so zohľadnením najmä ich dominantných a rozlišovacích prvkov.

Na účely celkového posúdenia pravdepodobnosti zámery je potrebné vyhodnotiť relevantnú spotrebiteľskú verejnosť s ohľadom na charakter kolíznych tovarov a služieb, pričom sa má priemerný spotrebiteľ predmetných tovarov a služieb považovať za riadne informovaného a primerane pozorného a obozretného, avšak miera pozornosti takéhoto spotrebiteľa sa môže meniť v závislosti od kategórie predmetných tovarov alebo služieb.

V predmetnom prípade príslušnú skupinu relevantnej verejnosti tvorí vzhľadom na povahu dotknutých tovarov v triede 9, 16 a 28 a služieb v triede 35 a 41 jednak odborná verejnosť so špecifickými profesionálnymi vedomosťami a skúsenosťami, ako aj široká spotrebiteľská verejnosť, ktorej sú predmetné tovary a služby určené, a tie si vyžadujú rôznu úroveň pozornosti spotrebiteľa pri ich výbere, a to od nízkeho až po vyšší stupeň, vzhľadom na rôznu úroveň účel a povahu tovarov a služieb, ako aj rôznu výšku investovaných prostriedkov.

Pri celkovom zhodnutí pravdepodobnosti zámery zverejneného označenia s prvou staršou ochrannou známkou je potrebné vychádzať z porovnania označení ako celkov. Ako vyplýva z hodnotenia jednotlivých hľadísk, bola konštatovaná čiastočná podobnosť porovnávaných označení z vizuálneho, fonetického aj sémantického hľadiska založená na skutočnosti, že, ako vo zverejnenom označení, tak aj prvej staršej ochrannej známke je na rovnakej pozícii umiestnený zhodný slovný prvok „KOCKY“. Slovné prvky „MAGICKÉ“ /„BLÁZNIVÉ“ poukazujú len na vlastnosti v prenesenom význame. Konštatovaná podobnosť porovnávaných označení v prvku, ktorý s najväčšou pravdepodobnosťou spotrebiteľovi utkvie v pamäti, je umocnená zistenou zhodou a podobnosťou časti tovarov a služieb zverejneného označenia s tovarmi a službami prvej staršej ochrannej známky. Zároveň je nutné dodať, že ani štylizovaný typ písma a farebné vyhotovenie slovných prvkov zverejneného označenia nebude mať taký vplyv, aby zabezpečili jeho odlišenie od prvej staršej ochrannej známky, pretože ide o prvky, ktoré slúžia len na zvýraznenie samotných slovných prvkov. Vzhľadom na uvedené, aj pri vyššej miere pozornosti spotrebiteľa vo vzťahu k tovarom v triede 9, 16 a 28 a službám v triede 35, a 41, ktoré boli posúdené ako zhodné alebo podobné s tovarmi a službami prvej staršej ochrannej známky, nemožno vylúčiť to, že spotrebiteľia sa budú domnievať, že zverejneným označením označené tovary a služby pochádzajú od rovnakého alebo ekonomicky prepojeného subjektu ako tovary a služby namietateľa. Uvedené vedie k záveru, že existuje reálne riziko pravdepodobnosti zámery zverejneného označenia s prvou staršou ochrannou známkou. Slovný prvok „KOCKA“ možno považovať za prvok, na základe ktorého môže dochádzať k asociácii, resp. k vytvoreniu mylnej predstavy o vzájomnej

súvislosti medzi zverejneným označením a prvou staršou ochrannou známkou a spotrebiteľ tak môže byť uvedený do omylu pri stretnutí sa na trhu s posudzovanými tovarmi a službami.

Vzhľadom na uvedené skutočnosti možno konštatovať, že vo vzťahu k prvej staršej ochrannej známke boli naplnené podmienky uplatneného námietkového dôvodu podľa § 7 písm. a) bod 2. zákona o ochranných známkach pre tovary „magnetické nosiče údajov; elektronické publikácie (sťahovateľné); elektronické stieracie žreby na lotériové hry (softvér)“ v triede 9, tovary „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“ v triede 16, tovary „biliardové stoly; karty na bingo; hracie karty; hracie kocky; hracie žetóny; ruletové kolesá; žetóny na hazardné hry; stieracie žreby (na lotériové hry); výherné hracie automaty; prístroje na elektronické hry; hracie žreby a tikety“ v triede 28 a pre služby „poradenské a konzultačné služby v oblasti reklamy; 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; vzťahy s verejnosťou (public relations); organizovanie obchodných alebo reklamných výstav; predvádzanie tovaru; reklamné plagátovanie; 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; prenájom reklamných materiálov; spracovanie textov; vyhľadávanie sponzorov“ v triede 35 a služby „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); tvorba televíznych programov; tvorba zábavných programov; nahrávanie videofilmov; televízna zábava; 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 v oblasti zábavy; organizovanie športových súťaží; organizovanie zábavných súťaží; organizovanie živých vystúpení; plánovanie a organizovanie večierkov; nahrávacie štúdiá (služby); vydávanie textov (okrem reklamných); on-line poskytovanie počítačových hier (z počítačových sietí); prenájom videorekordérov; požičiavanie audioprístrojov; informácie o možnostiach zábavy poskytované on-line z počítačových databáz alebo internetu; on-line poskytovanie digitálnej hudby (bez možnosti kopírovania); tvorba rozhlasových programov; fotografické reportáže; nahrávanie videopások; organizovanie hier (nie na reklamné účely); organizovanie zábavných súťaží prostredníctvom internetu alebo telefónov a mobilných telefónov; rozhlasová zábava; 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.

Pre ostatné prihlásené tovary a služby v triede 9, 16, 28, 35, 38 a 41, ktoré boli vyhodnotené ako nepodobné s tovarmi a službami prvej staršej ochrannej známky, nebola splnená jedna z kumulatívnych podmienok uplatneného námietkového dôvodu podľa § 7 písm. a) bod 2. citovaného zákona a námietky možno v tejto časti zamietnuť.

Pri uplatnení rovnakého prístupu k posúdeniu pravdepodobnosti zámeny zverejneného označenia s druhou staršou ochrannou známkou, teda z preskúmania podobnosti sporných označení na základe spojenia slovných prvkov, z ktorých jeden je nositeľom významu (podstatné meno) a druhý len informuje o jeho vlastnostiach (prídavné meno), je potrebné vychádzať z toho, že na základe úplne odlišných slovných prvkov „KOCKY“ vs. „perla“ bola konštatované, že sporné označenia nie sú podobné zo sémantického hľadiska. Čiastočná miera podobnosti zverejneného označenia s druhou staršou ochrannou známkou z vizuálneho a fonetického hľadiska bola konštatovaná na základe prítomnosti prídavného mena „MAGICKÉ“/„Magická“ v sporných označeniach, tieto však len podporujú význam slovného prvku „KOCKY“ vo zverejnenom označení a slovného prvku „perla“ v druhej staršej ochrannej známke. Prídavné mená považujú spotrebiteľia vo

väčšine prípadov len za doplňujúci prvok, ktorý naznačuje vlastnosti a charakter označovaných tovarov a služieb, a preto budú venovať dostatok pozornosti za ním nasledujúcim prvkom, ktoré sú odlišné. Vzhľadom na to, že odlišné slovné prvky „KOCKY“/„perla“ sú v rámci hodnotených označení neprehliadnuteľné, dobre viditeľné a čitateľné, a to aj napriek ich umiestneniu na druhej pozícii v rámci slovného spojenia, je možné ich rozdielny sémantický obsah považovať z hľadiska celkového vnemu posudzovaných označení za rozhodujúci, keďže spotrebiteľ si ho zapamätá a bude sa podľa neho na trhu orientovať. S ohľadom na uvedené je nutné v prípade celkového posúdenia druhej staršej ochrannej známky a zverejneného označenia dospieť k záveru, že relevantná spotrebiteľská verejnosť nebude považovať tovary a služby, ktoré boli posúdené ako zhodné a podobné za pochádzajúce od toho istého podnikateľského subjektu či subjektu s ním ekonomicky prepojeného. Pravdepodobnosť zámeny zverejneného označenia a druhej staršej ochrannej známky a rovnako tak aj pravdepodobnosť asociácie vzhľadom na charakter porovnávaných označení a ich prvkov možno teda aj napriek konštatovanej zhode a podobnosti časti prihlasovaných tovarov a služieb v triede 9, 28, 35 a 41 s tovarmi a službami druhej staršej ochrannej známky vylúčiť a uplatnený námietkový dôvod podľa § 7 písm. a) bod 2. zákona o ochranných známkach považovať za nedôvodný.

Vzhľadom na výsledok posúdenia naplnenia podmienok uplatneného námietkového dôvodu podľa § 7 písm. a) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov 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

Doručiť:

LITVÁKOVÁ A SPOL., s. r. o., Sliačska 1/A, 831 02 Bratislava-Nové Mesto, Slovenská republika
TM & PATENT ATTORNEY NEUSCHL s. r. o., Dostojevského rad 5, 811 09 Bratislava-Staré Mesto, Slovenská republika