

Banská Bystrica 22.04.2024
POZ 187-2023/N-32-2024

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, Sliachska



1/A, 831 02 Bratislava (ďalej namietateľ) proti zápisu obrazového označenia do registra ochranných známk, prihláseného 27.1.2023 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 187-2023 a zverejneného vo Vestníku Úradu priemyselného vlastníctva Slovenskej republiky 15.3.2023, rozhodol Úrad priemyselného vlastníctva Slovenskej republiky (ďalej úrad) podľa § 31 ods. 5 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov:

námietky sa zamietajú.

Odôvodnenie:



Proti zápisu zverejneného označenia do registra ochranných známk, číslo spisu POZ 187-2023 (ďalej aj zverejnené označenie), boli 1.6.2023 podané námietky týkajúce sa všetkých prihlásených 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. f), h) a j) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov (ďalej aj zákon o ochranných známkach). Svoje námietky odôvodnil tým, že je majiteľom dizajnov D -1.1 až D-16.1 zapísaného dizajnu č. 28109, stelesnených vo výrobku stierací žreb, s právom prednosti od 4.9.2014, ktorý bol zapísaný do registra dizajnov 18.11.2014. Zápis dizajnu v triede 19/08.05 medzinárodného triedenia priemyselných vzorov podľa Locarnskej dohody bol zverejnený 7.1.2015 vo Vestníku Úradu priemyselného vlastníctva Slovenskej republiky 1/2015 (dôkaz č. 2 – výpis dizajnu).

Namietateľ ďalej odôvodňoval preukázanie používania nezapísaných označení a uviedol, že jeho spoločnosť je slovenskou obchodnou spoločnosťou, založenou so 100 % majetkovou účasťou štátu, ktorá vyše 25 rokov úspešne podniká v oblasti lotériových a hazardných hier v Slovenskej republike. Namietateľ uviedol, že prevádzkuje štátnu lotériu a ďalšie hazardné hry na základe individuálnych licencií udelených Ministerstvom financií Slovenskej republiky (dôkaz č. 3a - výpis z obchodného registra, dôkaz č. 3b - informácie o namietateľovi z internetovej stránky Ministerstva financií SR).

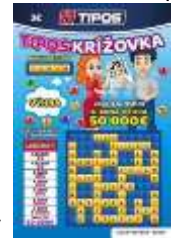
Namietateľ námietky v zmysle § 7 písm. f) zákona o ochranných známkach odôvodňoval tým, že na území Slovenskej republiky sa stal užívateľom nezapísaných obrazových označení, žrebov okamžitých lotérií, pričom okamžité lotérie sú hry, pri ktorých hráč zistí prípadnú výhru po zakúpení stieracieho žrebu zotretím hracieho poľa (dôkazy č. 4 až 13b). Ide o nasledujúce nezapísané označenia:

1. „TIPOSKRÍŽOVKA #1918“  (dôkazy č. 4 - podrobnosti okamžitej lotérie a herný plán);
2. „TIPOSKRÍŽOVKA XL #1919“  (dôkazy č. 5 - podrobnosti okamžitej lotérie a herný plán);
3. „TIPOSKRÍŽOVKA #1720“  (dôkazy č. 6a - herný plán, č. 6b – výber častí Výročnej správy 2017 a č. 6c – príspevok na Facebooku);
4. „TIPOSKRÍŽOVKA #1514“  (dôkazy č. 7a - herný plán, č. 7b – výber častí Výročnej správy 2015);
5. „TIPOSKRÍŽOVKA #1412“  (dôkazy č. 8a - herný plán, č. 8b – výber častí Výročnej správy 2014);
6. „TIPOSKRÍŽOVKA #1619“  (dôkazy č. 9a - herný plán, č. 9b – výber častí Výročnej správy 2016);

7. „TIPOSKRÍŽOVKA #1819“  (dôkazy č. 10 - herný plán);

8. „TIPOSKRÍŽOVKA #2102“  (dôkaz č. 11 – herný plán);

9. „TIPOSKRÍŽOVKA #2201“  (dôkaz č. 12 – herný plán);

10. „TIPOSKRÍŽOVKA #2222“  (dôkaz č. 13a – herný plán, dôkaz č. 13b – výpis z webovej stránky www.tipos.sk);

11. „TIPOSKRÍŽOVKA“.

Namietateľ uviedol, že označenie „TIPOSKRÍŽOVKA“ predstavuje názov žrebov, ktoré sa predávajú od júna 2014 po súčasnosť. Napriek tomu, že označenia sa líšia svojou grafikou, tak vo všetkých je zachované označenie „TIPOSKRÍŽOVKA“. Podľa názoru namietateľa vzhľadom na to, že používal predmetné označenie v rôznom grafickom vyobrazení viac ako 8 rokov, tak získalo pre namietateľa príznačnosť. Podľa namietateľa z dôkazov vyplýva, že predložené vyobrazenia žrebov 1 až 10 predstavujú nezapísané označenia v podobe, v akej boli používané, pričom podľa názoru namietateľa za nezapísané označenia nemožno považovať výlučne celé žreby, ale aj jednotlivé vyobrazenia označenia „TIPOSKRÍŽOVKA“ umiestnené v ich hornej časti. Ďalej namietateľ podotkol, že žreby si spotrebiteľia mohli zakúpiť v ktorejkoľvek zberni namietateľa, prípadne u pouličného predajcu, alebo aj na pobočkách Slovenskej pošty, čerpacích staniaciach či v predajniach s tlačou (dôkazy č. 14a až 14k – výber častí z výročných správ 2014 – 2019, reklamné spoty, predajné miesta namietateľa).

Predložené herné plány viažuce sa na uplatnené nezapísané označenia obsahujú podrobné informácie o podmienkach hry a tieto dokumenty schvaľuje Ministerstvo financií SR, podotkol namietateľ. Na základe údajov o vkladoch a presnom počte predaných žrebov namietateľ skonštatoval, že v rokoch 2014 až 2022 sa spolu predalo vyše päť miliónov žrebov s označením „TIPOSKRÍŽOVKA“, pričom celková výška vkladov dosiahla vyše 18 miliónov eur (dôkaz č. 15 – výška vkladov a počet predaných žrebov).

Namietateľ počet predaných žrebov s nezapísanými označeniami v jednotlivých obdobiach vyhodnotil ako dostatočný na vytvorenie spojitosti týchto označení s namietateľom pred dňom podania prihlášky zverejneného označenia aj vzhľadom na to, že súčasťou nezapísaných označení (žrebov) bol odkaz na spoločnosť namietateľa. Podľa namietateľa z dôkazov vyplýva, že v čase pred podaním prihlášky zverejneného označenia boli výrobky a služby označené nezapísanými označeniami ponúkané, distribuované a odoberané spotrebiteľskou verejnosťou v dostatočnom rozsahu a intenzite, teda považoval za preukázané, že takto označené výrobky a služby namietateľ dodával na relevantnom trhu dlhodobo a v nezanedbateľnom množstve.

Uvedené nezapísané označenia, ako dodal namietateľ, sa dostali do povedomia relevantných spotrebiteľov a stali sa pre namietateľa typickými, čím mu vzniklo právo k nezapísaným označeniam na území Slovenskej republiky minimálne vo vzťahu k tovarom „stieracie žreby, hracie žreby“ a k službám „organizovanie a vedenie lotérií, organizovanie lotérií prostredníctvom internetu; organizovanie a vedenie hier o peniaze; hazardné hry“. Podľa namietateľa je z dôkazov tiež zrejmé, že jeho spoločnosť poskytovala svoje výrobky a služby v rámci územného pôsobenia po celom Slovensku a v takom rozsahu, že používanie nezapísaných označení nemalo iba miestny dosah, a preto v prípade skôr uvedených označení (stieracích žrebov) č. 1 až 11 ide o staršie nezapísané označenia používané v obchodnom styku namietateľom v zmysle § 7 písm. f) zákona o ochranných známkach.

Namietateľ sa ďalej venoval porovnaniu tovarov a služieb, pričom k uplatnenému námietkovému dôvodu podľa § 7 písm. h) zákona o ochranných známkach skonštatoval, že namietaný dizajn je stelesnený na stierateľných (lotériových) žreboch a zverejnené označenie je prihlásené okrem iného pre tovary „stieracie žreby (na lotériové hry)“ a k uplatnenému námietkovému dôvodu podľa § 7 písm. h) zákona o ochranných známkach zopakoval, že bolo preukázané používanie nezapísaných označení minimálne vo vzťahu k tovarom „stieracie žreby, hracie žreby“ v triede 28 a vo vzťahu k službám „organizovanie a vedenie lotérií, organizovanie lotérií prostredníctvom internetu; organizovanie a vedenie hier o peniaze; hazardné hry“ v triede 41 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Namietateľ ďalej uviedol, že tovary „elektronické stieracie žreby na lotériové hry (softvér)“ prihlásené v triede 9 pre zverejnené označenie, ako aj tovary „papier; tlačoviny; tlačené publikácie“ ako aj ostatné polygrafické výrobky prihlásené pre zverejnené označenie v triede 16 sú podobné s namietateľom dodávanými tovarmi „stieracie žreby, hracie žreby“. Tovary „stieracie žreby (na lotériové hry); hracie žreby a tikety“ prihlásené v triede 28 namietateľ označil za zhodné s namietateľom dodávanými tovarmi „stieracie žreby, hracie žreby“. Tiež prihlásené tovary „hracie žetóny; ruletové kolesá; žetóny na hazardné hry; výherné hracie automaty“ označil namietateľ ako veľmi podobné s tovarmi dodávanými namietateľom.

Prihlásené tovary „hračky, hry a prístroje na hranie“ a ich jednotlivé druhy sú podľa názoru namietateľa tiež tovarmi blízkej povahy k tovarom dodávaným namietateľom.

Časť služieb prihlásených v triede 35 a 41 označil namietateľ za zhodné alebo podobné so službami reklamy, obchodného manažmentu a administratívy, ktoré poskytuje, ktoré súvisia s organizovaním lotérií, a pre ktoré bolo podľa neho preukázané používanie nezapísaných označení. Ostatné prihlásené tovary a služby v triedach 9, 16, 28, 35, 38 a 41 namietateľ vyhodnotil ako podobné s tovarmi a službami namietateľa, pretože majú blízku povahu, účel použitia, pôvod a distribučné kanály a dodal, že ich stret na trhu je vysoko pravdepodobný.



Namietateľ ďalej porovnával zverejnené označenie

s dizajnom č. 28109, D 02.01



siatym nezapísaným označením a jedenástym nezapísaným slovným označením „TIPOSKRÍŽOVKA“, pričom po opísaní v nich obsiahnutých prvkov k vizuálnemu porovnaniu uviedol, že vo všetkých sa zhodne nachádza slovo „KRÍŽOVKA“, ktoré je vo zverejnenom označení, ako aj v dizajne a v desiatom nezapísanom označení dominantným prvkom, ktorý upúta pozornosť spotrebiteľa. Pred slovným prvkom „KRÍŽOVKA“, prípadne nad ním je v porovnávaných označeniach zhodne umiestnené obchodné meno spoločnosti.

Namietateľ upozornil, že zverejnené označenie obsahuje slovné prvky „niké KRÍŽOVKA“ tvorené štylizovanými farebnými písmenami, pričom slovný prvok „niké“ je vizuálne menší ako slovný prvok umiestnený „KRÍŽOVKA“, pod ktorým sú vyhotovené slovné prvky „VYLÚŠTI AŽ 100 000 €“ a obrazový prvok krížovky s čiastočne vyplnenými poľami. Po ľavej strane obrázku krížovky sú v obdĺžnikoch umiestnené informácie o bonu-soch, ktoré sú predefinované farebnými pastelkami. V spodnej časti žrebu sa nachádzajú slovné prvky „VAŠE PÍSMENÁ“ a 18 farebných machúľ, ďalej slovné prvky „Nájdite 3 alebo viac slov a vyhrajte, tabuľka výhier a podrobný návod k hre je na zadnej strane“, a informácie vyjadrení slovami „NESTIERAŤ! INAK NEPLATNÉ“ a identifikačné údaje žrebu.

Zo všetkých slovných a obrazových prvkov namietateľ vyhodnotil ako dominantné prvky slovo KRÍŽOVKA a vy-obrazenie krížovky.

Namietaný dizajn stvárnený v žrebe obsahuje obdĺžnik s 18 otáznikmi usporiadanými v dvoch radoch nad sebou, súčasťou obdĺžnika je sprievodný text „HLAVNÁ VÝHRA AŽ 50 000 EUR“ a „TVOJICH 18 PÍSMEN“. Nad obdĺžnikom je umiestnené slovné spojenie „TIPOSKRÍŽOVKA“. V ďalšej časti žrebu sa nachádza vyobrazenie krížovky, naľavo od ktorej je umiestnený obdĺžnik s prázdnyimi políčkami s nadpisom „LEGENDA“. V hornej časti žrebu je vyobrazené logo „TIPOS“.

Desiate nezapísané označenie predstavuje žreb, ktorý v hornej časti obsahuje logo „TIPOS“, pod ním je umies-tnené slovné spojenie „TIPOS KRÍŽOVKA“. Na ľavej strane žrebu sú pod sebou prvky „BONUSOVÉ SLOVO“, „SEVER“, obĺáčik so slovným prvkom „VÝHRA“, okolo ktorého sú farebné štvorčeky a vyplnená legenda s ce-nou za jednotlivý počet slov. Na pravej strane žrebu sa nachádza vyobrazenie ženy a muža, ktorí držia v ru-kách krížovku, cez postavy sú vyhotovené slovné prvky „VAŠICH 18 PÍSMEN HLAVNÁ VÝHRA 50 000 EUR“, vyobrazenie krížovky s čiastočne vyplnenými políčkami.

Jedenáste nezapísané označenie je slovné, tvorené slovným prvkom „TIPOSKRÍŽOVKA“.

Namietateľ po vyhodnotení všetkých spoločných a tiež odlišných prvkov dospel k názoru, že spotrebiteľ bude prednostne vnímať dominantné prvky v sporných označeniach, t. j. slovo „KRÍŽOVKA“, a tiež vyobrazenie krí-žovky. Nad slovným prvkom „KRÍŽOVKA“ sa v porovnávaných označeniach zhodne nachádza obchodné meno spoločnosti. Namietateľ skonštatoval, že i keď porovnávané označenia obsahujú aj odlišné prvky, tieto nepo-tlačia podobný vizuálny vnem vytvorený na základe výrazného motívu krížovky a podobného dispozičného rozmiestnenia prvkov, a preto desiate nezapísané označenie a dizajn D 02.01 vyhodnotil z vizuálneho hľa-diska ako podobné.

Jedenáste nezapísané označenie „TIPOSKRÍŽOVKA“ a zverejnené obrazové označenie „niké KRÍŽOVKA“ sú zhodne tvorené obchodným menom spoločnosti a slovom „KRÍŽOVKA“ a označenia sú tak podľa názoru na-mietateľa z vizuálneho hľadiska podobné vo vysokej miere.

Pri fonetickom porovnaní namietateľ skonštatoval podobnosť porovnávaných označení vzhľadom na ich rep-rodukciiu len prostredníctvom slovných prvkov, a to ako „nikéKRÍŽOVKA“ v prípade zverejneného označenia a „TIPOSKRÍŽOVKA“ v prípade dizajnu a nezapísaných označení. Podľa namietateľa spotrebiteľa ďalšie slovné prvky nevyslovia a nie je pravdepodobné, že budú slovne opisovať obrazové prvky.

Pri sémantickom porovnaní namietateľ uviedol, že spotrebiteľa budú slovo „KRÍŽOVKA“ vnímať vo význame *hádanka*, pri ktorej sa slová vpisujú do pretínajúcich sa kolónok, pričom skonštatoval, že vo vzťahu k tovarom a službám dotknutých označení slovo „KRÍŽOVKA“ nijakým spôsobom neopisuje vlastnosti či zameranie dot-knutých tovarov a služieb, a preto tento prvok označil za prvok s rozlišovacou spôsobilosťou a dodal, že jeho význam je umocnený aj použitím obrazového prvku krížovky. Slová „niké“ a „TIPOS“ namietateľ hodnotil ako fantazijné pojmy, pričom dodal, že časť spotrebiteľskej verejnosti si pod nimi predstaví obchodné spoločnosti prihlasovateľa a namietateľa a ostatné slovné prvky vyhodnotil ako prvky bez rozlišovacej spôsobilosti, ktoré nepomôžu spotrebiteľovi pri orientácii na trhu. Vzhľadom na uvedené namietateľ konštatoval, že medzi zve-rejneným označením a namietaným dizajnom a desiatym a jedenástym nezapísaným označením existuje podstatná významová súvislosť, a sú preto podobné vo vysokej miere.

Pri celkovom zhodnotení namietateľ uviedol, že relevantnou spotrebiteľskou verejnosťou je vzhľadom na povahu dotknutých tovarov a služieb, ktoré sú zhodné alebo podobné, široká verejnosť, ktorá venuje ich výberu a kúpe nižší až priemerný stupeň pozornosti. Namietateľ ďalej konštatoval, že zhodný dominantný slovný prvok „KRÍŽOVKA“ je spôsobilý vyvolať u spotrebiteľa podobný celkový dojem, a preto zverejnené označenie nemôže plniť svoju základnú funkciu, ktorou je spôsobilosť rozlíšiť tovary a služby pochádzajúce od rôznych výrobcov. Zároveň namietateľ upozornil aj na pravdepodobnosť asociácie s nezapísaným označením, pretože prihlasovateľ použil označenie namietateľa, v ktorom zamenil jeho obchodné meno za svoje.

Namietateľ dal do pozornosti tiež skutočnosť, že spoločnosť TIPOS, národná lotériová spoločnosť, a. s. , aj prihlasovateľ – spoločnosť N I K É, spol. s r. o., uvádzajú na trh viaceré žreby pod rôznymi názvami. Je pravdepodobné, že spotrebiteľia pri kúpe žrebov väčšinou vynechajú obchodné meno spoločnosti a žreby, si budú pri kúpe pýtať len prostredníctvom označenia „KRÍŽOVKA“, čo môže viesť k zámene takto označovaných tovarov a služieb.

K uplatnenému ustanoveniu podľa § 7 písm. j) zákona o ochranných známkach namietateľ uviedol, že predstavuje štátny podnik, ktorý na slovenskom trhu pôsobí od roku 1993. Prihlasovateľ pôsobí na slovenskom trhu od roku 1991 a predstavuje najstaršiu a najväčšiu súkromnú stávkovú spoločnosť (dôkaz č. 16). Namietateľ a prihlasovateľ sú tak viac ako 30 rokov konkurentmi na trhu. Namietateľ upozornil, že označenie „TIPOSKRÍŽOVKA“ preukázateľne používal od roku 2014 po súčasnosť na území Slovenskej republiky vo veľkom rozsahu, a to vo vzťahu k tovarom „stieracie žreby, hracie žreby“ a k službám „organizovanie a vedenie lotérií, organizovanie lotérií prostredníctvom internetu; organizovanie a vedenie hier o peniaze; hazardné hry“. Prihlasovateľ si zverejnené označenie vytvoril takým spôsobom, že vymenil obchodné meno TIPOS za svoje obchodné meno „niké“ a ponechal slovo „KRÍŽOVKA“, pričom označenie tiež používa na označovanie stieracích žrebov.

Vzhľadom na to, že ide o spoločnosti, ktoré sú priamymi a najväčšími konkurentmi na relevantnom trhu, tak je podľa názoru namietateľa nespochybniteľné, že prihlasovateľ vedel o existencii práv namietateľa k starším



nezapísaným označeniam „TIPOSKRÍŽOVKA“ a prihlasovateľ zverejneného označenia si prihlásil aj



obrazové označenie POZ 186-2023 (dôkaz č. 1a). Zverejnené označenie a stieracie žreby prihlasovateľa obsahujú aj mnohé ďalšie prvky, ktoré sú zhodné či podobné nezapísaným označeniam či dizajnu namietateľa.

V tejto súvislosti namietateľ poukázal aj na skutočnosť, že prihlasovateľ si 24.11.2020 podal prihlášky ochranných známk obsahujúce slovné prvky „nikéKRÍŽOVKA“, a to POZ 2676-2020 a POZ 2681-2020 (dôkaz č. 19a) a 19b)) pre tovary a služby v triedach 9, 16, 28, 35, 38 a 41, proti ktorým namietateľ 17.3.2021 podal námietky (dôkaz č. 20a), b), c), d.)) Upozornil, že z porovnania označení z POZ 2676-2020 a POZ 2681-2020 s dizajnom a staršími nezapísanými označeniami namietateľa je zrejmé, že dosahujú vysokú podobnosť, ktorá v žiadnom prípade nemôže mať náhodný charakter.

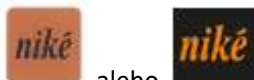
Prihlásenie si a používanie označenia zhodného, resp. podobného, ktoré právom používa iný subjekt, je v rozpore so zásadami etického správania sa a poctivými obchodnými a podnikateľskými zvyklosťami, zdôraznil namietateľ. Prihlasovateľ prihlásením predmetných označení nepochybne neoprávnene ťažil z rozlišovacej spôsobilosti starších nezapísaných označení namietateľa. Takéto konanie je spôsobilé odlákať od namietateľa časť spotrebiteľov, kupujúcich žreby „TIPOSKRÍŽOVKA“, čo predstavuje neoprávnenú výhodu pre prihlasovateľa na úkor namietateľa.

Vzhľadom na uvedené sú podľa namietateľa splnené všetky podmienky na úspešné uplatnenie námietok podľa § 7 písm. f), h) a j) zákona o ochranných známkach, a preto navrhol, aby prihláška zverejneného označenia POZ 186-2023, bola zamietnutá pre všetky prihlásené tovary a služby.

Listom úradu zo 21.6.2023 boli námietky odoslané prihlasovateľovi na vyjadrenie.

Prihlasovateľ vo vyjadrení doručenom úradu 20.12.2023 nesúhlasil so závermi konštatovanými namietateľom, pričom ďalej odôvodňoval, prečo podľa jeho názoru nemôže dôjsť k vzniku nebezpečenstva pravdepodobnosti zámeny medzi zverejneným označením a dizajnom, resp. nezapísanými označeniami namietateľa. Prihlasovateľ sa zároveň odvolal na množstvo rozsudkov EUIPO.

K vizuálnemu porovnaniu prihlasovateľ uviedol, že základným rozlišovacím prvkom porovnávaných označení, ku ktorým namietateľ nezaujal žiadne stanovisko, je slovný prvok umiestnený pred slovom „KRÍŽOVKA“, a to v prípade zverejneného označenia „niké“ a v prípade dizajnu a nezapísaných označení „TIPOS“, pričom zdôraznil, že v prípade zverejneného označenia ide o obchodné meno chránené ochrannou známkou, ktoré je od založenia spoločnosti prihlasovateľa a jej pôsobenia na trhu neodmysliteľné späté s prihlasovateľom - logo



používané vo vyhotovení alebo , ktoré je základom viacerých ochranných známk – predložené dôkazy: informácie o prihlasovateľovi z oficiálnej stránky www.nike.sk /žreby, herný plán – nikéKrižovka. Prihlasovateľ zároveň upozornil na výraznú farebnú odlišnosť porovnávaných označení, ktorá nebola zohľadnená namietateľom, pričom porovnanie sporných označení z vizuálneho hľadiska uzavrel konštatovaním, že tieto nie sú pri zrkovom vneme podobné, a preto nevzniká ani pravdepodobnosť ich zámeny.

Pri fonetickom porovnaní prihlasovateľ uviedol, že zverejnené označenie bude spotrebiteľmi reprodukované ako „nikékrižovka“, zatiaľ čo označenia namietateľa ako „tiposkrižovka“. Prihlasovateľ upozornil na odlišné prvé slovo, ktorým je obchodné meno prihlasovateľa vs. obchodné meno namietateľa, čo podľa neho predstavuje zásadný rozdiel, ktorý dizajn, resp. nezapísané označenia namietateľa odliší od zverejneného označenia. Prihlasovateľ pripúšťa reprodukciu aj ďalších slovných prvkov a tiež upozornil, že bez povšimnutia nemôže zostať ani slovo lúštiť, ktoré je súčasťou zverejneného označenia, keďže vo všeobecnosti platí, že križovky sa lúštia. Z fonetického hľadiska tak ide o výrazne odlišné označenia.

Pri sémantickom porovnaní prihlasovateľ zdôraznil, že žiaden subjekt nie je oprávnený si uzurpovať používanie slova „križovka“, keďže ide o slovo, ktoré je bežnému spotrebiteľovi známe a samotné nemá rozlišovaciu spôsobilosť.

Vzhľadom na všetky uvedené skutočnosti prihlasovateľ vyjadril presvedčenie, že zverejnené označenie je od dizajnu a nezapísaných označení do takej miery odlišné aj z významového hľadiska, že priemerný spotrebiteľ si ich nebude asociovať, resp. spájať s namietateľom a jeho označeniami, a preto navrhol, aby úrad námietky podané v zmysle § 7 písm. f) a h) zákona o ochranných známkach zamietol v celom rozsahu.

K odôvodneniu uplatneného námietkového dôvodu podľa ustanovenia § 7 písm. j) zákona o ochranných známkach prihlasovateľ zdôraznil, že si zakladá na vysokom štandarde etického podnikania a teší sa značnej reputácii v spoločnosti. Spoločnosť úspešne pôsobí na trhu stávkovania a prevádzkovania už vyše 32 rokov, t. j. dlhšie ako namietateľ, a má 400 tisíc unikátnych registrovaných klientov. Spoločnosť sa dlhoročne umiestňuje na prvej priečke rebríčka FORBES najväčších rodinných slovenských spoločností. Prihlasovateľ tiež upozornil, že spoločnosť N I K É, spol. s r. o. vlastní viac ako 470 ochranných známk. Práve vďaka dlhoročnej prítomnosti na trhu v Slovenskej republike je spontánna rozpoznateľnosť spoločnosti prihlasovateľa a jej značky medzi širokou spotrebiteľskou verejnosťou mimoriadne vysoká.

Tvrdenie namietateľa o tom, že prihláška zverejneného označenia nebola podaná v dobrej viere. Považuje prihlasovateľ za prekročenie miery zdravej súťaživosti medzi dvomi najväčšími stávkovými spoločnosťami v Slovenskej republike. Prihlasovateľ uviedol, že vydal v súlade so svojím predmetom podnikania a v súlade s platnými právnymi predpismi novú edíciu stieracích žrebov, a v snahe ochrániť si predmetnú sériu stieracích žrebov pred prípadným napodobňovaním si podal aj prihlášku napadnutej ochrannej známky, tak ako to urobil v stovkách prípadov v minulosti.

Prihlasovateľ upozornil, že z konkrétnej edície bolo vydaných 300 000 žrebov a k 30.11.2023 bolo predaných 280 014 kusov žrebov a už aj z tohto faktu vyplýva, že stieracie žreby Niké Krížovka sú dostatočne odlišné od stieracích žrebov Tipos Krížovka. Priemerný, ale ani podpriemerný spotrebiteľ si ich nemôže zameniť, pretože tieto žreby predávajú rozdielni predajcovia, každý súťažiteľ má tak svojho predajcu, a každé z týchto predajných miest je označené pútačmi, sloganmi a bannermi Niké alebo Tipos, takže nehrozí akékoľvek nebezpečenstvo zámeny, skonštatoval prihlasovateľ.

Prihlasovateľ v závere uviedol, že zverejnené označenie je dostatočne odlišné a má preukázanú a získanú rozlišovaciu spôsobilosť vďaka predaju státisíce kusov žrebov. Už samotné logo NIKÉ je dostatočným rozlišovacím prvkom, upozornil prihlasovateľ. Ďalej prihlasovateľ podotkol, že oba subjekty existujú vedľa seba na trhu desiatky rokov, každý z nich má státisíce klientov, nie je preto žiadny racionálny dôvod prenášať súťaž o čo najväčší podiel na trhu do kategórie údajnej nie dobrej viery. Prihlasovateľ skonštatoval, že namietateľ nemá monopol na slovo „krížovka“, ani na grafické zobrazenie krížovky, ktoré existuje stovky rokov, preto uplatnený námietkový dôvod podľa § 7 písm. j) zákona o ochranných známkach považuje prihlasovateľ na neopodstatnený a nepreukázaný.

Prihlasovateľ požiadal, aby úrad námietky zamietol.

Rozhodnutie úradu sa opiera o nasledovné skutočnosti a dôvody:

Podľa § 52 ods. 3 zákona o ochranných známkach úrad rozhoduje na základe odôvodnenia podania a dôkazov, ktoré boli účastníkmi konania predložené.

Namietateľ podal námietky v zmysle § 30 v spojení s § 7 písm. f), h) a j) zákona o ochranných známkach.

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

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



V konaní o námietkach bolo zistené, že prihláška obrazovej ochrannej známky, číslo spisu POZ 187-2023, proti ktorej námietky smerujú, bola podaná 27.1.2023 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. Konkrétne ide o 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; pre-pájacie alebo smerovacie zariadenia; prístroje na prenos údajov; magnetické nosiče údajov; počítače; periférne zariadenia počítačov; elektronické obvody na prenos programových údajov; počítačový softvér (nahraté počítačové programy); počítačový softvér (sťahovateľný); elektronické publikácie (sťahovateľné); digitálna hudba (sťahovateľná); MP3 prehrávače; videofilmy; mikroprocesory; počítačové klávesnice; modemy; čipové telefónne karty; exponované filmy; kreslené filmy; fotoaparáty; gramofónové platne; gramofóny; hudobné mincové automaty; kamery; magnetofóny; mobilné telefóny; 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 výrobcov 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 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“;

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 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 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); reportárske 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 audioprístrojov; 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“.

Podané námietky uplatnené z dôvodu podľa § 7 písm. f) zákona o ochranných známkach smerovali proti všetkým prihláseným tovarom a službám.

Namietateľ odôvodnil uplatnenie uvedeného námietkového dôvodu tým, že na území Slovenskej republiky sa stal užívateľom nezapísaných označení, žrebov okamžitých lotérií, ktoré si mohli spotrebitelia zakúpiť v ktorejkoľvek zo siete tritisíc zberných namietateľa, prostredníctvom terminálovej siete, u pouličného predajcu, na pobočkách Slovenskej pošty, na čerpacích staniciach či v predajniach s tlačou. Ide o nasledujúce nezapísané označenia:



- „TIPOSKRÍŽOVKA #1918“ (ďalej aj prvé nezapísané označenie),



- „TIPOSKRÍŽOVKA XL #1919“ (ďalej aj druhé nezapísané označenie),



- „TIPOSKRÍŽOVKA #1720“ (ďalej aj tretie nezapísané označenie),



- „TIPOSKRÍŽOVKA #1514“ (ďalej aj štvrté nezapísané označenie),



- „TIPOSKRÍŽOVKA #1412“ (ďalej aj piate nezapísané označenie),

- „TIPOSKRÍŽOVKA #1619“  (ďalej aj šieste nezapísané označenie),
- „TIPOSKRÍŽOVKA #1819“  (ďalej aj siedme nezapísané označenie),
- „TIPOSKRÍŽOVKA #2102“  (ďalej aj ôsme nezapísané označenie),
- „TIPOSKRÍŽOVKA #2201“  (ďalej aj deviate nezapísané označenie),
- „TIPOSKRÍŽOVKA #2222“  (ďalej aj desiate nezapísané označenie), a
- „TIPOSKRÍŽOVKA“ (ďalej aj jedenáste nezapísané označenie).

Namietateľ ďalej uviedol, že jeho spoločnosť je slovenskou obchodnou spoločnosťou založenou so 100 % majetkovou účasťou štátu, ktorá vyše 25 rokov úspešne podniká v oblasti lotériových a hazardných hier v Slovenskej republike a prevádzkuje štátnu lotériu a ďalšie hazardné hry na základe individuálnych licencií udelených Ministerstvom financií Slovenskej republiky. Namietateľ dodal, že súčasťou nezapísaných označení je aj odkaz na spoločnosť namietateľa, čo svedčí o spojitosti s namietateľom.

Namietateľ argumentoval, že tovary a služby označené nezapísanými označeniami boli ponúkané, distribuované a odoberané spotrebiteľskou verejnosťou v dostatočnom rozsahu a intenzite, a teda sa dostali do povedomia relevantných spotrebiteľov, stali sa pre namietateľa typickými, čím mu, ako uviedol, vzniklo právo k nezapísaným označeniam na území Slovenskej republiky minimálne vo vzťahu k tovarom „stieracie žreby, hracie žreby“ a k službám „organizovanie a vedenie lotérií, organizovanie lotérií prostredníctvom internetu; organizovanie a vedenie hier o peniaze; hazardné hry“.

Namietateľ sa venoval porovnaniu zverejneného označenia a desiateho a jedenásteho nezapísaného označenia a konštatoval, že sú podobné vo vysokej miere. K porovnaniu dotknutých tovarov a služieb uviedol, že sú zhodné a podobné. Z uvedených skutočností vyvodil záver, že zverejnené označenie nemôže plniť svoju základnú funkciu, ktorou je spôsobilosť rozlíšiť tovary a služby pochádzajúce od rôznych výrobcov a zároveň konštatoval naplnenie všetkých zákonných podmienok uplatneného ustanovenia.

V súvislosti s tvrdeniami namietateľa je potrebné uviesť, že ochrana nezapísanému označeniu alebo inému označeniu používanému v obchodnom styku sa poskytuje,

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

Užívateľovi nezapísaného označenia môže byť priznaná ochrana v zmysle ustanovenia § 7 písm. f) zákona o ochranných známkach len pri kumulatívnom naplnení uvedených podmienok. Dôkazné bremeno pri uplatnení tohto námietkového dôvodu spočíva na namietateľovi.

Preukázanie používania nezapísaného označenia a vzniku práva k nemu

Na preukázanie naplnenia zákonom stanovených podmienok namietateľ predložil nasledujúce dôkazné materiály:

- výtlačok z Obchodného registra SR z 26.5.2023 spoločnosti TIPOS, národná lotériová spoločnosť, a. s. s dátumom zápisu 28.1.1993 (zmena obchodného mena z TIPOS a. s. na TIPOS, národná lotériová spoločnosť, a. s., 30.6.2005) zapísaná pre predmet činnosti okrem iného prevádzkovanie lotériových hier, prevádzkovanie hazardných hier prostredníctvom internetu, vykonávanie podnikateľskej činnosti súvisiacej s prevádzkovaním hazardných hier;
- výtlačok z internetovej stránky Ministerstva financií SR z 26.5.2023 s údajmi o spoločnosti namietateľa, kde z obsahu časti „Pôsobnosť“ vyplýva, že spoločnosť TIPOS, národná lotériová spoločnosť, a. s. bola so 100 % majetkovou účasťou štátu založená na dobu neurčitú MF SR ako spoluzakladateľom zakladateľskou zmluvou zo dňa 11.12.1992 podľa ustanovení § 162, § 163 a § 172 Obchodného zákonníka č. 513/1991 Zb.;
- výtlačky z domovskej stránky namietateľa s ponukou stieracích žrebov spolu s hernými plánmi, a to:




- „TIPOSKRÍŽOVKA #1918“, ktorého vyobrazenie sa zhoduje s prvým nezapísaným označením, a ktorý bol v predaji od 13.7.2019 do 13.3.2021, v článku 2 herného plánu sú uvedené údaje o počte vydaných žrebov - 1 000 000 ks v nominálnej cene jedného žrebu 3 eurá, z ktorých je 259 812 ks výherných žrebov, tiež aj informácie o princípoch hry,




- „TIPOSKRÍŽOVKA XL #1919“, ktorého vyobrazenie sa zhoduje s druhým nezapísaným označením, a ktorý bol v predaji od 13.7.2019 do 13.3.2021; v hernom pláne sú okrem princípov hry v článku 2 uvedené údaje aj o počte vydaných žrebov - 800 000 ks v nominálnej cene jedného žrebu 5 eur, z ktorých je 225 190 ks výherných žrebov,





- „TIPOSKRÍŽOVKA #1619“, ktorého vyobrazenie  sa zhoduje so šiestym nezapísaným o značením, žreby boli v predaji od 15.8.2016 do 15.8.2017, v hernom pláne v článku 2 sú uvedené údaje o počte vydaných žrebov - 500 000 ks v nominálnej cene jedného žrebu 3 eurá, z ktorých je 116 366 ks výherných žrebov (herný plán s pečiatkou MF SR, logom a kontaktnými údajmi spoločnosti namietateľa a dátumom 11.7.2016). Výročná správa 2016 od spoločnosti namietateľa sprostredkúva okrem iných informácií o tom, že v roku 2016 boli do obehu uvádzané stieracie žreby TIPOSKRÍŽOVKA,



- „TIPOSKRÍŽOVKA #2222“ , ktorého vyobrazenie sa zhoduje s desiatym nezapísaným o značením, žreby boli v predaji od 10.10.2022 do 25.10.2023, v hernom pláne v článku 2 sú uvedené informácie o počte vydaných žrebov – 1 200 000 ks v nominálnej cene jedného žrebu 3 eurá za kus, z ktorých bolo 322 742 výherných žrebov; výtlačok webovej stránky www.tipos.sk/stieracie-zreby obsahuje informácie a princíp hry TIPOSKRÍŽOVKA s desiatym nezapísaným označením,
 - „TIPOSKRÍŽOVKA“ – slovné označenie, ktoré namietateľ uviedol ako jedenáste nezapísané o značenie, ktoré je súčasťou všetkých nezapísaných označení, aj keď v rôznych vyššie uvedených grafických stvárneniach;
- herné plány okamžitých lotérií bez vyobrazenia označení, ktoré by bolo možné stotožniť s nezapísanými označeniami, ktoré definoval namietateľ:
- „TIPOSKRÍŽOVKA #1720“ (tretie nezapísané označenie), žreby boli v predaji od 14.8.2017 do 14.8.2018; v hernom pláne sú okrem princípov hry uvedené aj údaje o počte vydaných žrebov – 500 000 kusov v nominálnej cene 3 eurá za jeden žreb, z ktorých je 134 809 ks výherných žrebov (herný plán s pečiatkou MF SR, s logom a kontaktnými údajmi o spoločnosti namietateľa, s dátumom 19.6.2017), z výročnej správy za rok 2017 je zrejmé, že v roku 2017 boli vydané okrem iných aj emisie Tiposkrížovka 1720. Výtlačok facebookovej stránky z 15.8.2017 prináša informáciu o tom, že spoločnosť TIPOS, a. s., priniesla na trh nové stieracie žreby TIPOSKRÍŽOVKA, pričom je tu aj uve-



dené, že 117 tis. ľuďom sa páči profil „ TIPOS“ a 16 tis. ľuďom sa páči profil „ eTIPOS - hráme online“ a prítomný je aj odkaz na domovskú stránku namietateľa <https://www.tipos.sk/stieracie-zreby?id=tiposkrizovka>;




- „TIPOSKRÍŽOVKA #1514“ (štvrté nezapísané o značenie), žreby boli v predaji od 1.7.2015 do 30.6.2016, v hernom pláne sú okrem princípov hry uvedené aj údaje o počte vydaných žrebov – 500 000 kusov v nominálnej hodnote 3 eurá za jeden žreb, z ktorých 135 816 ks je výherných (herný plán s pečiatkou MF SR, s logom a kontaktnými údajmi o spoločnosti namietateľa a dátumom 22.5.2015). Časť výročnej správy 2015 spoločnosti TIPOS, národná lotériová spoločnosť, a. s., poskytuje informácie o uvedení emisie stieracích žrebov v roku 2015 – TIPOSKRÍŽOVKA,
- „TIPOSKRÍŽOVKA #1412“ (piate nezapísané o značenie), žreby boli v predaji od 19.6.2014 do 19.6.2015, v hernom pláne je uvedený počet vydaných žrebov do obehu -1 000 000 ks a tiež informácia o tom, že 281 651 žrebov sú výherné žreby (herný plán s pečiatkou MF SR, s logom a kontaktnými údajmi o spoločnosti namietateľa a s dátumom 14.4.2014). Informáciu o tom, že v roku 2014 boli do obehu uvedené stieracie žreby TIPOSKRÍŽOVKA hovoria aj údaje z Výročnej správy 2014,

- „TIPOSKRÍŽOVKA #1819“ (siedme nezapísané označenie), žreby boli v predaji od 15.8.2018 do 15.8.2019, v hernom pláne v článku 2 sú uvedené údaje o počte vydaných žrebov – 600 000 ks v nominálnej cene jedného žrebu 3 eurá, z ktorých je 162 011 ks výherných žrebov (herný plán s pečiatkou MF SR, s logom a s kontaktnými údajmi spoločnosti namietateľa a dátumom 18.6.2018);
 - „TIPOSKRÍŽOVKA #2102“ (ôsm e nezapísané o značenie), žreby boli v predaji od 4.1.2021 do 4.1.2022, v hernom pláne v článku 2 sú uvedené informácie o počte vydaných žrebov – 900 000 ks v nominálnej cene jedného žrebu 3 eurá, z ktorých je 236 117 ks výherných žrebov;
 - „TIPOSKRÍŽOVKA #2201“ (deviate nezapísané o značenie), žreby boli v predaji od 5.1.2022 do 5.1.2023, v hernom pláne v článku 2 sú uvedené informácie o počte vydaných žrebov – 1 000 000 ks v nominálnej cene jedného žrebu 3 eurá, z ktorých bolo 264 122 výherných žrebov;
- časť výročnej správy spoločnosti namietateľa (prítomné logo ) za rok 2019, kde sú zhrnuté informácie súvisiace s obchodnými aktivitami spoločnosti namietateľa a jeho terminálovým pokrytím na území Slovenska. Na str. 15 sú vyčíslené tržby on-line zberní a komisionálneho predaja v celkovej hodnote 266 408 161 eur, na str. 16 je uvedené, že jednou z hlavných činností Oddelenia kľúčových mandatárov a regionálnych stredísk sú návštevy na predajných miestach mandatárov, ktorých bolo v roku 2019 zrealizovaných viac ako 15 000, pričom boli realizované školenia na rozvoj obchodných zručností. Pre rok 2020 boli stanovené plány na dosiahnutie pokrytia územia Slovenska s viac ako 3150 terminálmi. V tabuľke na str. 16 je graficky vyjadrené pokrytie terminálov a priemerné tržby jedného terminálu za týždeň nasledovne: 2 720 terminálov a tržbou 1397,23 eur za rok 2015, 2 510 terminálov a tržbou 1446,87 eur za rok 2016, 2 506 terminálov a tržbou 1686,26 eur za rok 2017, 2 837 terminálov a tržbou 1784,12 eur za rok 2018 a prognoza na rok 2019 predstavovala 3 000 terminálov a tržbu terminálu 1801,00 eur za týždeň;
- časť výročnej správy spoločnosti namietateľa (prítomné logo ) za rok 2018, kde sú zhrnuté informácie súvisiace s obchodnými aktivitami spoločnosti namietateľa a terminálovým pokrytím na území Slovenska. Na str. 14 je uvedené, že úzkou spoluprácou s najsilnejším obchodným partnerom, Slovenskou poštou, a. s., sa dosiahlo zvýšenie pokrytia pôšt terminálmi TIPOS z 547 v roku 2017 na 787 v roku 2018, na str. 15 sú v tabuľke vyhodnotené stavové a bilančné ukazovatele terminálovej on line siete, mandatárov a komisionárov za roky 2017 a 2018 so stúpajúcou tendenciou;
- časť výročnej správy spoločnosti namietateľa (prítomné logo ) za rok 2017, kde je na str. 15 uvedený počet aktívnych terminálov v roku 2017 (2 506) a 2016 (2 510), počet aktívnych zberní v roku 2017 (2 464) a 2016 (2 468) a počet aktívnych obchodných partnerov v roku 2017 (1 170) a 2016 (1 176);
- časť z dokumentu účtovnej uzávierky a výročnej správy k 31.12.2016 a správy nezávislého audítora z apríla 2017, kde sú zhrnuté stavové a bilančné ukazovatele obchodnej siete za roky 2015 a 2016 a informácie o produktoch spoločnosti, a to o číselných lotériách (Eurojackpot, LOTO);
- časť výročnej správy spoločnosti namietateľa (prítomné logo ) za rok 2015, kde je na str. 44 uvedený počet aktívnych terminálov, zberní a mandatárov v rokoch 2014 a 2015 a na str. 45 tržba všetkých mandátových činností za rok 2015 (203 383 567,20 eur),
- časť výročnej správy spoločnosti namietateľa (prítomné logo ) za rok 2014, kde je na str. 29 uvedený počet aktívnych terminálov, zberní a mandatárov v rokoch 2013 a 2014 a na strane 30 tržba všetkých mandátových činností za rok 2015 (201 228 622 eur),
- tri reklamné videospoty „Predajné miesta – pošta“, „Predajné miesta – čerpacia stanica“ a „Predajné miesta – predajňa s tlačou“ – reklamné spoty nie sú datované, propagujú hru LOTO, vo videu možno identifikovať logo spoločnosti  ;
- nedatovaný výtlačok z domovskej stránky namietateľa s mapkou predajných miest na území Slovenska s rovnomerným pokrytím na celom území Slovenskej republiky, pričom najvyšší počet predajných miest je umiestnených na západnom Slovensku;

- výtlačok zo stránky Slovenskej pošty www.posta.sk/sluzby/sluzby-tipos z 26.5.2023, z 23.2.2021 a z 30.1.2018 s ponukou služby TIPOS (predaj žrebov);
- tabuľka s výškou vkladov a počtom predaných žrebov TIPOSKRÍŽOVKA - tabuľku s vyčíslením výšky vkladov (brutto) pre žreby „TIPOSKRÍŽOVKA #2222 a „TIPOSKRÍŽOVKA #2201“ za roky 2022 a 2023, „TIPOSKRÍŽOVKA #2102“ za roky 2021 a 2022, „TIPOSKRÍŽOVKA #1918“ a „TIPOSKRÍŽOVKA XL #1919“ za roky 2019, 2020 a 2021, pre žreby „TIPOSKRÍŽOVKA #1720“ za roky 2017 a 2018, „TIPOSKRÍŽOVKA #1514“ za roky 2015 a 2016, „TIPOSKRÍŽOVKA #1412“ za roky 2014 a 2015, „TIPOSKRÍŽOVKA #1619“ za roky 2016 a 2017 a „TIPOSKRÍŽOVKA #1819“ za roky 2018 a 2019;

Na uvedené tvrdenia a dôkazy predložené namietateľom reagoval prihlasovateľ svojím vyjadrením a predložením dôkazov. Prihlasovateľ uviedol, že s tvrdeniami namietateľa nesúhlasí, a to najmä na základe skutočnosti, že v prípade zverejneného označenia ide o obchodné meno chránené ochrannou známkou, ktoré je od jeho založenia a pôsobenia na trhu neodmysliteľné späté s prihlasovateľom (logo používané vo vyhotovení



alebo , ktoré je základom viacerých ochranných známk).

V danej súvislosti prihlasovateľ predložil nasledujúce dôkazy:

- herný plán okamžitej lotérie „niké KRÍŽOVKA # 0138“ s dobou predaja od 20.10.2022 do 29.2.2024, do obehu bolo zaradených 300 000 ks žrebov, z toho 78 131 je žrebov výherných. Herný plán vstúpil do platnosti 30.8.2022,
- výtlačok z jeho domovskej stránky <https://www.nike.sk/o-nas> z 21.10.2021, ktorá obsahuje informácie o spoločnosti prihlasovateľa, ďalej o tom, že spoločnosť prihlasovateľa sa podieľa na vytváraní úspešných TV programov v spolupráci s TV Markíza či RTVS, sponzoruje športové kluby či Petru Vlhovú, rovnako prispieva na charitu.

Dôkazné bremeno v súvislosti s uplatneným námietkovým dôvodom leží, ako už bolo uvedené, na namietateľovi, relevantným obdobím je obdobie pred podaním prihlášky zverejneného označenia, teda pred 27.1.2023, a relevantným územím je Slovenská republika.

Z uplatneného ustanovenia § 7 písm. f) zákona o ochranných známkach je tiež zrejmé, že je potrebné, aby namietateľ preukázal, že je užívateľom nezapísaného označenia alebo iného označenia, ktoré používal v obchodnom styku pred podaním prihlášky zverejneného označenia.

Používanie označenia v obchodnom styku je používaním v obchodnej činnosti, ktorej cieľom je určitá hospodárska výhoda. Používanie je potrebné doložiť v takom rozsahu, aby bolo možné konštatovať možný zásah do starších práv namietateľa. Používanie nezapísaného označenia musí byť preukázané v období pred podaním alebo pred dňom práva prednosti prihlášky zverejneného označenia. Používanie musí byť kontinuálne, dlhodobé, neprerušované, pretože len tak možno preukázať vznik a trvanie práva k nezapísanému označeniu. Existenciu staršieho práva k nezapísanému označeniu či inému označeniu používanému v obchodnom styku možno úspešne uplatniť v takom prípade, ak rozsah používania takého označenia nie je len miestny. Na posúdenie dosahu presahujúceho mieru miestneho používania je potrebné preskúmať nielen územný (geografický) dosah, ale aj hospodársky rozmer používania nezapísaného označenia v súvislosti s úsilím vynaloženým namietateľom pri používaní nezapísaného označenia na trhu a v spojitosti s trvaním obdobia, frekvenciou jednotlivých obchodných úkonov pri zohľadnení okruhu relevantnej verejnosti, vo vedomí ktorej sa stalo toto označenie známym v súvislosti s tovarmi alebo službami namietateľa. Nie je teda postačujúce preukázať len používanie na istej kvantitatívnej úrovni, ale nevyhnutným je preukázať používanie aj určitej kvality a intenzity. Prekonanie miestneho dosahu možno konštatovať na základe relevantných dokladov predložených v dostatočnom množstve.

Používanie nezapísaného označenia je možné preukázať dôkazovými prostriedkami, ako sú napríklad objednávky, faktúry, dodacie listy, cenníky, propagačné a reklamné materiály, zoznam odberateľov a pod. Dôka-

zové materiály pritom musia spĺňať požiadavku časovú, t. j. musia pochádzať z obdobia pred podaním prihlášky zverejneného označenia, resp. musia osvedčovať skutočnosti spadajúce do tohto obdobia, ďalej musia obsahovať nezapísané označenie, musí z nich byť možné vyvodiť používanie tohto označenia pre konkrétne tovary alebo služby a musia sa viazať na osobu namietateľa.

Po posúdení predložených dôkazov je potrebné uviesť, že väčšina dôkazov predložených namietateľom je datovaných pred podaním prihlášky zverejneného označenia, pričom ostatné dôkazy, aj keď priamo nedatované, sa vzťahujú k relevantnému obdobiu, keďže to vyplýva z ich obsahu a informácií v nich uvedených, a teda dôkazy predložené namietateľom sú časovo relevantné na preukázanie naplnenia podmienok uplatneného námietkového dôvodu.

Z predložených dôkazov bolo zistené, že spoločnosť namietateľa bola založená zakladateľskou zmluvou podpísanou 11.12.1992 a zapísaná bola do obchodného registra 28.1.1993, t. j. spoločnosť TIPOS, národná lotériová spoločnosť, a. s., podniká v oblasti lotériových a hazardných hier v Slovenskej republike vyše 25 rokov. Ďalej je nutné uviesť, že na základe posúdenia predloženého výpisu z Obchodného registra SR pre spoločnosť namietateľa a informácií o histórii žrebov spoločnosti prihlasovateľa uvedených na jeho domovskej stránke možno dedukovať, že prihlasovateľ pôsobil na trhu s okamžitými lotériami pred namietateľom, avšak je nutné zdôrazniť, že tak predložený výpis z Obchodného registra SR namietateľa alebo výtlačok z internetovej stránky Ministerstva financií SR, ako ani opis histórie pôsobenia spoločnosti prihlasovateľa na trhu nepreukazuje používanie nezapísaného, resp. zverejneného označenia, pričom z uvedených dôkazov nie je možné zistiť ani formu alebo rozsah ich používania.

Namietateľ predloženými dôkazmi preukázal, že v rokoch 2014 až 2023 bola jeho spoločnosť prevádzkovateľom veľkého množstva okamžitých lotérií vrátane lotérií, medzi ktorými figurovali aj lotérie uplatňované ako nezapísané označenia v tomto konaní. Je nutné však zdôrazniť, že z jedenástich namietateľom uplatňovaných



nezapísaných označení sú v dôkazoch obsiahnuté len 4 obrazové nezapísané označenia, a to



(prvé nezapísané označenie),

(druhé nezapísané označenie),



(šieste nezapísane



označenie) a


(desiate nezapísané označenie), pričom ostatné nezapísané označenia (tretie, štvrté, piate, siedme, ôsme a deviate) možno v dôkazoch identifikovať len prostredníctvom ich slovných pomenovaní.

Namietateľ ďalej dôkazmi preukazoval aj existenciu 11 slovného nezapísaného označenia „TIPOSKRÍŽOVKA“, ktorú zdôvodnil tým, že slovné vyjadrenie „TIPOSKRÍŽOVKA“ je súčasťou všetkých ostatných nezapísaných označení - žrebov, i keď v rôznych grafických stvárneniach. K uvedenému je nutné uviesť, že v zmysle uplatneného ustanovenia podľa § 7 písm. f) zákona o ochranných známkach, je na namietateľovi, aby preukázal

používanie označenia v obchodnom styku, t. j. v obchodnej činnosti, ktorej cieľom je určitá hospodárska výhoda v podobe, v akej označenie používa na trhu. Namietateľ tým, že vyvodil používanie slovného nezapísaného označenia „TIPOSKRÍŽOVKA“ z jeho používania v grafickej podobe, nespĺnil predmetnú podmienku používania a nepreukázal používanie výlučne slovného označenia v obchodnom styku.

Predložené herné plány lotérií s výtlačkami z domovskej stránky namietateľa viažuce sa na uplatňované prvé, druhé, šieste a desiate nezapísané označenia obsahujú vyobrazenie predmetných nezapísaných označení – žrebov, podrobné informácie o podmienkach hry. Súčasťou herných plánov je uvedenie presne vymedzeného obdobia, v ktorom sa okamžitá lotéria mohla hrať, rovnako je uvedený dátum, ktorý predstavoval posledný deň na výber novej výhry. V herných plánoch sú uvedené všetky podrobnosti týkajúce sa pravidiel stávkovania, ako i reklamačný poriadok a tieto dokumenty schválilo Ministerstvo financií SR, v súlade so Zákonom o hazardných hrách. Predmetné herné plány obsahovali aj údaj hovoriaci o počte vydaných žrebov v kusoch. Na základe informácií z uvedených dokladov možno konštatovať, že používanie prvého, druhého, šiesteho a desiateho nezapísaného označenia namietateľom vo forme okamžitej lotérie na trhu vyplýva z výtlačkov domovskej stránky namietateľa, pričom v spojení s hernými plánmi, tabuľkou s vyčíslením výšky vkladov a výročnými správami za rok 2016 a 2023 je zrejmé, že prvé a druhé nezapísané označenie bolo v predaji viac ako tri roky, šieste nezapísané označenie viac ako šesť rokov pred podaním prihlášky zverejneného označenia. Desiate nezapísané označenie bolo v predaji tri mesiace pred podaním prihlášky zverejneného označenia, pričom je nespochybniteľné, že namietateľ pred podaním prihlášky zverejneného označenia vynaložil značné investície na tlač žrebov okamžitej lotérie (1 000 000 vydaných kusov prvého nezapísaného označenia, 800 000 vydaných kusov druhého nezapísaného označenia, 1 000 000 kusov šiesteho nezapísaného označenia a 1 200 000 kusov desiateho nezapísaného označenia, výška vkladov pre prvé nezapísané označenie za rok 2019 1 225 125 eur, za rok 2020 1 713 450 eur, za rok 2021 dosiahla 23 550 eur, pre druhé nezapísané označenie výška vkladov dosiahla za rok 2019 926 625 eur, za rok 2020 1 112 375 eur a za rok 2021 186 750 eur, pre šieste nezapísané označenie za rok 2016 a 2017 spolu 1 348 875 eur, a pre desiate nezapísané označenie za rok 2022 783 600 eur), ktoré boli spotrebiteľom dostupné vo viac ako 3 000 termináloch po celom území Slovenska.

Na základe informácií z častí výročných správ (výročné správy z rokov 2014 až 2019) ďalej možno uviesť, že namietateľ žreby tvoriace prvé, druhé, šieste a desiate nezapísané označenia ponúkal a predával v zberniciach umiestnených po celom Slovensku, u pouličných predajcov, v predajných termináloch či na pobočkách Slovenskej pošty. Ďalej údaje z tabuliek a grafov, ktoré boli súčasťou častí výročných správ, poskytli informácie o rôznych lotériách uvádzaných do obehu spoločnosťou namietateľa, o iných produktoch spoločnosti, tiež ekonomické ukazovatele a tržby za jednotlivé roky. Namietateľ síce nedoložil žiaden dôkaz o tržbách terminálov, ktoré by bolo možné spojiť konkrétne s predajom prvého, druhého, šiesteho alebo desiateho nezapísaného označenia, avšak tržby jednotlivých terminálov za týždeň deklarované vo výročnej správe za rok 2019, ako aj informácia o predaji viac ako 40 mil. kusov žrebov v roku 2016 v celkovej hodnote viac ako 55,6 mil. eur s čistými výnosmi viac ako 53,48 mil. eur svedčia o značných ziskoch namietateľa z predaja rôznych emisií žrebov okamžitej lotérie. Výtlačok z internetovej stránky sociálnej siete Facebook s informáciou, že „TIPOS je

na Facebooku“, na ktorom je viditeľné, že profil „ TIPOS“ sleduje 117 000 ľudí a profil „ eTIPOS hráme online“ 16 000 ľudí tiež svedčí o tom, že namietateľ je etablovanou spoločnosťou na slovenskom trhu, ktorej označenia sa dostali do povedomia relevantnej spotrebiteľskej verejnosti (napr. príspevok z 15.8.2017 s informáciou o predaji novej emisie žrebov TIPOSKRÍŽOVKA s vyobrazením druhého nezapísaného označenia



Počet predaných žrebov s nezapísanými označeniami v jednotlivých obdobiach možno vyhodnotiť ako dostatočný na vytvorenie spojitosti týchto označení s namietateľom pred podaním prihlášky zverejneného označenia. Zároveň súčasťou nezapísaných označení – žrebov, bol odkaz na namietateľa, a teda reálne vznikla spojitost' v očiach spotrebiteľskej verejnosti medzi namietateľom a prvým, druhým, šiestym a desiatym nezapísaným označením. Celkovo tak z vyhodnotenia dôkazov namietateľa (herné plány, výročné správy) možno

dospieť k záveru, že v čase pred podaním prihlášky zverejneného označenia boli tovary označené prvým, druhým, šiestym a desiatym nezapísaným označením ponúkané, distribuované a odoberané spotrebiteľskou verejnosťou v dostatočnom množstve a intenzite. Podľa predložených dôkazov možno považovať za preukázané, že takto označené tovary a služby namietateľ dodával na relevantnom trhu dlhodobo a v nezanedbateľnom množstve.

Po zhodnotení predložených dôkazných materiálov jednotlivo a vo vzájomných súvislostiach možno teda predpokladať, že prvé, druhé, šieste a desiate nezapísané označenie bolo intenzívne používané pred podaním prihlášky zverejneného označenia aj vo vzťahu k širokej spotrebiteľskej verejnosti, a preto možno považovať



za preukázané, že vo vzťahu k nezapísaným označeniam používaným na trhu pre tovary „stieracie žreby, hracie žreby“ a služby „organizovanie a vedenie lotérií, organizovanie lotérií prostredníctvom internetu; organizovanie a vedenie hier o peniaze; hazardné hry“ vzniklo namietateľovi právo pred podaním prihlášky zverejneného označenia.

Vo vzťahu k ostatným namietateľom uvedeným obrazovým nezapísaným označeniam a tiež k slovnému nezapísanému označeniu je potrebné uviesť, že namietateľ predloženými dôkazovými materiálmi nepreukázal spôsob, rozsah a obdobie ich používania vo forme žrebov okamžitej lotérie, a preto je nutné konštatovať, že nebola splnená jedna z kumulatívnych podmienok, ktorej splnenie je potrebné na úspešné uplatnenie námietok z dôvodu podľa ustanovenia § 7 písm. f) zákona o ochranných známkach, keďže v predmetnom konaní o námietkach nebolo preukázané, že vo vzťahu k týmto označeniam namietateľovi vzniklo právo pred podaním prihlášky zverejneného označenia.

Vzhľadom na uvedené sa úrad v rámci posúdenia naplnenia ďalších podmienok uplatneného námietkového dôvodu zaoberal len prvým, druhým, šiestym a desiatym nezapísaným označením.

Porovnanie tovarov a služieb

Namietateľ preukázal používanie nezapísaných označení vo vzťahu k tovarom „stieracie žreby, hracie žreby“ a vo vzťahu k službám „organizovanie a vedenie lotérií, organizovanie lotérií prostredníctvom internetu; organizovanie a vedenie hier o peniaze; hazardné hry“.

Prihlásené tovary v triede 9 „elektronické stieracie žreby na lotériové hry (softvér)“ pre zverejnené označenie a namietateľom dodávané tovary „stieracie žreby, hracie žreby“ možno označiť za tovary podobné, keďže tovary namietateľa môžu existovať aj v elektronickej verzii, a teda predstavujú k prihláseným tovarom prihlasovateľa alternatívu. Ide teda o tovary od rovnakých poskytovateľov šírené rovnakými distribučnými kanálmi.

Ostatné tovary prihlásené pre zverejnené označenie v triede 9 možno súhrnne pomenovať ako rôzne druhy elektronických, optických, meracích prístrojov, vysielacích zariadení, počítačov a počítačových programov, audiovizuálnych prístrojov či nosičov dát, a vyhodnotiť ich ako nepodobné s tovarmi „stieracie žreby, hracie žreby“, pre ktoré bolo preukázané používanie nezapísaných označení. Ide o tovary určené na iný účel, tovary majú odlišný pôvod a rozdielne sú aj ich distribučné kanály. Súčasne uvedené tovary prihlásené pre zverejnené označenie nie sú podobné ani so službami, v súvislosti s ktorými bolo preukázané používanie nezapísaných označení „organizovanie a vedenie lotérií, organizovanie lotérií prostredníctvom internetu; organizovanie a vedenie hier o peniaze; hazardné hry“, keďže tovary a služby sú rozdielnej povahy, majú iný účel použitia a odlišných poskytovateľov.

Tovary v triede 16 „tlačoviny“ prihlásené pre zverejnené označenie sú podobné s tovarmi „stieracie žreby, hracie žreby“, keďže ich možno považovať za druh polygrafických výrobkov, a tak všeobecný pojem „tlačoviny

všetkých druhov“ zahŕňa aj tovary „stieracie žreby, hracie žreby“, na ktorých bolo preukázané používanie nezapísaných označení.

Ďalšie tovary „papier; kartón; lepenka“ prihlásené v triede 16 pre zverejnené označenie v porovnaní s tovarmi „stieracie žreby, hracie žreby“ nie sú si podobné. Kým v prípade zapísaných tovarov ide o výrobky - polotovary, určené na ďalšie spracovanie, tak tovary, na ktorých bolo preukázané používanie nezapísaných označení predstavujú už spracovaný papier, podobne aj služby namietateľa majú úplne odlišný charakter, a uvedené kolízne tovary a služby nemajú rovnakých výrobcov, distribútorov ani účel použitia.

Tovary prihlásené pre zverejnené označenie „kancelárske potreby okrem nábytku“ v triede 16 nie sú podobné s tovarmi „stieracie žreby, hracie žreby“. Porovnávané tovary sú totiž svojim charakterom, účelom použitia i materiálovým zložením úplne odlišné a navyše majú aj rozdielnych výrobcov.

Ostatné prihlásené tovary v triede 16 pre zverejnené označenie (napr. noviny, knihy, plagáty, katalógy) síce tiež predstavujú polygrafické výrobky, ale ich účel, spôsob použitia a distribučné kanály sú úplne odlišné, ako pri tovaroch „stieracie žreby, hracie žreby“ a s nimi súvisiacich službách, na ktorých bolo preukázané používanie nezapísaných označení, a preto ich je nutné považovať v danom kontexte za odlišné.

Uvedené tovary napadnutej ochrannej známky nie sú podobné ani so službami týkajúcimi sa lotérií a hazardných hier, pre ktoré bolo preukázané používanie nezapísaných označení.

Tovary dodávané namietateľom „hracie žreby, stieracie žreby“ možno označiť za zhodné s tovarmi zapísanými pre napadnutú ochrannú známku „stieracie žreby (na lotériové hry), hracie žreby a tikety“ v triede 28.

Čo sa týka ďalších prihlásených tovarov zverejneného označenia v triede 28 (hračky, rôzne druhy hier či hracie žetóny), tak ich možno na základe odlišnej povahy aj účelu určenia (hra, zábava vs získanie výhry, zbohatnutie), a teda neuspokojujú rovnaké potreby spotrebiteľa. Tovary majú rozdielny pôvod, rozdielneho poskytovateľa, spotrebiteľa či odlišné predajné miesta (hračkárstvo vs pošta, stávkové kancelárie, predajcovia) vyhodnotiť ako tovary nepodobné. Kým tovary prihlasovateľa v triede 28 predstavujú vo svojej podstate rôzne druhy spoločenských hier a hračiek a sú určené na hranie najmä pre deti, tak tovary namietateľa súvisia s lotériou, tipovaním, t. j. sú svojím zameraním určené dospelšej populácii.

Možno skonštatovať, že ostatné tovary prihlásené v triede 28 nie sú zhodné ani podobné kvôli rozdielnej povahe, účelu či poskytovateľovi s tovarmi „hracie žreby, stieracie žreby“ a službami „organizovanie a vedenie lotérií, organizovanie lotérií prostredníctvom internetu; organizovanie a vedenie hier o peniaze; hazardné hry“, v súvislosti s ktorými bolo preukázané používanie nezapísaných označení.

Čo sa týka služieb prihlásených pre zverejnené označenie v triede 35, je zrejmé, že ide svojím charakterom o odlišné služby, ako sú služby a tovary, ktoré poskytuje namietateľ. Prihlásené služby sú zamerané na reklamné činnosti či rôzne druhy obchodných činností, ktorých úlohou je posilnenie pozície subjektu na trhu, či jej získanie, prípadne sa zameriavajú na poskytovanie rôznych druhov obchodných činností dôležitých pre chod podniku, tiež pre obchodnú administratívu ako špecifickú službu, a preto tieto služby majú inú povahu, účel, poskytovateľov a tiež spotrebiteľa, ako služby a tovary namietateľa, ktoré sa viažu na organizovanie lotérií a hazardu.

Prihlásené služby v triede 38 (služby umožňujúce vzájomnú komunikáciu aspoň dvoch strán, vysielanie a prenos dát) nemožno považovať za podobné ani priamo súvisiace s uvedenými tovarmi a službami namietateľa 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 služby nie sú navzájom komplementárne, ani si nekonkurujú.

Služby poskytované namietateľom „organizovanie a vedenie lotérií, organizovanie lotérií prostredníctvom internetu; organizovanie a vedenie hier o peniaze; hazardné hry“ možno aj bez hlbšej analýzy považovať za zhodné so službami „organizovanie a vedenie lotérií a stávkových hier; organizovanie lotérií a stávkových hier

prostredníctvom internetu; organizovanie a vedenie hier o peniaze; hazardné hry (herne)“ prihlásenými v triede 41 zverejneného označenia.

Služby zverejneného označenia „organizovanie elektronických kurzových stávk; organizovanie kurzových stávk, organizovanie kurzových stávk prostredníctvom internetu“ v triede 41 v porovnaní so službami poskytovanými namietateľom možno označiť ako podobné vo vysokej miere, keďže majú veľmi blízku povahu, účel aj poskytovateľov. Kurzové stávky sú charakteristické tým, že výhra pri nich je podmienená uhádnutím športových výsledkov, alebo poradí v športových súťažiach, závodoch alebo uhádnutím iných udalostí verejného záujmu, t. j. stále ide o hazardnú hru, hádanie, tipovanie, len pri splnení iných podmienok.

Ostatné služby prihlásené v triede 41 zverejneného označenia sa týkajú organizovania rôznych vzdelávacích, kultúrnych či športových činností, vydavateľskej činnosti, a svojou povahou, zameraním a účelom predstavujú odlišné služby, ako sú služby a tovary, ktoré poskytuje namietateľ „organizovanie a vedenie lotérií, organizovanie lotérií prostredníctvom internetu; organizovanie a vedenie hier o peniaze; hazardné hry“ a „hracie žreby, stieracie žreby“. Namietateľom poskytované služby a tovary sa týkajú organizovania rôznych typov lotérií, stávkových a tipovacích hier, v ktorých získavajú majitelia výhru pri vytiahnutí výherných žrebov, prípadne pri tipovaní čísel, ktoré budú pri žrebovaní náhodne vytiahnuté z osudia. Ide teda o služby nepodobné.

Na základe uvedeného možno dospieť k záveru, že tovary „elektronické stieracie žreby na lotériové hry (softvér)“ v triede 9, tovary „tlačoviny“ v triede 16, tovary „stieracie žreby (na lotériové hry); hracie žreby a tikety“ v triede 28, ako aj služby „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)“ v triede 41 zverejneného označenia boli posúdené ako zhodné a podobné s tovarmi a službami, vo vzťahu ku ktorým boli používané nezapísané označenia namietateľa. Čo sa týka ostatných tovarov zverejneného označenia v triedach 9, 16, 28 a služieb v triedach 35, 38 a 41, tak vo vzťahu k nim nebola zistená podobnosť s tovarmi a službami nezapísaných označení.

Porovnanie označení

Pred samotným porovnaním sporných označení z vizuálneho, fonetického a sémantického hľadiska úrad považuje za potrebné uviesť, že namietateľ v podaných námietkach uviedol, že s prihliadnutím na charakter zverejneného označenia a tiež vzhľadom na efektívnosť konania sa v podaných námietkach bude prednostne venovať porovnaniu zverejneného označenia len s desiatym a jedenástym nezapísaným označením a s dizajnom D 2. 1.

Keďže úrad jedenáste slovné nezapísané označenie vyhodnotil ako označenie, vo vzťahu ku ktorému namietateľ nepreukázal vznik práva pred podaním prihlášky zverejneného označenia, t. j. nebola splnená jedna z kumulatívnych podmienok, ktorej splnenie je potrebné na úspešné uplatnenie námietok z dôvodu podľa § 7 písm. f) zákona o ochranných známkach, úrad sa ďalej týmto slovným označením nezaoberal.

Zverejnené označenie (POZ 187-2023)



Desiate nezapísané označenie



Zverejnené označenie je obrazovým označením v tvare obdĺžnika, v ktorom sú na bielom podklade umiestnené slovné a obrazové prvky. V hornej časti označenia sú pod sebou umiestnené slovné prvky „niké“ a „KRÍŽOVKA“ napísané štylizovaným typom písma, slovný prvok „niké“ je vyhotovený čiernymi malými písmenami a slovný prvok „KRÍŽOVKA“ veľkými farebnými písmenami s jemným olemovaním. V pravom hornom rohu



označenia je umiestnené logo a v ľavom hornom rohu prvok „5€“. Pod slovným spojením „niké“ „KRÍŽOVKA“ sú modrým písmom napísané slovné prvky „VYLÚŠTI AŽ 100 000 €“. V strednej časti označenia je umiestnený obrazový prvok čiastočne vyplnenej krížovky v tvare štvorca zeleno sivej farby, naľavo od ktorého sú pod sebou v obdĺžnikoch napísané farebne zvýraznené slovné prvky „PULZ/KLON/ZEME/OBOR“, pričom pod každým slovom je vypísaný bonus v hodnote od 5 do 50 eur, a medzi obdĺžnikmi sú vyhotovené farebné pastelky. Pod krížovkou sú čiernou farbou napísané ďalšie slovné prvky „VAŠE PÍSMENÁ“, pod ktorými je v dvoch riadkoch po deväť farebných machúl s modrou pastelkou. Pod týmto obrazcom sú umiestnené ďalšie slovné prvky vyhotovené výrazne menšími písmenami „Nájdite 3 alebo viac slov a vyhrajte. Tabuľka výhier a podrobný návod k hre je na zadnej strane“. Napokon v ľavom spodnom rohu označenia sú drobným písmom čiernej farby napísané slovné prvky „NESTIERAŤ! INAK NEPLATNÉ“ a v pravom dolnom rohu na bielom podklade drobným čiernym písmom slovný prvok „VOIDVO-001“. Na pozadí celého žrebu sú vyhotovené nevýrazné, ťažko identifikovateľné obrázky.

Desiate nezapísané označenie je obrazovým označením v tvare obdĺžnika s modrým pozadím, na ktorom je





v strede hornej časti umiestnené logo a v ľavom hornom rohu slovný prvok „3€“. Tieto prvky sú od ďalšej časti žrebu oddelené bielou čiarou v konkávnom tvare. Pod bielou čiarou je umiestnené slovné spojenie „TIPOSKRÍŽOVKA“ napísané v jemnom poloblúku, pričom slovo „TIPOS“ je vyhotovené ružovou farbou s bielym olemovaním a slovo „KRÍŽOVKA“ bielou farbou s ružovým olemovaním. V pravej časti označenia sa nachádza obrazový prvok znázorňujúci postavy ženy a muža, ktorí držia v rukách stierací žreb, a cez ktoré sú v troch riadkoch pod sebou napísané slovné prvky „VAŠICH 18 PÍSMEN“ (bielou farbou) a „HLAVNÁ VÝHRA AŽ 50 000€“ (žltou farbou). V ľavej časti druhej tretiny sú pod sebou umiestnené slovné prvky „BONUSOVÉ SLOVO“ (žltou farbou), „SEVER“, ktorého písmená sú umiestnené v žltých políčkach imitujúcich jeden riadok z krížovky a slovný prvok „VÝHRA“, ktorý je napísaný žltou farbou na podklade obrazového prvku oblaku bielej farby, okolo ktorého sú farebné štvorčeky s otáznikmi. Podstatná časť spodnej tretiny označenia je tvorená obrazovým prvkom čiastočne vyplnenej krížovky v tvare štvorca modrej farby so žltými políčkami, od ktorej vľavo je v úzkom obdĺžniku napísaný slovný prvok „LEGENDA“ (žlté písmo na ružovom podklade) a pod ním sú na bielom podklade ďalšie slovné prvky „3 SLOVÁ 3€“, „4 SLOVÁ 8€“, „5 SLOV 10€“, „6 SLOV 20€“, „7 SLOV 50€“, „8 SLOV 100€“, „9 SLOV 1 000€“ a „10 SLOV 50 000€“. Nad obdĺžnikom s „legendou“ sú v dvoch riadkoch umiestnené slovné prvky „Pozrite inštrukcie na zadnej strane!“ a v pravom dolnom rohu pod krížovkou prvok „2222-000000-000“.


Pred samotným porovnaním zverejneného označenia s desiatym nezapísaným označením je potrebné uviesť, že obrazový prvok zobrazenia legendy k výhre po vylúštení/zotretí políčok hádanky/krížovky, rovnako ako aj slovné prvky typu „5€“, „3€“, „VYLÚŠTI AŽ 100 000 €“, „VÝHRA“, „10 SLOV 100,000€“ a slovné prvky „VAŠE PÍSMENÁ“, „BONUS“, „VÝHRA“, „NESTIERAŤ! INAK NEPLATNÉ“, „VAŠICH 18 PÍSMEN“, „HLAVNÁ VÝHRA AŽ 50 000€“, „LEGENDA“, „3 SLOVÁ 3€“, „4 SLOVÁ 8€“, „5 SLOV 10€“, „6 SLOV 20€“, „7 SLOV 50€“, „8 SLOV 100€“, „9 SLOV 1 000€“ a „10 SLOV 50 000€“, „BONUSOVÉ SLOVO 50€“, alebo „TVOJICH 18 PÍSMEN“ poukazujú na konkrétny druh tovaru (žreby, lotérie, tikety), resp. vyvolávajú s ním priamu spojitosť. Takéto prvky nemajú dostatočnú rozlišovaciu spôsobilosť. Nedostatok rozlišovacej spôsobilosti uvedených prvkov spôsobuje, že si ich spotrebiteľ nebude spájať výlučne s jediným výrobcom tiketov/lotérií/stieracích žrebov, ale bude svoju pozornosť sústreďovať na také prvky, ktoré mu umožnia odlišenie rovnakých tovarov alebo služieb pochádzajúcich od rôznych výrobcov.

Nie je možné súhlasiť s tvrdením namietateľa, že spotrebiteľa upúta a bude považovať za najpodstatnejší najmä slovný prvok „KRÍŽOVKA“ a obrazový prvok krížovky s čiastočne vyplnenými políčkami z dôvodu, že ide o najvýraznejšie prvky označenia. Obrazové prvky, ktoré namietateľ hodnotí ako dominantné a určujúce, sú v rámci porovnávaných označení skutočne výrazné a nemožno poprieť ich vnímanie priemerným spotrebiteľom. Uvedené prvky však tiež možno hodnotiť ako majúce len nižšiu rozlišovaciu spôsobilosť, keďže stieranie

políčok a odhaľovanie symbolov je v žreboch bežné, ide o sprostredkovanie zábavy, ktorú rovnako predstavuje aj lúštenie krížoviek, ktorých cieľom je rovnako odhaľiť skrytý text, ktorý sa zobrazí až po vyplnení slov, ktoré ju krížiajú, aj keď bežne nie stieraním, ale vylúštením znenia tajničky, teda doplnením správnych slov. V nadväznosti na uvedené je možné konštatovať, že rôzne spôsoby uhádnutia, resp. odkrytia symbolov na žrebe predstavuje pre každého výrobcu lotérií/žrebov dôležitý, ale zároveň bežný marketingový prostriedok, ktorého poslanie však nesúvisí s funkciou ochrannej známky - odlišiť tovary jedného subjektu od tovarov iného subjektu - ale ich cieľom je upútať a získať si zákazníka. Čím sú lákavejšie, tým je väčší predpoklad, že spotrebiteľ siahne práve po ňom. Ale, ak chce spotrebiteľ pôvod jednotlivých výrobkov odlišiť, zorientuje sa podľa iných (pôvod určujúcich) údajov obsiahnutých v označení.

V tomto prípade je jasným identifikačným znakom, ktorým je priamo poukázané na výrobcu takto označova-

ných tovarov, vo zverejnenom označení slovný prvok „niké“ a logo  a v desiatom nezapísanom označení slovný prvok „TIPOS“ a logo .

Pri porovnaní zverejneného označenia s desiatym nezapísaným označením **z vizuálneho hľadiska** je zrejmé, že kolízne označenia síce obsahujú rovnako vyobrazenie krížovky, legendy a bonusové slovo, avšak ich grafické usporiadanie a farebné vyhotovenie je odlišné. Navyše, v porovnaní so zverejneným označením, pri vnímaní nezapísaného označenia zrakový vnem priemerného spotrebiteľa ovplyvnia aj ďalšie prvky v nich obsiahnuté, ktoré sa vo zverejnenom označení vôbec nenachádzajú, a to vyobrazenie ženskej a mužskej postavy a roztrúsené políčka s otáznikmi. Najpodstatnejší rozdiel, ako už bolo uvedené, však spočíva v slovných prvkoch „niké“ vs. „TIPOS“, ktoré spotrebiteľ ľahko identifikuje aj pri zbežnom kontakte s označením, bez potreby podrobne ho skúmať. Navyše logo  v nezapísanom označení je zvýraznené jeho umiestnením v strednej hornej časti tiketu a celková grafická koncepcia porovnávaných označení sa líši - pozadie desiateho nezapísaného označenia je vizuálne rozdelené na dve časti orámovaním a konkávnym tvarom hornej strany vnútorného obdĺžnika, ženská a mužská postava, a pozadie zverejneného označenia je tvorené jedným bielym obdĺžnikom, ktorý dáva priestor vizuálne vyniknúť farebným písmenám či vyobrazeniu farebných pastieliek. Z vizuálneho porovnania zverejneného označenia s desiatym nezapísaným označením ako celkov teda vyplýva, že nimi vyvolaný vizuálny vnem je odlišný.

Z fonetického hľadiska bude spotrebiteľská verejnosť porovnávané označenia reprodukovat prostredníctvom ich slovných prvkov, keďže v prípade označení tvorených slovom aj obrazom má snahu ďalej sa o označenie zmieňovať len reprodukciami obsiahnutého slovného prvku, pokiaľ tento je dostatočne výrazný a dokáže ho identifikovať. Zverejnené označenie vzhľadom na prítomnosť množstva slovných prvkov môže byť interpretované rôznymi spôsobmi, avšak je dôvodné predpokladať, že bude interpretované hlavne prostredníctvom výrazných slovných prvkov ako „ni-ké-krí-žov-ka“ aj vzhľadom na to, že spotrebiteľ pri odkazovaní naň nebude čítať všetky ďalšie slovné prvky, ktoré nedisponujú dostatočnou mierou rozlišovacej spôsobilosti. Z rovnakých dôvodov je možné predpokladať reprodukciami desiateho nezapísaného označenia len ako „ti-pos-krí-žov-ka“. V úvode dotknutých označení, ktorý je spotrebiteľmi intenzívnejšie vnímaný, zaznejú teda dve úplne odlišné slabiky „ni-ké“ vs. „ti-pos“, ktoré ovplyvnia celkový zvukový vnem vyvolaný reprodukciami označení. Napriek tomu je nutné pripustiť, že vďaka nasledujúcim zhodným slabikám „krí-žov-ka“ budú porovnávané označenia ako celky z fonetického hľadiska čiastočne podobné.


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 slovné prvky „VYLÚŠTI AŽ 100 000 €“, „VÝHRY“, „BONUS 5 €“, „BONUS 10 €“, „BONUS 20 €“, „BONUS 50 €“, „VAŠE PÍSMENÁ“, „VÝHRA“, „NESTIERAŤ! INAK NEPLATNÉ“, „VAŠICH 18 PÍSMEN“, „HLAVNÁ VÝHRA AŽ 50 000€“, „LEGENDA“, „3 SLOVÁ 3€“, „4 SLOVÁ 8€“, „5 SLOV 10€“, „6 SLOV 20€“, „7 SLOV 50€“, „8 SLOV 100€“, „9 SLOV 1 000€“ a „10 SLOV 50 000€“, „BONUSOVO SLOVO 50€“, „HLAVNÁ VÝHRA AŽ 50 000€“ alebo „TVOJICH 18 PÍSMEN“ budú evokovať u spotrebiteľov spojitost s označovanými tovarmi a službami, týkajúcimi sa žrebov/tiketov/lotérií.

Obrazový aj slovný prvok „krížovka“ budú v označeniach vnímané rovnako ako označenie zábavnej hry, činnosti, ktorá vedie k vylúšteniu správneho hesla, tajničky.

Čo sa týka ďalších obrazových prvkov obsiahnutých v nezapísanom označení, ktoré vo zverejnenom označení chýbajú, a teda prispievajú k ich odlíšeniu, tieto budú vnímané vo význame, ktoré stvárajú – ako žena a muž držiaci papier so znázornenou krížovkou. Uvedené prvky nezapísaného označenia, najmä však slovný prvok a

logo označujúce výrobcu tovarov a poskytovateľa služieb, teda „niké“ a  vo zverejnenom označení vs.



„TIPOS“ a  v nezapísanom označení, spôsobujú odlíšenie zverejneného označenia od desiateho nezapísaného označenia zo sémantického hľadiska, a teda celkovo možno hovoriť len o ich čiastočnej sémantickej podobnosti. V tejto súvislosti nemožno opomenúť argumentáciu prihlasovateľa a ani namietateľa o tom, že obe spoločnosti pod predmetnými logami existujú na trhu s lotériami a žrebmi niekoľko desaťročí, čo podporuje tvrdenie úradu o tom, že práve tento najpodstatnejší rozdiel medzi porovnávanými označe-

niami, a to „niké“ a  vo zverejnenom označení vs. „TIPOS“ a  v nezapísanom označení bude vplývať na správanie sa spotrebiteľa na trhu pri výbere žrebov.

Celkové zhodnotenie

Na základe uvedeného porovnania kolíznych označení je potrebné konštatovať, že porovnávané označenia napriek niektorým rovnakým, resp. podobným prvkom v nich obsiahnutých, dokážu spotrebiteľa na príslušnom trhu odlíšiť na základe rozdielných a pre orientáciu spotrebiteľa podstatných rozlišujúcich prvkov jednoznačne identifikujúcich namietateľa aj prihlasovateľa. Označenia síce obsahujú rovnako vyobrazenie krížovky, legendy a bonusové slovo, avšak ich grafické usporiadanie a farebné vyhotovenie je odlišné a vizuálne tak vytvárajú odlišný celkový dojem. Čiastočná podobnosť sporných označení z fonetického a sémantického hľadiska bola konštatovaná len z dôvodu prítomnosti prvkov disponujúcich nižšou mierou, resp. žiadnou rozlišovacou spôsobilosťou, ktoré tak nebudú zohrávať dôležitú úlohu pri odlíšení tovarov či služieb označených spornými označeniami, a preto nie je možné považovať porovnávané označenia celkovo z pohľadu priemerného spotrebiteľa za podobné.

Obe spoločnosti – t. j. prihlasovateľ aj namietateľ pôsobia na trhu s hazardnými a lotériovými hrami niekoľko desaťročí, pričom na identifikáciu v súvislosti so všetkými konkrétnymi hrami či žrebmi využívajú označenie

a logo svojej spoločnosti (niké“ a  vs „TIPOS“ a ), čo nemalou mierou prispieva k spontánnej rozpoznateľnosti nimi propagovaných a distribuovaných žrebov či iných hier spotrebiteľmi.

Možno uviesť, že v predmetnom prípade príslušnú skupinu verejnosti tvorí vzhľadom na povahu dotknutých tovarov a služieb (hracie žreby, organizovanie stávkových hier a lotérií), ktoré boli posúdené ako zhodné alebo podobné, široká verejnosť, ktorá venuje výberu a kúpe týchto tovarov a služieb nižší až priemerný stupeň pozornosti, pretože v posudzovanom prípade sa spotrebiteľ zameriava viac na výšku výhry a k samotným stávkam a lotériám, keďže tieto pracujú na princípe náhody, zvyčajne pristupuje ako ku hre a nie ako k investovaniu peňažných prostriedkov, kde je žiaduce veľmi detailne a obozretne zvážiť jednotlivé kroky.

Vzhľadom na uvedené je možné konštatovať, že zverejnené označenie ako celok vyvoláva odlišný celkový dojem ako desiate nezapísané označenie, a preto aj napriek tomu, že nezapísanému označeniu, ku ktorému vzniklo namietateľovi právo pred dňom podania prihlášky zverejneného označenia, sa vzťahuje k tovarom a službám, ktoré boli vyhodnotené ako zhodné alebo podobné s časťou tovarov a služieb prihlásených pre zverejnené označenie, nebude dochádzať k pravdepodobnosti zámeny ani asociácie zverejneného označenia s desiatym nezapísaným označením.

Podľa § 7 písm. f) citovaného zákona sa označenie nezapíše do registra na základe námietok podaných podľa § 30 užívateľom nezapísaného označenia alebo užívateľom iného označenia používaného v obchodnom

styku, ak právo k tomuto označeniu vzniklo pred dňom podania prihlášky a toto označenie nemá len miestny dosah, ak z dôvodu zhodnosti alebo podobnosti prihláseného označenia s nezapísaným označením alebo s iným označením používaným v obchodnom styku a zhodnosti alebo podobnosti tovarov alebo služieb, na ktoré sa tieto označenia vzťahujú, existuje pravdepodobnosť zámenny na strane verejnosti; za pravdepodobnosť zámenny sa považuje aj pravdepodobnosť asociácie s nezapísaným označením alebo s iným označením používaným v obchodnom styku.

Keďže nebolo konštatované naplnenie všetkých kumulatívnych zákonných podmienok na úspešné uplatnenie námietok podľa ustanovenia § 7 písm. f) zákona o ochranných známkach, je potrebné námietky podané z tohto dôvodu odmietnuť.

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

Podľa § 7 písm. h) citovaného zákona sa označenie nezapíše do registra na základe námietok podaných podľa § 30 majiteľom skoršieho práva priemyselného vlastníctva, ak by použitím tohto označenia mohli byť tieto práva dotknuté.

V konaní o námietkach bolo zistené, že prihláška ochrannej známky číslo spisu POZ 187-2023, proti ktorej námietky smerujú, bola podaná 27.1.2023 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.

Namietateľ TIPOS, národná lotériová spoločnosť, a. s., Brečtanová 1, 830 07 Bratislava je majiteľom dizajnov D 1.1 až D 16.1 zapísaného dizajnu č. 28109 s názvom „Stierateľné žreby“, stelesneného vo výrobku stierací žreb, s právom prednosti od 4.9.2014, ktorý bol zapísaný do registra dizajnov 18.11.2014. Zápis týchto dizajnov v triede 19/08.05 medzinárodného triedenia priemyselných vzorov podľa Locarnskej dohody bol zverejnený 7.1.2015 vo Vestníku Úradu priemyselného vlastníctva Slovenskej republiky.

Z porovnania dátumov práva prednosti zverejneného označenia a uvedeného dizajnu vyplýva, že dizajny D 1.1 až 16.1 zapísaného dizajnu č. 28109 majú skoršie právo prednosti ako zverejnené označenie, a teda namietateľ je majiteľom skorších práv priemyselného vlastníctva.

Dizajny namietateľa sú stelesnené vo výrobku stieracie žreby, a obsahujú slovo „KRÍŽOVKA“ spolu s jej vyobrazením, údaje o podmienkach hry „HLAVNÁ VÝHRA AŽ 50 000€“, „TVOJICH 18 PÍSMEN ?????????“. Z obsahnutých slovných a obrazových prvkov v dizajnoch vyplýva, že môžu byť určené na získanie peňažnej výhry prostredníctvom stieracieho žrebu.




Zverejnené označenie obsahuje tiež slovný prvok „KRÍŽOVKA“ spolu s jej vyobrazením, informáciu o výške novej výhry či údaje o podmienkach hry. Prihlásené je pre tovary a služby, ako už boli vymenované pri uplatnenom ustanovení podľa § 7 písm. f) zákona o ochranných známkach, teda okrem iných aj pre tovary „stieracie žreby (na lotériové hry); hracie žreby a tikety“ v triede 28.

Pre potreby posúdenia či by použitím zverejneného označenia mohli byť práva namietateľa k jeho dizajnom dotknuté, je potrebné ďalej vykonať porovnanie zverejneného označenia a dizajnov namietateľa.

Namietateľ vzhľadom na efektivitu konania porovnal v námietkach zverejnené označenie len s dizajnom D 2.1.




Dizajn namietateľa č. 28109 - 2.1 predstavuje grafické riešenie stieracieho žrebu, pričom má nasledujúce znaky:

stierací žreb je v tvare obdĺžnika, ktorý je olemovaný červenou linkou, v hornej časti žrebu ukončenou v konkávnom tvare. V hornej tmavomodrej časti žrebu je v strede umiestnené logo , pod logom je na podklade nepravidelných geometrických útvarov (žltá, červená, modrá farba) vyhotovené slovné spojenie „TIPOSKRÍŽOVKA“ bielymi písmenami. Stredná časť žrebu je tvorená tromi obdĺžnikmi bledomodrej, zelenej a žltej farby, ktoré sú pozadím pre obdĺžnik sivej farby, v ktorom sú umiestnené v dvoch riadkoch otázniky vyhotovené striedavo červenou, žltou, modrou a zelenou farbou. Súčasťou tohto obdĺžnika sú aj slovné prvky „TVOJICH 18 PÍSMEN“ a nápis „HLAVNÁ VÝHRA AŽ 50 000€“. V spodnej časti na pozadí farebných (bledomodrá, červená, žltá a zelená) obdĺžnikov je umiestnená nevyplnená krížovka štvorcového tvaru bledosivej farby a po jej ľavej strane obdĺžnik rozdelený na deväť riadkov, pričom navrchu tohto obdĺžnika je v hornom riadku nápis „LEGENDA“.

Pri porovnaní dizajnu namietateľa a zverejneného označenia je potrebné uviesť, že sa odlišujú farebnosťou a celkovým usporiadaním prvkov, ktoré obsahujú. Predmetný dizajn a rovnako aj zverejnené označenie obsahujú obrazec krížovky, ktorá je v prípade dizajnu nevyplnená a v prípade zverejneného označenia ide o čiastočne vyplnenú krížovku. Súčasťou zverejneného označenia na ľavej strane od krížovky sú vyplnené farebné obdĺžniky s bonusovými slovami (PULZ, KLON, ZEME, OBOR) a s informáciami o bonusoch. Nad krížovkou je umiestnené slovné spojenie „VYLÚŠTI AŽ 100 000€“.

Ďalej zverejnené označenie obsahuje vyobrazenie farebných pasteliek medzi bonusovými slovami a tiež pod krížovkou stvárnenú modrú pastelku vloženú do obdĺžnika s farebnými machuľami a s prvkami „VAŠE PÍSMENÁ“. Pod týmto obrazcom sú napísané ďalšie slovné prvky poskytujúce informácie o hre. Ide o prvky, ktoré v predmetnom dizajne 28109-2.1 absentujú. Dizajn na rozdiel od zverejneného označenia obsahuje len slovné prvky „TVOJICH 18 PÍSMEN“, „HLAVNÁ VÝHRA AŽ 50 000€“ a „LEGENDA“.


Zverejnené označenie a dizajn v hornej časti obsahujú slovné spojenie „niké KRÍŽOVKA“ vs „TIPOSKRÍŽOVKA“, pričom zhodná časť „KRÍŽOVKA“ je stvárnená odlišným spôsobom. V zverejnenom označení ide o štylizované výrazne farebné písmená, ktorých farba sa zhoduje s farbou použitou pri vyhotovení farebných machuľ v dolnej časti označenia. V dizajne je slovo „KRÍŽOVKA“ vyhotovené bielymi písmenami s čiernym olemovaním.

Najpodstatnejším rozdielom medzi zverejneným označením a dizajnom namietateľa je však prítomnosť slovných prvkov „niké“ vs. „TIPOS“ nachádzajúcich sa nad/pred slovom „KRÍŽOVKA“, ktoré výrazne prispievajú k ich odlišeniu, ako aj obsiahnutie loga spoločnosti prihlasovateľa, resp. namietateľa v hornej časti žrebov. Navyše logo  v namietanom dizajne je zvýraznené jeho umiestnením v strednej hornej časti stiera-

cieho žrebu, ktoré spotrebiteľ odlíši od loga




umiestnené v hornom rohu zverejneného označenia.

Možno tak skonštatovať, že uvedené slovné prvky až na slovnú časť „KRÍŽOVKA“ obsiahnuté v dizajne namietateľa sa jednak nezhodujú so slovnými prvkami zverejneného označenia, ich stvárnenie je odlišné a zároveň súčasťou dizajnu je logo spoločnosti namietateľa . Zverejnené označenie obsahuje množstvo

d ďalších slovných a obrazových prvkov absentujúcich v dizajne, slovný prvok „KRÍŽOVKA“ je vyhotovený odlišným spôsobom a rovnako ako dizajn, tak aj zverejnené označenie vo svojej hornej časti obsahuje logo prihlasovateľa



, ktoré je samotným slovným prvkom, ako aj jeho grafickou úpravou úplne odlišné od slovného prvku a loga namietateľa . Navyše predmetom ochrany dizajnu je okrem spomínaných znakov celkový vzhľad stieracieho žrebu. To znamená, že zverejnené označenie vyvoláva odlišný celkový dojem ako dizajn namietateľa.

Všetky uvedené znaky sú teda v dizajne namietateľa v porovnaní so zverejneným označením odlišne graficky usporiadané a líšia sa aj ich farebným vyhotovením. Nemožno opomenúť skutočnosť, že užívateľom dizajnu je informovaný a obozretný užívateľ, ktorý pozná žreby a pri ich výbere sa sústreďuje hlavne na rozlišujúce prvky upozorňujúce na ich dlhoročných poskytovateľov – TIPOS vs N I K É.

Napriek tomu, že dizajn namietateľa môže slúžiť pre zhodné tovary, ako sú tovary, pre ktoré je okrem iných prihlásené aj zverejnené označenie, zverejnené označenie vyvoláva odlišný celkový dojem v porovnaní s dizajnom namietateľa, na ktorom sa podané námietky zakladajú, preto použitím zverejneného označenia na tovaroch a vo vzťahu k službám, pre ktoré je prihlásené, nemôžu byť práva namietateľa ako majiteľa uvedeného dizajnu dotknuté, a teda nie sú splnené podmienky na úspešné uplatnenie námietok podľa ustanovenia § 7 písm. h) zákona o ochranných známkach.

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

Podľa § 7 písm. j) citovaného zákona sa označenie nezapíše do registra na základe námietok podaných podľa § 30 osobou, ktorá je dotknutá na svojich právach prihláškou, ktorá nebola podaná v dobrej viere.

K uplatnenému ustanoveniu podľa § 7 písm. j) zákona o ochranných známkach namietateľ uviedol, že predstavuje štátny podnik, ktorý na slovenskom trhu pôsobí od roku 1993. Prihlasovateľ pôsobí na slovenskom trhu od roku 1991 a predstavuje najstaršiu a najväčšiu súkromnú stávkovú spoločnosť (dôkaz č. 16). Namietateľ a prihlasovateľ sú tak viac ako 30 rokov konkurentmi na trhu. Namietateľ upozornil, že označenie „TIPOSKRÍŽOVKA“ preukázateľne používal od roku 2014 po súčasnosť na území Slovenskej republiky vo veľkom rozsahu, a to vo vzťahu k tovarom „stieracie žreby, hracie žreby“ a k službám „organizovanie a vedenie lotérií, organizovanie lotérií prostredníctvom internetu; organizovanie a vedenie hier o peniaze; hazardné hry“. Prihlasovateľ si zverejnené označenie vytvoril takým spôsobom, že vymenil obchodné meno TIPOS za svoje obchodné meno „niké“ a ponechal slovo „KRÍŽOVKA“, pričom označenie tiež používa na označovanie stieracích žrebov.

Vzhľadom na to, že ide o spoločnosti, ktoré sú priamymi a najväčšími konkurentmi na relevantnom trhu, tak je podľa názoru namietateľa nespochybniteľné, že prihlasovateľ vedel o existencii práv namietateľa k starším



nezapísaným označeniam „TIPOSKRÍŽOVKA“ a prihlasovateľ predmetného označenia si prihlásil aj



obrazové označenie POZ 186-2023. Zverejnené označenie a stieracie žreby prihlasovateľa obsahujú aj mnohé ďalšie prvky, ktoré sú zhodné či podobné nezapísaným označeniam či dizajnu namietateľa.

V tejto súvislosti namietateľ poukázal aj na skutočnosť, že prihlasovateľ si 24.11.2020 podal prihlášky ochranných známk obsahujúce slovné prvky „nikéKRÍŽOVKA“, a to POZ 2676-2020 a POZ 2681-2020 (dôkaz č. 19a)

a 19b)) pre tovary a služby v triedach 9, 16, 28, 35, 38 a 41, proti ktorým namietateľ 17.3.2021 tiež podal námietky (dôkaz č. 20a), b),c), d.)).

Prihlasovateľ prihlásením predmetných označení nepochybne neoprávnene ťažil z rozlišovacej spôsobilosti starších nezapísaných označení namietateľa. Takéto konanie je spôsobilé odlákať od namietateľa časť spotrebiteľov, kupujúcich žreby „TIPOSKRÍŽOVKA“, čo predstavuje neoprávnenú výhodu pre prihlasovateľa na úkor namietateľa, skonštatoval namietateľ.

Podľa namietateľa tak prihláška zverejneného označenia nebola podaná v dobrej viere a takéto konanie nie je v súlade s dobrými mravmi.

V súvislosti s argumentmi namietateľa je nutné uviesť, že námietky proti zápisu označenia do registra podľa uplatneného námietkového ustanovenia môže podať ten, kto je dotknutý na svojich právach prihláškou ochrannej známky, ktorá nebola podaná v dobrej viere. Účelom ustanovenia § 7 písm. j) citovaného zákona je zabrániť zápisu ochranných známk podaných v nie dobrej viere, resp. vice versa v zlej viere, keď táto nie je zjavná a úrad sa o jej existencii nemôže dozvedieť v rámci svojej činnosti. Je teda na namietateľovi, aby úradu uviedol skutočnosti a svoje tvrdenia podložil dôkazmi, ktoré preukazujú, že prihlasovateľ nekonal pri podaní prihlášky v dobrej viere. Relevantným dátumom, ku ktorému je potrebné uvedené preukázať je obdobie pred podaním prihlášky zverejneného označenia, v predmetnom prípade pred 27.1.2023.

Dobrá viera ako vnútorný psychický stav (subjektívne presvedčenie) nie je a ani sama osebe nemôže byť predmetom dokazovania a vyvodiť ju možno len na základe posúdenia okruhu objektívnych skutočností, ktoré uvedie a preukáže namietateľ. Absenciu dobrej viery možno charakterizovať ako nepoctivý úmysel na strane prihlasovateľa. Dôkazné bremeno v súvislosti so skutočnosťami svedčiacimi o nedostatku dobrej viery leží na strane namietateľa.

Pre naplnenie uplatneného námietkového dôvodu musí v dôsledku prihlásenia označenia ako ochrannej známky existovať určitá nespravodlivá výhoda na strane prihlasovateľa, resp. sa musí dôvodne predpokladať, že zápisom prihláseného označenia ako ochrannej známky by prihlasovateľ takúto výhodu získal. Súčasne musí dôjsť k zásahu do práv namietateľa. Pojem „dotknutie na právach“ predstavuje akýkoľvek zásah do práv namietateľa, a to bez ohľadu na jeho intenzitu, frekvenciu, trvanie alebo prípadné negatívne následky v podobe ujmy. Vznik škody či inej ujmy nie je považovaný za nevyhnutnú podmienku, pretože podstatné je to, že podaním prihlášky ochrannej známky došlo k objektívne nežiaducemu následku v právnej sfére namietateľa.

Neexistencia dobrej viery sa musí viazať na osobu prihlasovateľa a jej preukázanie musí byť časovo viazané na podanie prihlášky označenia na zápis ako ochrannej známky. Podanie prihlášky v nie dobrej viere patrí k tým dôvodom odmietnutia ochrany, ktoré sú všeobecne nezávislé od zoznamu prihlásených tovarov a služieb.

Na zistenie, či prihlasovateľ ku dňu podania prihlášky ochrannej známky nekonal v dobrej viere je potrebné vykonať celkové posúdenie, v ktorom sa zohľadnia všetky relevantné skutočnosti daného prípadu vyplývajúce z tvrdení a dôkazov predložených účastníkmi konania. Medzi takéto skutočnosti patrí napr. povaha označenia prihláseného na zápis do registra ochranných známk, stupeň všeobecnej známosti označenia v okamihu podania prihlášky na účely jeho zápisu ako ochrannej známky, vzťah prihlasovateľa a užívateľov skoršieho označenia, ako aj skutočnosť, či osoba podávajúca prihlášku o práve inej osoby na zhodné alebo podobné označenie vedela, alebo či v čase podania prihlášky ochrannej známky o tomto práve vedieť mohla a tiež to, či neexistuje dôvod, ktorý by konanie prihlasovateľa ospravedlňoval. Za konanie v nie dobrej viere možno považovať napríklad aj situáciu, keď je prihlasovateľ obchodne alebo hospodársky prepojený so subjektom používajúcim označenie prihlásené na zápis do registra ochranných známk a podaním prihlášky ochrannej známky by prihlasovateľ získal určitú neoprávnenú výhodu, napríklad by zneužil rozlišovaciu spôsobilosť alebo dobré meno označenia alebo by bránil vstúpiť oprávnenej osobe na trh v určitej krajine, vytlačal by ju z tohto trhu (podanie tzv. blokačnej prihlášky ochrannej známky) a podobne, a na druhej strane by subjekt používajúci označenie prihlásené na zápis do registra ochranných známk utrpel nejakú ujmu, ktorá sa môže prejavíť naplno až v budúcnosti.

Za rozhodujúce skutočnosti pre zistenie, či prihlasovateľ konal pri podaní prihlášky ochrannej známky v zlej viere, je nutné považovať jednak objektívnu známosť (vedomosť) určitej skutočnosti a jednak subjektívny úmysel (zámer), pričom nie je nutné, aby osoba, ktorej konanie je posudzované, považovala svoj úmysel alebo konanie za zlé. Obidve zložky podmieňujúce existenciu zlej viery prihlasovateľa, t. j. vedomosť a úmysel, musia byť prítomné súčasne, a ak čo i len jedna z nich absentuje, nemožno hovoriť o podaní prihlášky ochrannej známky v zlej viere.

V súvislosti s uplatneným ustanovením zákona o ochranných známkach je potrebné, aby namietateľ úradu uviedol skutočnosti a svoje tvrdenia podložil dôkazmi, ktoré preukazujú, že prihlasovateľ nekonal pri podaní prihlášky v dobrej viere.

Namietateľ doplnil odôvodnenie podaných námietok nasledujúcimi dôkazmi:

- výtlačok z Obchodného registra SR z 26.5.2023 spoločnosti prihlasovateľa N I K É, spol. s r. o., s dátumom zápisu 25.1.1991 pre predmet činnosti okrem iného prevádzkovanie lotériových hier, prevádzkovanie hazardných hier prostredníctvom internetu, vykonávanie podnikateľskej činnosti súvisiacej s prevádzkovaním hazardných hier;

- výtlačok z webovej stránky prihlasovateľa, ktorý poskytuje informácie o uvedení novej lotérievej hry níké KRÍŽOVKA, súčasťou výtlačku je vyobrazenie žrebu zhodujúce sa so zverejneným označením, ďalej informácie týkajúce sa spôsobu a pravidiel hry, medzi ktorými je uvedený aj údaj o začiatku a konci predaja žrebov – 20.10.2022 – 29.2.2024;

- kópiu výpisu z registra ochranných známk o POZ 186-2023 – z výpisu je zrejmé, že obrazové označenie



bolo prihlásené prihlasovateľom 27.1.2023 pre tovary a služby v triedach 9, 16, 28, 35, 38 a 41 medzinárodného triedenia tovarov a služieb;

- kópiu výpisu z registra ochranných známk o POZ 2681-2020 – z výpisu je zrejmé, že obrazové označenie



bolo prihlásené spoločnosťou N I K É, spol. s r. o. (v predmetnom konaní prihlasovateľ) 24.11.2020 pre tovary a služby v triedach 9, 16, 28, 35, 38 a 41 medzinárodného triedenia tovarov a služieb a zverejnené bolo vo Vestníku úradu 13.1.2021;

- kópiu výpisu z registra ochranných známk o POZ 2676-2020 – z výpisu je zrejmé, že obrazové označenie



bolo prihlásené spoločnosťou N I K É, spol. s r. o. (v predmetnom konaní prihlasovateľ) 24.11.2020 pre tovary a služby v triedach 9, 16, 28, 35, 38 a 41 medzinárodného triedenia tovarov a služieb a zverejnené bolo vo Vestníku úradu 13.1.2021;

- kópiu námietok proti zápisu označenia POZ 2676-2020 a proti POZ 2681-2020 zo 17.3.2021, ktoré podala spoločnosť TIPOS, národná lotériová spoločnosť, a. s., v predmetnom konaní ide tiež o namietateľa.

Úrad opätovne uvádza, že za rozhodujúce skutočnosti pre zistenie, či prihlasovateľ konal pri podaní prihlášky ochrannej známky v zlej viere, je nutné považovať jednak objektívnu známosť (vedomosť) určitej skutočnosti a jednak subjektívny úmysel (zámer), pričom nie je nutné, aby osoba, ktorej konanie je posudzované, považovala svoj úmysel alebo konanie za zlé.

Z predloženého odôvodnenia podaných námietok vyplýva, že prihlasovateľ žiada o zápis do registra ochran-



ných známk podaním prihlášky zverejneného obrazového označenia . Namietateľ je majiteľom ne-



zapísaného obrazového označenia a tiež dizajnu č. 28109 s názvom „Stierateľné žreby“. Z opisu vonkajších znakov dizajnu a porovnania so zverejneným označením v predchádzajúcej časti tohto rozhodnutia zaoberajúcej sa posúdením uplatneného dôvodu podľa § 7 písm. h) zákona o ochranných známkach vyplynulo, že medzi zverejneným označením a dizajnom namietateľa existujú odlišnosti vedúce ku konštatovaniu, že celkový dojem, ktorý vyvoláva zverejnené označenie a dizajn namietateľa, sú odlišné a k zásahu do práv namietateľa tak nemôže dôjsť.

Rovnako pri skôr posúdenom uplatnenom dôvode podľa § 7 písm. f) zákona o ochranných známkach bolo konštatované, že zverejnené označenie ako celok vyvoláva odlišný celkový dojem ako desiate nezapísané označenie, ku ktorému vzniklo namietateľovi právo pred dňom podania prihlášky zverejneného označenia.

Z obsahu predložených dôkazov a vyjadrení prihlasovateľa aj namietateľa vyplýva, že prihlasovateľ v čase podania prihlášky ochrannej známky POZ 187-2023 vedel o tom, že na trhu existuje lotéria so stieracími žrebmí „TIPOSKRÍŽOVKA“, ktorú prevádzkoval namietateľ, avšak v tejto súvislosti je potrebné poukázať na to, že samotná vedomosť, ako jeden z faktorov pri skúmaní, či prihláška zverejneného označenia nebola podaná v dobrej viere, nie je v súlade s judikatúrou postačujúca, aby bolo možné námietkam na základe uvedeného ustanovenia zákona o ochranných známkach vyhovieť. Nevyhnutné je súčasné preukázanie úmyslu prihlasovateľa, že konal nečestne, s úmyslom spôsobiť namietateľovi ujmu a získať neoprávnenú výhodu vo svoj prospech.

Ako už bolo uvedené skôr, tak spoločnosť namietateľa, ako aj spoločnosť prihlasovateľa, pôsobí na trhu s hazardnými a lotériovými hrami niekoľko desaťročí, pričom po celý čas existujú a ponúkajú svoje tovary a služby pod nezmeneným slovným označením a logom, podľa ktorých sa spotrebiteľ orientuje na trhu, a ktoré sú aj súčasťou všetkých stieracích žrebov (žreb č. 1 až 10), na ktoré poukázal namietateľ v súvislosti s ich preukazovaním ako nezapísaných označení namietateľa a tiež dizajnov namietateľa.




Namietateľ predložil kópiu námietok proti zápisu označení POZ 2676-2020 a POZ 2681-2020, ktoré boli úradu doručené 17.3.2021, a to z dôvodov podľa § 7 písm. f) a h) zákona o ochranných známkach, pričom ich odôvodnenie bolo založené na existencii nezapísaných označení „TIPOSKRÍŽOVKA“ a tiež zapísaného dizajnu č. 28109 (podávateľ námietok je zhodný s podávateľom námietok v predmetnom prípade). Namietateľ v nich skonštatoval, že prihlasovateľ sa pri jeho tvorbe inšpiroval dizajnom a nezapísanými označeniami namietateľa, a preto ide o vysoko podobné označenia, pričom táto podobnosť v žiadnom prípade nemôže mať náhodný charakter. Námietky boli rozhodnutiami POZ 2676-2020/N-1-2022 a POZ 2681-2020/N-2-2022 zo 14.1.2022 zamietnuté. V rozhodnutiach úradu bolo uvedené, že zverejnené označenia ako celky vyvolávajú úplne odlišný celkový dojem ako dizajn namietateľa, a preto, napriek tomu, že dizajn namietateľa môže slúžiť pre zhodné tovary, ako sú tovary, pre ktoré je prihlásené zverejnené označenie, použitím zverejneného označenia na tovaroch, pre ktoré je prihlásené, nemôžu byť práva namietateľa ako majiteľa uvedeného dizajnu dotknuté (§ 7 písm. h) zákona o ochranných známkach). Podobný záver o nepodobnosti zverejneného označenia a nezapísaných označeniach konštatoval úrad aj pri posudzovaní ustanovenia podľa § 7 písm. f) zákona o ochranných známkach. Konanie o uvedených námietkach nie je právoplatne ukončené, keďže namietateľ proti predmetným rozhodnutiam o zamietnutí námietok podal rozklad.

Namietateľ ďalej podotkol, že použitím slovného prvku „KRÍŽOVKA“ v spojení so žrebmí prihlasovateľom, ktoré si počas rokov používania na trhu namietateľom získali obľubu u spotrebiteľskej verejnosti, svedčí

o tom, že prihlasovateľ neoprávnené ťažil z rozlišovacej spôsobilosti starších nezapísaných označení namietateľa.

V predchádzajúcej časti rozhodnutia už bolo uvedené, že slovný prvok „KRÍŽOVKA“ a obrazový prvok krížovky predstavujú prvky majúce len nižšiu rozlišovaciu spôsobilosť, keďže stieranie políčok a odhaľovanie symbolov je v žreboch bežné, ide o sprostredkovanie zábavy, ktorú rovnako predstavuje aj lúštenie krížoviek, ktorých cieľom je rovnako odhaliť skrytý text, ktorý sa zobrazí až po vyplnení slov, ktoré ju križujú, aj keď bežne nie stieraním, ale vylúštením znenia tajničky, teda doplnením správnych slov. V nadväznosti na uvedené bolo preto konštatované, že rôzne spôsoby uhádnutia, resp. odkrytia symbolov na žrebe predstavuje pre každého výrobcu lotérií/žrebov dôležitý, ale zároveň bežný marketingový prostriedok, ktorého poslanie však nesúvisí s funkciou ochrannej známky - odlíšiť tovary jedného subjektu od tovarov iného subjektu - ale ich cieľom je upútať a získať si zákazníka. Ale, ak chce spotrebiteľ pôvod jednotlivých výrobkov odlíšiť, zorientuje sa podľa iných (pôvod určujúcich) údajov obsiahnutých v označení.

V tomto prípade je jasným identifikačným znakom, ktorým je priamo poukázané na výrobcu takto označova-

ných tovarov, vo zverejnenom označení slovný prvok „niké“ a logo  a v nezapísanom označení a v dizajne slovný prvok „TIPOS“ a logo . Z dôkazov, ktoré predložil namietateľ vyplýva, že práve slovným prvkom „TIPOS“ a logom  namietateľ označoval a označuje nie len žreby, lotériové a iné hazardné hry, rovnako nimi označuje predajné miesta týchto žrebov.

Úrad považuje v tejto súvislosti za potrebné uviesť, že dospel ku konštatovaniu nepodobnosti označení ako celkov po dôslednom posúdení všetkých prvkov, ktorými je tvorené zverejnené označenie, ako aj nezapísané označenie či dizajn, a to aj napriek tomu, že kolízne označenia obsahujú spoločný prvok „KRÍŽOVKA“.

Namietateľ tiež predložil výročné správy od roku 2014 do 2019 a taktiež prehľad výšky finančných vkladov za jednotlivé roky 2014 až 2023 za predaj žrebov „TIPOSKRÍŽOVKA“, ktorými deklaroval úspešnosť lotérií „TIPOSKRÍŽOVKA“, pričom z uvedených údajov nijakým spôsobom nevyplýva znížený predaj žrebov „TIPOSKRÍŽOVKA“, práve naopak ide o údaje týkajúce sa finančných vkladov a predaných žrebov v uvedených rokoch so stúpajúcou tendenciou. Uvedené svedčí v prospech tvrdenia úradu, že spotrebiteľ sa na trhu orientuje podľa údajov, ktoré poukazujú na výrobcu či poskytovateľa tovarov a služieb.

V nadväznosti na uvedené možno uviesť, že len na základe toho, že prihlasovateľ v čase podania prihlášky zverejneného označenia mohol vedieť či vedel o tom, že namietateľ je vlastníkom dizajnu, resp. že používa označenie žrebov so slovným prvkom „KRÍŽOVKA“ pre tovary - žreby a služby týkajúce sa organizovania hazardných či lotériových hier, nemožno vyvodzovať že prihláška zverejneného označenia nebola podaná v dobrej viere.

V danom prípade tiež nebola zistená existencia pravdepodobnosti zámery zverejneného označenia s nezapísaným označením a dizajnom, a preto sa nemožno stotožniť s tvrdením prihlasovateľa o neoprávnenom ťažení z rozlišovacej spôsobilosti starších nezapísaných označení namietateľa. Prihlasovateľ si prihlásil označenie, ktoré je od nezapísaných označení a dizajnu namietateľa natoľko odlišné, že je schopné odlíšiť ním označované tovary – žreby od tovarov – žrebov namietateľa označovaných nezapísanými označeniami či dizajnom.

Zo zistených skutočností nevyplýva a ani nebolo namietateľom podložené relevantnými argumentmi a dôkazmi, že v dôsledku prihlásenia zverejneného označenia ako ochrannej známky by vznikla prihlasovateľovi nespravodlivá výhoda, resp. že by bolo možné dôvodne predpokladať získanie takej výhody zápisom zverejneného označenia ako ochrannej známky do registra. Zároveň nebolo preukázané, že podaním prihlášky zverejneného označenia a jeho zápisom by mohla byť spôsobená ujma namietateľovi, ani to, či a k akému zásahu do jeho práv by mohlo dôjsť.

Namietateľ nepreukázal, že prihlasovateľ pri podaní prihlášky zverejneného označenia konal v rozpore s uznávanými princípmi etického správania alebo poctivými obchodnými a podnikateľskými zvyklosťami s cieľom získať neoprávnenú výhodu alebo spôsobiť namietateľovi ujmu, či zasiahnuť do jeho práv, a preto ani námietkový dôvod podľa § 7 písm. j) zákona o ochranných známkach nemožno považovať za opodstatnený.

Vzhľadom na uvedené skutočnosti je nutné konštatovať, že zákonné podmienky námietkových dôvodov uplatnených podľa § 7 písm. f), h) a j) zákona o ochranných známkach naplnené neboli, a preto 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 3, Slovenská republika

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