



Banská Bystrica 21.03.2024
POZ 1223-2023/N-23-2024

ROZHODNUTIE

Vo veci námietok namietateľa I SEE ITF, s. r. o., Plynárenská 3D, 821 09 Bratislava-mestská časť Ružinov (ďalej namietateľ), proti zápisu obrazového označenia  do registra ochranných známkov, prihláseného 2.6.2023 prihlasovateľom MARKÍZA – SLOVAKIA, spol. s r. o., Bratislavská 1/a, 843 56 Bratislava-Záhorská Bystrica, zastúpeným v konaní spoločnosťou FAJNOR IP s. r. o., Krasovského 13, 851 01 Bratislava (ďalej prihlasovateľ), pod číslom spisu POZ 1223-2023 a zverejneného vo Vestníku Úradu priemyselného vlastníctva Slovenskej republiky 12.7.2023, 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 takto:

námietky sa zamietajú.

Odôvodnenie:

Proti zápisu obrazového označenia  do registra ochranných známkov, číslo spisu POZ 1223-2023 (ďalej aj zverejnené označenie), boli 12.10.2023 podané námietky týkajúce sa všetkých prihlásených tovarov a služieb v triedach 9, 16, 35, 38 a 41 medzinárodného triedenia tovarov a služieb. Námietky boli podané podľa § 30 v spojení s § 7 písm. f) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov (ďalej aj zákon o ochranných známkach).

Namietateľ odôvodnil podanie námietok tým, že prihlasovateľ žiada o zápis označenia, ktoré má nedostatočnú rozlišovaciu spôsobilosť od nezapísaného označenia „JAMA LEVOVA“. Zverejnené označenie a nezapísané označenie sú podľa namietateľa z vizuálneho hľadiska zhodné, u prihlasovateľa v čierno-bielej kombinácii (čierny podklad – biele písmo) a u namietateľa v bielo-čiernej kombinácii (biely podklad – čierne písmo). Z fonetického a sémantického hľadiska sú označenia zhodné. Obe označenia vyhodnotil namietateľ ako vysoko podobné až takmer úplne zhodné, z čoho vyplýva vysoká miera pravdepodobnosti zámeny na strane verejnosti.

Namietateľ zdôraznil, že nezapísané označenie „JAMA LEVOVA“ používa od roku 2020, kedy bolo preňho vytvorené na základe zmluvy s umelkyňou Mgr. Barborou M., PhD. Z časového hľadiska tak považoval za zrejmé, že právo k nezapísanému označeniu „JAMA LEVOVA“ mu vzniklo pred dňom podania prihlášky zverejneného označenia.

Namietateľ konkrétnu podobu nezapísaného označenia neuviedol, ale doložil v prílohe výtlačok loga



v nasledovnej podobe spolu s ďalšími dôkazmi.

Namietateľ poukázal na aktivity prihlasovateľa s odvolaním sa na jeho webovú stránku, kde je predstavená nová šou s názvom JAMA LEVOVA. V článku z 12.4.2023 sa uvádza, že vzniká na základe svetového formátu DRAGON'S DEN, čo v preklade znamená DRAČIA JAMA a namietateľ poukázal aj na vyobrazenie loga uvedenej šou. Ďalej uviedol, že prihlasovateľ sa nedržel konceptu svetového formátu a zvolil slovnú a vizuálnu symboliku leva. Podľa namietateľa nie je zrejmé, z akého dôvodu tak prihlasovateľ urobil, ale je možné, že chcel využiť popularitu nezapísaného označenia namietateľa a tak podporiť svoj projekt. Prvá epizóda šou JAMA LEVOVA bola odvysielaná 6.9.2023, prihlasovateľ zmenil avizované logo s vyobrazenou hlavou leva spredu na hlavu leva z boku, zrejme preto, aby sa vyhol podobnosti s označením namietateľa. V danej súvislosti namietateľ uviedol internetový odkaz na video súvisiace so šou prihlasovateľa.

K používaniu označenia „JAMA LEVOVA“ namietateľ uviedol, že pod týmto názvom vznikol unikátny projekt, ktorý zoskupuje všetkých výrobcov hier, PC, notebookov, doplnkov a príslušenstva. Herný projekt prináša na trh vlastné nezapísané označenie „JAMA LEVOVA“, ktorý vyrába vlastné PC, hráčky príslušenstvo a oblečenie, vytvára jedinečnú hráčku kultúru a komunitu ľudí, ktorí milujú hry. Používanie nezapísaného označenia je zamerané na hernú komunitu, kultúru, hráčky produkty, produkty umelej inteligencie, robotické hračky, online streamovanie a ďalšie.

Namietateľ konštatoval, že pod nezapísaným označením v podobe loga tvoreného hlavou leva spolu so slovným označením „JAMA LEVOVA“ predáva tovary prostredníctvom internetového obchodu www.jamalevova.sk a tiež v kamennej predajni JAMA LEVOVA v Bratislave, kde sa predajňa nachádza od 1.10.2021.

Na preukázanie predaja tovarov prostredníctvom internetového obchodu od roku 2020 predložil namietateľ faktúry vystavené spoločnosťou Webglobe, a. s., za registráciu domény www.jamalevova.sk aj www.jamalevova.sk. Namietateľ poznamenal, že využíva aj ďalšie domény, a to jamalevova.cz, jamalevova.eu, jamalevova.com (všetky aj alternatívne s pomlčkou), čím podľa jeho názoru preukázal nielen miestny, ale aj celoslovenský a medzinárodný dosah. Namietateľ poukázal na náklady, ktoré súvisia s prevádzkou internetového obchodu, napr. spojené s administratívou a správou webovej stránky, či platobnej brány. Ďalej uviedol, že predaj tovaru podporuje aj napojením internetového obchodu na iné platformy, napr. Google Ads, Napojse alebo Heureka. Odvolal sa na štatistiku z portálu Heureka, podľa ktorej je 98 % zákazníkov spokojných so službami JAMY LEVOVEJ a odporúča tento obchod, čo svedčí o jeho dobrej povesti.

Namietateľ uviedol, že jeho webová stránka je spotrebiteľmi čoraz viac vyhľadávaná a zdôraznil, že priemerná návštevnosť dosiahla približne 6 000 užívateľov mesačne v roku 2021, približne 6 800 užívateľov mesačne v roku 2022 a približne 6 900 užívateľov mesačne v roku 2023 (január – marec 2023). Na preukázanie návštevnosti a spotrebiteľského správania namietateľ predložil analýzy webových stránok podľa rôznych ukazovateľov. Namietateľ konštatoval, že obchod úspešne funguje, od jeho spustenia sa počet objednávok každým rokom zvyšuje a úspešný je aj v zahraničí, napr. v Česku, Poľsku, Maďarsku atď.

Namietateľ na preukázanie fungovania jeho obchodu predložil aj faktúry vystavené za tovar potrebný na zabalenie a odoslanie tovaru, resp. potrebný pri predaji tovaru v kamennom obchode. V súvislosti s doručovaním tovaru namietateľ využíva aj službu Direct4me, čo doplnil predložením videa z portálu YouTube.

Podľa názoru namietateľa vnímajú spotrebiteľia existenciu slovného prvku „JAMA LEVOVA“ a loga zobrazujúceho hlavu leva v spojitosti s oblasťou IT – s hrami, PC, notebookmi.

Obchodné postavenie namietateľa na príslušnom trhu je podľa jeho vyjadrenia stále lepšie. Logo dlhodobo a opakovane používa v obchodnom styku od jeho získania v roku 2020 na odlišenie sa od iných subjektov.

Namietateľ poukázal na skutočnosť, že okrem internetového obchodu prevádzkuje aj kamennú predajňu sídliacu v Bratislave v polyfunkčnom komplexe CityPark Ružinov. Predajňa slúži aj ako výdajňa pre objednávky zrealizované v internetovom obchode. Predajňa je označená logom a slovným označením na výklade, vstupných dverách a okne, tiež na zrkadle v predajni, pri predajni sa nachádza aj navigačná tabuľa. Logom je označovaný aj tovar, ktorý sa v kamennej predajni predáva.

Namietateľ odôvodnil vznik práva k nezapísanému označeniu tým, že pri predaji tovarov, pri označení internetového obchodu aj kamennej predajne používa logo aj so slovným označením (napr. na páske na krabiciach, na nálepkách), dokonca predáva aj oblečenie, mikiny, tričká, ponožky s touto značkou.

V internetovom aj kamennom obchode možno kúpiť aj darčekovú poukážku. V obchodnom styku sa namietateľ prezentuje tiež týmto označením na faktúrach, vizitkách, obálkach aj na pečiatke. Nezapísané označenie namietateľ prezentuje aj zobrazením loga a webovej stránky na motorovom vozidle používanom na prepravu tovaru a aj na sociálnych sieťach Facebook a Instagram, kde zverejňuje prebiehajúce akcie pomocou bannerov.

Namietateľ zhrnul odôvodnenie podaných námietok konštatovaním, že vzhľadom na rozlišovaciu spôsobilosť sporných označení, sú označenia vysoko podobné (takmer zhodné) a z pozície priemerne obozretného spotrebiteľa sú ľahko zameniteľné.

Nezapísané označenie je podľa namietateľa dlhodobo používané, etablované, známe na Slovensku aj v zahraničí, teda nemá len miestny dosah, ale aj zahraničný. Namietateľ nezapísané označenie používa v bežnom obchodnom styku.

Namietateľ uviedol, že na vybudovanie známosti nezapísaného označenia vynaložil nemalé finančné prostriedky spojené s vytvorením a správou webovej stránky, s napojením na rôzne platformy, s kamennou predajňou a ďalšími marketingovými aktivitami.

Použitie zverejneného označenia na akýchkoľvek tovaroch alebo službách by poukazovalo na spojitosť medzi takto označenými tovarmi alebo službami a namietateľom, čím by mohli byť dotknuté jeho záujmy.

Namietateľ konštatoval, že z dôvodu podobnosti označení a zhodnosti alebo podobnosti tovarov alebo služieb, na ktoré sa označenia vzťahujú, existuje pravdepodobnosť zámeny na strane verejnosti. V danom prípade došlo podľa namietateľa k naplneniu hmotno-právnej podmienky na úspešné uplatnenie námietok (zameniteľnosť).

Námietky považoval namietateľ za dostatočne odôvodnené a preukázané a navrhol, aby úrad prihlášku zverejneného označenia zamietol v plnom rozsahu.

Listom úradu z 27.10.2023 boli námietky odoslané prihlasovateľovi na vyjadrenie.

Prihlasovateľ požiadal listom doručeným úradu 9.11.2023 o zúženie zoznamu tovarov a služieb. Úrad vykonal úpravu a listom zo 16.11.2023 informoval namietateľa o zúžení zoznamu prihlásených tovarov a služieb a vyzval ho, aby sa vyjadril, či naďalej trvá na podaných námietkach. Namietateľ sa k uvedenému nevyjadril.

Prihlasovateľ vo vyjadrení k námietkam doručenom úradu 29.12.2023 uviedol, že z odôvodnenia námietok nie je zrejmé, čo sám namietateľ pokladá za nezapísané označenie. Prihlasovateľ poukázal na tvrdenie namietateľa o používaní nezapísaného označenia od roku 2020, kedy bolo pre namietateľa vyhotovené logo na základe zmluvy o umeleckom výkone, a tým je podľa namietateľa zrejmé, že jeho právo k nezapísanému označeniu vzniklo pred dňom podania prihlášky zverejneného označenia.



Prihlasovateľ ďalej poukázal na podmienky uplatnenia námietok podľa ustanovenia § 7 písm. f) zákona o ochranných známkach a zdôraznil, že právo k nezapísanému označeniu vzniká až na základe jeho používania v obchodnom styku, čo vyplýva aj z formulácie predmetného ustanovenia. Nie je preto rozhodujúce, kedy bolo vytvorené (čo z predložených dôkazov ani nie je známe), rovnako tak nie sú rozhodujúce ani dátumy rôznych interných materiálov svedčiacich o príprave na používanie nezapísaného označenia v obchodnom styku (prenájom predajne, nákup vybavenia...), ale kontinuálne, primerane intenzívne používanie nezapísaného označenia v obchodnom styku na území Slovenskej republiky pre konkrétne tovary a služby namietateľa. Predpokladom zásahu do práv z nezapísaného označenia je skutočnosť, že na strane verejnosti, ktorá sa stretáva s nezapísaným označením na trhu, môže dôjsť k pravdepodobnosti zámeny zverejneného označenia s nezapísaným označením.

Prihlasovateľ sa vyjadril aj k jednotlivým dôkazom, ktoré namietateľ predložil. Zhodnotil každý samostatne a okrem iného uviedol, že predložená zmluva o umeleckom výkone nebola doplnená dôkazom svedčiacim o jej naplnení (odovzdaní výsledného loga), preto nemá dôkaznú silu, mnoho dokladov je nedatovaných, niektoré preukazujú nákup tovarov zo strany namietateľa a nemôžu slúžiť na preukázanie používania nezapísaného označenia v obchodnom styku, tri faktúry za predaj tovarov nemajú uvedených príjemcov a nie je zrejmé, či sa predaj uskutočnil na území Slovenskej republiky ani či išlo o tovary označené nezapísaným označením, nepodpísaná nájomná zmluva nič nepreukazuje, v niektorých dôkazoch sa nenachádza nezapísané označenie, registrácie domény a doklady o uhrádzaní registračného poplatku bez preukázania obsahu, ktorý môžu spotrebiteľia nájsť na predmetných stránkach, nepreukazujú používanie nezapísaného označenia v obchodnom styku.

Prihlasovateľ uzavrel hodnotenie jednotlivých dokladov konštatovaním, že namietateľ dostatočne nepreukázal, že mu vzniklo právo k nezapísanému označeniu pred dňom podania prihlášky zverejneného označenia používaním nezapísaného označenia na tovaroch a službách v obchodnom styku v Slovenskej republike, ani nepreukázal dátum a vznik konkrétneho autorského diela.


Prihlasovateľ opätovne uviedol, že predmet uplatneného práva k nezapísanému označeniu je nejasný, najmä jeho vizuálna podoba. Prihlasovateľ poukázal na vyjadrenie namietateľa o podobe jeho označenia v bielo-čiernej kombinácii (biely podklad – čierne písmo), ktoré sa v podaných námietkach nenachádza ani raz. Namietateľ však odkazoval na prezentáciu nezapísaného označenia na vizitkách, obálkach, pečiatke, čomu by podľa prihlasovateľa



mohlo zodpovedať označenie , a to aj porovnal so zverejneným označením . Prihlasovateľ poukázal na odlišnosti z vizuálneho hľadiska a pri porovnaní z fonetického hľadiska konštatoval zhodnosť. Zo sémantického hľadiska sú porovnávané označenia podľa prihlasovateľa čiastočne podobné.

Prihlasovateľ uviedol, že nebolo preukázané, ako vyzeralo grafické logo vytvorené Mgr. B. M. Ak by aj bolo



obrazové označenie  autorským dielom, prihlasovateľ konštatoval, že identické grafické dielo nepoužíva, nenapodobňuje a v žiadnom prípade prihlásením zverejneného označenia ani nezasahuje do autorského diela spojeného s predmetným vyobrazením hlavy leva. Čo sa týka slovného spojenia „JAMA LEVOVA“, jeho autorom nie je pani M. ani namietateľ, ale ide o dávno vzniknuté slovné spojenie, ktoré už s levom nemá nič spoločné a používa sa v prenesenom význame.

Prihlasovateľ uviedol, že namietateľ sa vôbec nezaoberal porovnaním tovarov a služieb, na ktoré sa zverejnené označenie a nezapísané označenie vzťahujú, pričom zhodnosť alebo podobnosť tovarov a služieb, na ktoré sa porovnávané označenia vzťahujú, je podmienkou úspešného uplatnenia predmetného námietkového dôvodu a podmienkou vzniku pravdepodobnosti zámeny na strane verejnosti.

Prihlasovateľ poukázal na vyjadrenie namietateľa o zameraní nezapísaného označenia na hernú komunitu, kultúru, hráčske produkty, produkty umelej inteligencie, robotické hračky, online streamovanie a ďalšie. Prevažná časť predložených dôkazov neobsahuje žiadne údaje o tovaroch a službách, s ktorými sa má spájať nezapísané označenie. Len na niektorých dôkazoch je údaj o tovaroch (konkrétne na troch faktúrach, pričom nie je preukázané, že boli predané spotrebiteľom na Slovensku a s nezapísaným označením), a to náhlavná sada, tričko, plyšová hračka a kľúčenka. Ďalšie tovary sú identifikovateľné z nedatovaných fotografií a videa, a to odevy, ktoré namietateľ



špecifikoval ako mikiny, ponožky, tričká, ktoré sú označené označením v podobe .

Prihlasovateľ zdôraznil, že žiadny zo spomínaných tovarov nie je obsiahnutý v zozname prihlásených tovarov a služieb. Zverejnené označenie je prihlásené pre tovary a služby v triedach 9, 16, 35, 38 a 41, ktoré nie sú zhodné ani podobné s tovarmi zameranými na hernú komunitu, kultúru, hráčske produkty, produkty umelej inteligencie, robotické hračky, ale ani oblečenie. Triedy odevov a hračiek nie sú v prihláške vôbec obsiahnuté a zároveň iné zameranie nárokových tovarov a služieb prihlasovateľ zdôraznil aj zúžením zoznamu tovarov a služieb pridaním

formulácie „žiadny z tovarov/žiadna zo služieb uvedených v triede... sa netýka počítačových hier, PC, notebookov a ich príslušenstva“.

Prihlasovateľ ďalej poznamenal, že vzhľadom na úplnú nepodobnosť tovarov a služieb nie je možné vyvodit pravdepodobnosť zámeny porovnávaných označení ani v prípade, ak by označenia boli zhodné, pričom zverejnené označenie možno považovať nanajvýš za čiastočne podobné s posudzovaným nezapísaným označením.

Výhrada namietateľa, že prihlasovateľ sa odklonil od názvu anglickej verzie šou Dragon's Den a používa symboliku leva, je podľa prihlasovateľa v predmetnom konaní irelevantná a tiež poznamenal, že názvy diel sa väčšinou neprekladajú doslova.


Prihlasovateľ priložil k vyjadreniu časť z Komentára k zákonu o ochranných známkach (Banská Bystrica 2012, s. 115), ktorá sa týka posudzovania námietok uplatnených podľa § 7 písm. f) zákona o ochranných známkach, a výťah obsahujúci vysvetlenie pôvodu výrazu „jama levova“.

Prihlasovateľ uzavrel vyjadrenie k predmetným námietkam konštatovaním, že podmienky uplatneného ustanovenia § 7 písm. f) zákona o ochranných známkach neboli naplnené, a preto požiadal úrad o zamietnutie námietok v celom rozsahu.

Rozhodnutie úradu sa opiera o nasledovné skutočnosti a dôvody:

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

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 1223-2023, proti ktorej námietky smerujú, bola podaná 2.6.2023 prihlasovateľom MARKÍZA – SLOVAKIA, spol. s r. o., Bratislavská 1/a, 843 56 Bratislava-Záhorská Bystrica, a zverejnená vo Vestníku úradu 12.7.2023 pre tovary a služby v triedach 9, 16, 35, 38 a 41 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

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

v triede 9 – „zvukové, obrazové a zvukovo-obrazové nahrávky zaznamenané na nosičoch údajov, ako aj v elektronickej podobe; informácie, dáta, databázy, katalógy a programy zaznamenané v elektronickej podobe; elektronické publikácie (sťahovateľné); žiadny z tovarov uvedených v triede 9 tohto zoznamu sa netýka počítačových hier, PC, notebookov a ich príslušenstva“;

v triede 16 – „noviny; časopisy (periodiká); knihy; tlačoviny; tlačené reklamné materiály z papiera; tlačené reklamné materiály; letáky; prospekty; pohľadnice; fotografie; obálky (papiernický tovar); obaly (papiernický tovar); samolepky (papiernický tovar); vyučovacie pomôcky vo forme hier (okrem prístrojov a zariadení); kalendáre; príručky; plagáty; žiadny z tovarov uvedených v triede 16 tohto zoznamu sa netýka počítačových hier, PC, notebookov a ich príslušenstva“;

v triede 35 – „reklama; prenájom reklamného času v komunikačných médiách vrátane počítačovej komunikačnej siete; prenájom reklamných materiálov; prenájom reklamných plôch; televízna a rozhlasová reklama; rozširovanie reklamných oznamov; organizovanie obchodných alebo reklamných výstav; vydávanie reklamných textov; rozširovanie reklamných materiálov zákazníkom (letáky, prospekty, tlačoviny, vzorky); obchodný manažment; odborné obchodné poradenstvo; prezentácia výrobkov a služieb v komunikačných médiách pre maloobchod; organizovanie ochutnávok vín na podporu predaja; organizovanie reklamných hier

na podporu predaja; služby modeliek na reklamné účely a podporu predaja výrobkov a služieb; poradenské a informačné služby v oblasti služieb uvedených v triede 35 tohto zoznamu; produkcia reklamných filmov; žiadna zo služieb uvedených v triede 35 tohto zoznamu sa netýka počítačových hier, PC, notebookov a ich príslušenstva“;

v triede 38 – „televízne a rozhlasové vysielanie programov; internetové vysielanie programov; interaktívne televízne a rozhlasové vysielanie; interaktívne vysielacie a komunikačné služby; prenos správ, informácií, publikácií, filmov, audiovizuálnych diel, televíznych a rozhlasových programov prostredníctvom komunikačných sietí vrátane internetu; poskytovanie on-line prístupu k multimediálnemu obsahu; vysielanie audiovizuálnych programov prostredníctvom programovej služby timeshift; vysielanie zvukového alebo obrazového obsahu prostredníctvom internetu alebo mobilných bezdrôtových sietí; poradenské a informačné služby v oblasti služieb uvedených v triede 38 tohto zoznamu; žiadna zo služieb uvedených v triede 38 tohto zoznamu sa netýka počítačových hier, PC, notebookov a ich príslušenstva“;

v triede 41 – „produkcia televíznych a rozhlasových programov; produkcia on-line vysielaných programov a relácií; produkcia publicistických, spravodajských, zábavných, vzdelávacích, kultúrnych a športových programov; produkcia hudobných programov; produkcia interaktívnych televíznych programov a hier; zábava; interaktívna zábava; hudobné skladateľské služby; organizovanie zábavných, kultúrnych, športových a vzdelávacích podujatí; vzdelávanie; organizovanie vedomostných, zábavných, hudobných a športových súťaží; organizovanie kvízov, hier a súťaží (okrem reklamných); organizovanie súťaží prostredníctvom telefónu (okrem reklamných); organizovanie zábav, karnevalov, plesov; plánovanie a organizovanie večierok; moderovanie relácií, programov a podujatí; zábavné parky; zábavné služby poskytované prázdninovými tábormi; služby klubov zdravia (zdravotné a kondičné cvičenia); výchovno-zábavné klubové služby; organizovanie a vedenie seminárov; organizovanie a vedenie kongresov; organizovanie a vedenie školení; organizovanie a vedenie konferencií; organizovanie živých vystúpení; živé predstavenia; produkcia filmov (okrem reklamných); hudobná tvorba; služby filmových, divadelných a nahrávacích štúdií; dabingové služby; požičiavanie filmov; prenájom kinematografických prístrojov; divadelné predstavenia; tvorba divadelných alebo iných predstavení; služby divadelných, koncertných a varietných umelcov; rezervácia vstupeniek na zábavné, kultúrne a športové podujatia; produkcia a prenájom zvukových a zvukovo-obrazových nahrávok (okrem reklamných); vydavateľské služby (okrem vydávania reklamných materiálov); vydávanie kníh, časopisov a iných tlačovín (okrem reklamných textov); on-line poskytovanie elektronických publikácií (bez možnosti kopírovania); vydávanie elektronických publikácií (okrem reklamných); elektronická edičná činnosť v malom (DTP služby); organizovanie kultúrnych alebo vzdelávacích výstav; informácie o výchove, vzdelávaní; informácie o možnostiach rozptýlenia; informácie o možnostiach zábavy a rekreácie; informácie, správy, novinky z oblasti šou biznisu; prekladateľské služby; prenájom dekorácií na predstavenia; poskytovanie služieb na oddych a rekreáciu; prenájom audio prístrojov, video prístrojov, videorekordérov, premietačiek, televíznych prijímačov, kultúrnych a vzdelávacích potrieb a prístrojov; reportérske služby; pomoc pri výbere povolania (poradenstvo v oblasti výchovy a vzdelávania); organizovanie lotérií a stávkových hier; organizovanie módných prehliadok na zábavné účely; on-line poskytovanie videozáznamov (bez možnosti kopírovania); on-line poskytovanie elektronického archívu s prístupom k elektronickým textom, audiovizuálnym programom a údajom (bez možnosti kopírovania), hrám a zábave; poradenské a informačné služby v oblasti služieb uvedených v triede 41 tohto zoznamu; poskytovanie služieb uvedených v triede 41 tohto zoznamu aj prostredníctvom internetu, on-line a interaktívnymi počítačovými službami; žiadna zo služieb uvedených v triede 41 tohto zoznamu sa netýka počítačových hier, PC, notebookov a ich príslušenstva“.

Namietateľ odôvodnil uplatnenie uvedeného námietkového dôvodu tým, že zverejnené označenie je podľa jeho názoru zhodné alebo podobné s jeho nezapísaným označením „Jama levova“, ktoré používa ako logo od roku 2020, kedy bolo pre namietateľa vytvorené na základe zmluvy o umeleckom výkone. Namietateľ



predložil v prílohe označenej ako logo nasledovné označenie



obsahujú toto označenie aj v inverznej podobe, preto pri analýze predložených dôkazov sú označenia



a uvedené aj ako obrazové označenie „JAMA LEVOVA“.

Namietateľ poukazoval aj na domény označujúce jeho webové stránky a internetový obchod. Namietateľ uviedol, že pod nezapísaným označením v podobe loga tvoreného hlavou leva spolu so slovným označením „JAMA LEVOVA“ predáva tovary prostredníctvom internetového obchodu www.jamalevova.sk a tiež v kamennej predajni JAMA LEVOVA v Bratislave, kde sa predajňa nachádza od 1.10.2021.

Namietateľ konštatoval, že vytvoril unikátny projekt, ktorý prináša na trh vlastné nezapísané označenie „JAMA LEVOVA“. Používanie nezapísaného označenia je zamerané na hernú komunitu, kultúru, hráčske produkty, produkty umelej inteligencie, robotické hračky, online streamovanie a ďalšie. Spotrebiteľia podľa namietateľa vnímajú existenciu slovného prvku „JAMA LEVOVA“ a loga zobrazujúceho hlavu leva v spojitosti s oblasťou IT – s hrami, PC, notebookmi.

Namietateľ zhrnul odôvodnenie vzniku práva k nezapísanému označeniu tým, že pri predaji tovarov, pri označení internetového obchodu aj kamennej predajne používa logo aj so slovným označením a dokonca predáva aj oblečenie, mikiny, tričká, ponožky s touto značkou.

Namietateľ uviedol, že na vybudovanie známosti nezapísaného označenia vynaložil nemalé finančné prostriedky spojené s vytvorením a správou webovej stránky, s napojením na rôzne platformy, s kamennou predajňou a ďalšími marketingovými aktivitami.

Namietateľ poukázal na to, že vytvorenie loga si objednal a aktívne ho v obchodnom styku využíval podstatne skôr ako prihlasovateľ. Prihlasovateľ podľa názoru namietateľa len skopíroval už existujúce nezapísané označenie „JAMA LEVOVA“.



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 zámenny 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:

- obrázok s označením, ktoré podľa vyjadrenia namietateľa používa prihlasovateľ , obrázok nie je datovaný ani neobsahuje údaje o zdroji, z ktorého pochádza. Navyše, keďže podané námietky smerujú proti zverejnenému označeniu , nie je predložená podoba označenia predmetom tohto rozhodnutia;

- v odôvodnení námietok namietateľ uviedol internetový odkaz <https://www.youtube.com/watch?v=nAQjXIPfKpw&list=PLxPBVvKMIIMgHveRjhNZ8S61k-Idf5i3zen&index=18>, po otvorení ktorého sa zobrazia priestory natáčania šou Jama levova, na podlahe a stenách je zobrazená hlava leva z profilu, čo však nevytvára súvislosť so zverejneným označením , ktoré je predmetom tohto rozhodnutia;



- obrázok s označením , pod ktorým je odtlačok pečiatky s údajmi spoločnosti namietateľa a nečitateľným podpisom, obrázok nie je datovaný, namietateľ uviedol, že ide o logo;

- zmluvu o umeleckom výkone uzatvorenú medzi objednávateľom – spoločnosťou namietateľa a umelcom - Mgr. Barborou M., PhD. V zmluve je uvedené, že umelec je povinný zabezpečiť vykonanie

umeleckého výkonu – vytvoriť grafické logo pre spoločnosť JAMA LEVOVA tak, aby charakterizovalo myšlienku spoločnosti. Dátum odovzdania umeleckého diela bol stanovený na 10.12.2020, druh umeleckého diela bol opísaný ako grafické spracovanie loga JAMA LEVOVA, umelec sa zaviazal vykonať umelecké dielo ako dar bez nároku na odmenu. Zmluva bola uzavretá 7.9.2020. V súvislosti s uvedenou zmluvou namietateľ nepredložil žiaden ďalší súvisiaci doklad, ktorý by obsahoval podobu vytvoreného diela – loga „JAMA LEVOVA“;

- výtlačok webovej stránky prihlasovateľa s článkom datovaným 12.4.2023, kde je predstavená nová šou Jama levova, ktorá vzniká na základe svetoznámeho formátu pod názvom Dragon's Den. Opísaný je princíp pripravovanej šou;



- obrázok obsahujúci označenia  a , v súvislosti s ktorými namietateľ uviedol, že predstavujú logo šou, ktorá je základom šou Jama levova;

- namietateľ v súvislosti s preukazovaním používania označenia „JAMA LEVOVA“ uviedol, že vytvoril unikátny projekt, ktorý zoskupuje všetkých výrobcov hier, PC, notebookov, doplnkov a príslušenstva. Používanie nezapísaného označenia je zamerané na hernú komunitu, kultúru, hrácke produkty, produkty umelej inteligencie, robotické hračky, online streamovanie a ďalšie. V danej súvislosti predložil prezentáciu jeho spoločnosti, ktorá nie je datovaná, obsahuje slovné označenie JAMA LEVOVA – ako označenie ponúkanej služby aj projektu;

- výtlačok zo stránky Webglobe s prehľadom domén jama-levova.com, jama-levova.cz, jama-levova.eu, jama-levova.sk, jamalevova.com, jamalevova.cz, jamalevova.eu, jamalevova.sk, jamalevova.tv, doklad nie je datovaný;

- faktúry za registračné poplatky pre jednotlivé domény od dodávateľa Webglobe – Yegon, s. r. o., pre odberateľa, ktorým je spoločnosť namietateľa, s dátumom vystavenia 29.1.2021 za doménu jama-levova.sk, z 27.4.2021 za domény jamalevova.com, jamalevova.eu a jamalevova.cz, od dodávateľa Webglobe, a. s., pre spoločnosť namietateľa s dátumom vystavenia 25.1.2022 za doménu jamalevova.sk a jama-levova.sk, z 31.1.2023 za doménu jama-levova.sk a jamalevova.sk, z 2.3.2023 za domény jama-levova.com, jama-levova.eu a jama-levova.cz a za ich zaistenie;

- faktúru vystavenú pre namietateľa dodávateľom Shoptet, a. s., Praha, Česká republika, dňa 16.7.2020 pravdepodobne za prevádzku internetového obchodu (namietateľ doklad označil ako faktúra e-shop, vo faktúre je uvedené Shoptet Enterprise, označenie „Jama levova“ nie je uvedené;


- faktúru vystavenú pre namietateľa 3.3.2021 za administratívu a spracovanie webshopu JAMALEVOVA.sk;

- rozpisy platieb (4 ks) od spoločnosti ComGate Payments, Praha, pre namietateľa, obsahujúci je mesačný výpis platobných služieb za január 2021 - uvedená je jedna platba v mene CZK, za február 2021 – 16 platieb v eurách, za marec 2021 – 20 platieb v eurách, za apríl 2021 – 13 platieb v eurách, označenie „Jama levova“ nie je obsahované;


- faktúry (3 ks) vystavené pre namietateľa 31.7.2020, 30.4.2021 a 31.5.2021 za predplácanie služby Google Ads, označenie „Jama levova“ nie je uvedené;

- faktúry (3 ks) vystavené pre namietateľa 20.1.2021, 27.4.2021, 11.6.2021 za dobitie kreditu do PPC na Heureka.sk (bez obsahovania označenia „Jama levova“);

- výtlačok webovej stránky, pravdepodobne z heureka.sk, so štatistikou obchodu JAMALEVOVA, uvedené je obdobie od 30.3.2021 do 29.3.2023. Graf s návštevami na Heureka.sk vyjadruje počty návštev, ktoré v júni 2021 a januári 2023 stúpili nad 200, v priebehu vymedzeného obdobia sa väčšinou pohybovali pod sto, okolo sto oscillovali najmä v septembri 2021, nad sto v decembri 2021 aj 2022. Namietateľ zdôrazňoval predovšetkým údaj vyjadrujúci spokojnosť zákazníkov s obchodom JAMA LEVOVA, keďže na tejto stránke je uvedené, že 98 % zákazníkov ho odporúča podľa dotazníka spokojnosti za posledných 90 dní. Vyjadrená je aj

celková spokojnosť s obchodom – 4,9 z piatich hviezdíčiek, súčasťou je vyobrazenie označenia  a odkaz na webovú stránku <http://www.jamalevova.sk>. K údaju o spokojnosti 98 % zákazníkov je potrebné uviesť, že nie je zrejmé z akého počtu zákazníkov za posledných 90 dní (vymedzenie tohto obdobia konkrétnym dátumom nie je obsahované) boli percentá vypočítané, nie sú známe údaje o počte zákazníkov, ktorí obchod namietateľa navštívili, koľko z nich vykonalo nákup a akých tovarov, ani odkiaľ zákazníci pochádzali, a preto nemožno údaju o 98 % spokojných zákazníkov v daných súvislostiach priznať relevanciu. Na stránke je tiež údaj o 222 recenziách, avšak dátumy recenzií nie sú z predloženého výtlačku známe, tiež nie je možné určiť odkiaľ pochádzali recenzenti/zákazníci namietateľa, ani aký tovar nakúpili;

- faktúru od Napoj se z 27.3.2020 za napojenie na e-shop Sk.spacebar.gg, ako produkt je uvedené Sominis.lt (odkaz na obchod Jama levova sa tu nenachádza);
- v súvislosti s vyjadreniami namietateľa, že jeho webová stránka je spotrebiteľmi čoraz viac vyhľadávaná, jej priemerná návštevnosť dosiahla približne 6 000 užívateľov mesačne v roku 2021, približne 6 800 užívateľov mesačne v roku 2022 a približne 6 900 užívateľov mesačne v roku 2023 (január – marec 2023), namietateľ predložil analýzy webových stránok podľa rôznych ukazovateľov. Predložené dva výtlačky z webovej stránky www.jamalevova.sk obsahujú grafické znázornenie návštevnosti tejto stránky od marca 2020 do decembra 2020, kde je stúpajúca tendencia viditeľná od 0 v marci 2020 po 12 907 v decembri 2020, priemerné trvanie relácie v apríli, máji 2020 presiahlo 3 minúty, inak bolo kratšie - s celkovým priemerom 2,07 minúty, stránka bola od marca do decembra 2020 zobrazená 106 497-krát so 64,7 % priemernou mierou okamžitých odchodov, od januára do decembra 2021 sú údaje uvedené v tabuľke, priemerná návštevnosť za jednotlivé mesiace dosiahla 5 948, priemerné trvanie relácie bolo 1,46 minúty, celkový počet zobrazení stránky za toto obdobie bol 164 209-krát s priemernou mierou okamžitých odchodov 61,44%. Ďalší výtlačok obsahuje neúplný graf zobrazujúci návštevnosť stránky od januára 2022 do decembra 2022, tabuľku s údajmi, z ktorých vyplýva, že stránka bola každý mesiac navštívená v priemere 6 783-krát s priemerným trvaním relácie 1,48 minúty, celkový počet zobrazení za rok 2022 bol 189 287-krát s priemernou mierou okamžitých odchodov 68,74%. V januári až marci 2023 bola stránka navštívená v priemere 6 842-krát s priemerným trvaním relácie 1,51 minúty, celkový počet zobrazení stránky bol 51 432-krát s priemernou mierou okamžitých odchodov 66,18 %. Uvedené údaje pochádzajú z Google Analytics zo dňa 29.3.2023;
- výtlačky (4 ks) zo stránok Analytics (Google) v súvislosti s webovou stránkou JAMA LEVOVA v období od 1.1.2021 do 29.3.2023 obsahujúce grafické znázornenie návštevnosti stránky a spotrebiteľského správania;
- výtlačky strán so štatistickými údajmi (7 ks), ktoré namietateľ označil ako návštevnosť jamalevova.sk 2021-2023, zdroje návštevnosti 2021-2023, štatistika krajiny, kraje, mestá – 2021-2023, objednávky a obraty SR 2021-2023, objednávky a obraty ČR 2021-2023, objednávky a obraty HU 2021-2023, objednávky a obraty PL 2021-2023; k uvedeným výtlačkom je potrebné uviesť, že obsahujú štatistické údaje v súvislosti s obdobím, počtom návštev, nových užívateľov, zobrazenia stránok, údaje o počte objednávok a obrate, ale zdroj týchto dokumentov je neznámy, nie je uvedené akých webových stránok, či akého obchodu a tovarov sa týkajú, ani odkiaľ pochádzali zákazníci;
- video, ktoré namietateľ označil ako Spolupráca s JAMA LEVOVA, vo videu je zachytený vstup do kamennej


predajne namietateľa označenej obrazovým označením  a interiér predajne. Konateľ spoločnosti namietateľa informuje o zameraní e-shopu Jama levova na predaj počítačových hier a príslušenstva, o otváracích hodinách a tiež o spolupráci s firmou Direct4me, ktorá prevádzkuje D boxy a namietateľ ich využíva na odosielanie zásielok zákazníkom aj na prijímanie objednávok namietateľom.

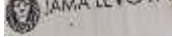


V závere videa je vyobrazené označenie, dôkaz  nie je datovaný;


- objednávku, preddavkovú faktúru, dve zálohové faktúry a faktúru za nákup tovarov spoločnosťou namietateľa (zo 6.1.2022 za etikety, zo 6.9.2021 za lepiacu pásku – JAMA biely podklad, z 8.2.2021 za bielu lepiacu pásku s potlačou JAMA LEVOVA, z 13.12.2021 za papierové tašky, z 19.11.2021 za bublinkové obálky);
- nájomnú zmluvu o nájme a podnájme nebytových priestorov medzi prenajímateľom a spoločnosťou namietateľa ako nájomcom, v časti účel nájmu je uvedené, že nájomca bude môcť nebytový priestor využívať na účely predajného miesta a výdajného miesta pre e-shop, zmluva je nedatovaná a nepodpísaná;
- fotografie (18 ks) – nedatované, záber interiéru predajne bez označenia, záber na dvere predajne




s obrazovým označením „JAMA LEVOVA“, interiér predajne s mikinami, na ktorých je označenie , interiér predajne s rôznymi tovarmi – okrem iného hrnčeky, tričká, ponožky, interiér predajne s tovarmi, ako sú herné konzoly, slúchadlá, klávesnice a pod., navigačná tabuľa s obrazovým označením „JAMA LEVOVA“, okno predajne s obrazovým prvkom leva a odkazom na webovú stránku www.jamalevova.sk, vchod do predajne a výklad s obrazovým označením „JAMA LEVOVA“, výklad predajne s obrazovým označením „JAMA

LEVOVA“, biela lepiaca páska s označením , nálepky s obrazovým prvkom leva, fotografie čiernej a bielej mikiny, ponožiek, bieleho trička s obrazovým označením „JAMA LEVOVA“;

- darčekovú poukážku, bez dátumu, poukážka obsahuje kontaktné údaje spoločnosti namietateľa a pranie

zákazníkom k Vianociam, obsiahnuté je aj obrazové označenie :


- faktúry (3 ks), ktoré vystavil namietateľ ako dodávateľ 8.4.2020 za 1 ks náhľavná sada v hodnote 25,56 €, 23.4.2020 za 1 ks tričko za 16,95 € a 28.4.2020 za plyšovú hračku za 14,95 € (spolu aj s kľúčenkou ako darčekom k objednávke), údaje o príjemcoch nie sú viditeľné, preto nie je možné určiť, či tovary boli zaslané na relevantné územie (Slovenská republika) ani to, z akých konkrétnych oblastí tohto územia zákazníci

pochádzali, navyše, každá faktúra má dátum vystavenia v apríli 2020, obsahuje označenie , pričom namietateľ uviedol, že logo vzniklo na základe zmluvy zo 7.9.2020 s požadovaným odovzdaním diela 10.12.2020;


- fotografiu vizitky s obrazovým označením „JAMA LEVOVA“ a kontaktnými údajmi namietateľa, fotografiu obálok s obrazovým označením „JAMA LEVOVA“, fotografiu pečiatky s obrazovým označením „JAMA LEVOVA“, fotografie nie sú datované;

- výtlačok s e-mailovou komunikáciou z 13.12.2021 týkajúcou sa objednávky pečiatky jama levova a 100 ks papierových tašiek pre namietateľa;

- fotografiu automobilu s polepom na karosérii v podobe obrazového označenia „JAMA LEVOVA“ spolu s odkazom na spoločnosť namietateľa a jeho webovú stránku, nedatované;

- výtlačok z facebookovej stránky s označením obsahujúcim obrazový prvok a slovné prvky  jama levova, ako dátum vytvorenia stránky je uvedený 30. september 2019, stránka má 203 sledovateľov, nie je známy dátum, kedy bola vytlačená, výtlačok z profilu jama_levova z Instagramu, obsiahnutý je obrazový prvok s hlavou leva aj slovný prvok „JAMALEVOVA“, pod ktorým je uvedené, že ide o tvorcu herných videí, nachádza sa tu aj odkaz na webovú stránku www.jamalevova.sk a telefónne číslo, v dolnej časti sú tri bannery s obrazovým označením „JAMA LEVOVA“, výtlačok a jeho obsah nie sú datované;

- fotografie piatich bannerov, ktoré obsahujú ponuku notebookov spolu s PC hrou, PC myši a podložky, na

každom je označenie , propagačný odkaz na výpredaj obsahujúci obrazový prvok v podobe hlavy leva, žiaden z vyobrazených bannerov nie je datovaný.


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 2.6.2023, 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. Dôkazové 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.


Zo súhrnného zhodnotenia argumentov a dôkazov predložených namietateľom vyplýva, že namietateľ

prevádzkuje kamennú predajňu a e-shop, ktoré označuje predovšetkým obrazovým označením ,

prípadne . Používa aj doménové meno jamalevova.sk, má vytvorený profil na sociálnych sieťach, kde tieto označenia tiež používa, prípadne v ich obmenách – len slovné prvky alebo samostatne obrazový prvok stvárňujúci hlavu leva s hernou konzolou ako korunou na jeho hlave. Namietateľ presne nešpecifikoval podobu ním používaného označenia, ale uvedené podoby sú súčasťou dôkazných materiálov, ktoré predložil, pričom najviac bolo zastúpené obrazové označenie s hlavou leva a slovnými prvkami „JAMA LEVOVA“.

Namietateľ predložil rad dôkazných prostriedkov, z ktorých niektoré nie sú pre posúdenie naplnenia podmienok uplatneného ustanovenia relevantné (článok o pripravovanej šou prihlasovateľa, vyobrazenie označenia zo stránky prihlasovateľa, či označenia šou Dragon's Den), iné nemožno zaradiť do relevantného časového obdobia, pretože nie sú datované (napr. prezentácia spoločnosti namietateľa, nájomná zmluva, navyše nepodpísaná, profil na Instagrame, video, fotografia automobilu s polepom) alebo vôbec neobsahujú označenie „JAMA LEVOVA“ (faktúry vystavené pre namietateľa 16.7.2020, 31.7.2020, 30.4.2021, 31.5.2021, faktúry za dobitie kreditu do PPC na Heureka.sk, rozpisy platieb z januára až apríla 2021, stránky so štatistickými údajmi a pod.).


Väčšina predložených dôkazných prostriedkov sa týka zabezpečenia prevádzky internetového obchodu a výkonu podnikateľskej činnosti namietateľa (faktúry za registračné poplatky pre jednotlivé domény, faktúra za prevádzku internetového obchodu, faktúra za administratívu a spracovanie webshopu JAMALEVOVA.sk; rozpis platobných služieb, faktúry za predplácanie služby Google Ads, faktúry za dobitie kreditu do PPC na Heureka.sk, faktúra od Napoj se, objednávka a faktúry za nákup tovarov namietateľom – etikety, lepiace pásky, obálky, papierové tašky a s tým súvisiace fotografie týchto tovarov a tiež vizitky, pečiatky; možno tu zaradiť aj zmluvu o umeleckom výkone, pretože aj keby bolo predpokladané (keďže preukázané to nebolo),

že na jej základe bolo pre namietateľa vytvorené obrazové označenie v podobe , tak ani dátum podpísania zmluvy, ale ani dátum odovzdania diela namietateľovi nepreukazujú naplnenie podmienky kvantitatívneho a kvalitatívneho používania tohto označenia namietateľom tak, aby bolo možné konštatovať vznik jeho práva k tomuto označeniu). Uvedené materiály nie sú dôkazom o používaní namietateľovho označenia v obchodnom styku, nepreukazujú aké množstvo zákazníkov sa stretlo s označením namietateľa, v akom období, s akou frekvenciou a v akom rozsahu, na ktorom území a v spojitosti s akými tovarmi a službami poskytovanými namietateľom. Nebolo preukázané, že spotrebiteľská verejnosť označenie namietateľa pozná ani s akými tovarmi alebo službami si ho spája.

Namietateľ konštatoval, že obchod úspešne funguje, od jeho spustenia sa počet objednávok každým rokom zvyšuje, že od roku 2020 dosiahol obrat 621 194, 82 €. Uvedené tvrdenia namietateľa neboli podložené a preukázané žiadnym dôkazom. Výtlačok internetovej stránky obsahujúcej údaj o 98 % zákazníkov spokojných s obchodom JAMA LEVOVA nezrejmuje (tak ako už bolo uvedené) v akom období, koľko zákazníkov obchod namietateľa navštívilo, koľko z nich vykonalo nákup a akých tovarov, ani odkiaľ zákazníci pochádzali. Obsiahnutý graf týkajúci sa počtu návštev takisto uvedené chýbajúce údaje nedopĺňa.

Údaje pochádzajúce z Google Analytics zo dňa 29.3.2023 týkajúce sa webovej stránky www.jamalevova.sk v období od marca 2020 do marca 2023, vyjadrujú síce priemernú návštevnosť za jednotlivé mesiace tohto obdobia, priemerné trvanie relácie aj celkový počet zobrazení stránky za toto obdobie spolu s priemernou mierou okamžitých odchodov, samotné však bez podpory ďalšími relevantnými dokladmi, ktoré by doplnili chýbajúce údaje o relevantnom teritóriu, z ktorého zákazníci pochádzali, o vykonaných obchodných



transakciách, o predaji a kúpe konkrétnych tovarov a služieb, o obsahu navštívenej webovej stránky, majú veľmi obmedzenú výpovednú hodnotu. Preukazujú, že webová stránka namietateľa bola zobrazená a zotrvanie na stránke bolo v priemere veľmi krátke, najčastejšie menej ako dve minúty. Uvedené nemôže byť podporené a doplnené výtlačkami strán so štatistickými údajmi (7 ks), ktoré namietateľ označil ako návštevnosť jamalevova.sk 2021-2023, zdroje návštevnosti 2021-2023, štatistika krajiny, kraje, mestá – 2021-2023, objednávky a obraty SR 2021-2023, objednávky a obraty ČR 2021-2023, objednávky a obraty HU 2021-2023, objednávky a obraty PL 2021-2023, pretože neobsahujú zdroj, z ktorého pochádzajú, ani akých webových stránok, či akého obchodu a tovarov sa týkajú, ani odkiaľ pochádzali zákazníci.

Výtlačok z facebookovej stránky s označením obsahujúcim obrazový prvok a slovné prvky  uvádza, že stránka bola vytvorená 30.9.2019 a má 203 sledovateľov (nie je známe k akému dátumu) a navyše, nie je možné určiť, od kedy obsahuje uvedené označenie, keďže namietateľ argumentoval jeho vytvorením až v roku 2020.

Uplatnené ustanovenie okrem iného vyžaduje aj naplnenie podmienky existencie pravdepodobnosti zámeny alebo asociácie na strane verejnosti. Aby bolo možné túto podmienku preskúmať, je potrebné vykonať porovnanie zverejneného označenia s nezapísaným označením namietateľa a tiež tovarov a služieb, na ktoré sa tieto označenia vzťahujú. Namietateľ uviedol, že vytvoril unikátny projekt, ktorý zoskupuje všetkých výrobcov hier, PC, notebookov, doplnkov a príslušenstva. Herný projekt prináša na trh vlastné nezapísané označenie „JAMA LEVOVA“, ktorý vyrába vlastné PC, hráčky príslušenstvo a oblečenie, vytvára jedinečnú hráčsku kultúru a komunitu ľudí, ktorí milujú hry. Používanie nezapísaného označenia je zamerané na hernú komunitu, kultúru, hráčky produkty, produkty umelej inteligencie, robotické hračky, online streamovanie a ďalšie a tiež, že predáva aj oblečenie, mikiny, tričká, ponožky s touto značkou.

Tri faktúry za predaj tovarov (slúchadlá, tričko, plyšová hračka) po jednom kuse zákazníkom (bez možnosti určenia z akého územia zákazníci pochádzali) nie sú dostatočným dôkazom o vykonávanej obchodnej činnosti namietateľa, nepreukazujú dostatočný objem predaných tovarov, kontinuálne pôsobenie namietateľa na trhu v istom segmente tovarov alebo služieb, vedomosť podstatnej časti spotrebiteľov z relevantného územia o označení používanom namietateľom v rozhodnom období a taktiež nepreukazujú namietateľom tvrdené spektrum jeho obchodnej činnosti. Nedatované fotografie s niektorými tovarmi s obrazovým označením „JAMA LEVOVA“, napr. ponožky, mikiny a tričká, nemožno zaradiť do relevantného časového obdobia a zo samotných fotografií nie je možné určiť koľko zákazníkov na relevantnom území sa s nimi stretlo a vníma ich ako produkty namietateľa.

Po zhodnotení namietateľom predložených dôkazných materiálov jednotlivo a vo vzájomných súvislostiach možno konštatovať, že tieto dostatočne neosvedčujú poskytovanie tovarov alebo služieb namietateľom pod

nezapísaným označením v slovnej („JAMA LEVOVA“) či v obrazovej podobe   spotrebiteľskej verejnosti na území Slovenskej republiky v období pred podaním prihlášky zverejneného označenia, ani kontinuálne a intenzívne používanie tohto označenia namietateľom a v takom rozsahu, aby bolo možné usudzovať, že zverejnené označenie sa dostalo do povedomia relevantnej verejnosti ako označenie tovarov alebo služieb poskytovaných namietateľom.

Celkové zhodnotenie

Ochrana nezapísanému označeniu sa poskytuje, ak jeho používaním v obchodnom styku vzniklo namietateľovi právo k označeniu výlučne pre neho a pre tovary a služby zhodné a podobné s tovarmi a službami prihlasovateľa v čase pred podaním napadnutej prihlášky zverejneného označenia na území Slovenskej republiky, a ak súčasne zverejnené označenie a nezapísané označenie 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 a toto označenie nemá len miestny dosah.

Úrad považuje za potrebné uviesť, že pokiaľ je zákonom poskytovaná ochrana tzv. nezapísanému označeniu, prihlíada sa naň ako na registrovanú ochrannú známku, je mu teda priznaná rovnaká ochrana ako

registrovanej ochrannej známke, aj keď nie je formálne nijako chránené, ale namietateľ musí preukázať naplnenie podmienok daných uplatneným ustanovením.

Namietateľ však v predmetnom konaní nepreukázal, že používal nezapísané označenie či iné označenie používané v obchodnom styku vo vzťahu k spotrebiteľskej verejnosti tak, aby bolo možné priznať mu status jeho známosti vo vedomí relevantnej verejnosti, ktorý by oprávňoval namietateľa zabrániť zápisu zverejneného označenia do registra ochranných známk.

Vzhľadom na uvedené, keďže nebola splnená jedna zo zákonných podmienok daného ustanovenia – preukázanie, že používaním nezapísaného označenia v obchodnom styku vzniklo namietateľovi právo k tomuto označeniu pred dňom podania prihlášky zverejneného označenia a toto označenie nemá len miestny dosah - nie je dôvodné skúmať naplnenie ďalších podmienok predmetného námietkového ustanovenia. Námiety uplatnené na základe ustanovenia § 7 písm. f) zákona o ochranných známkach sú tak nedôvodné.

Vzhľadom na tieto skutočnosti bolo rozhodnuté tak, ako je uvedené vo výrokovej časti tohto rozhodnutia.

Poučenie o opravnom prostriedku:

Podľa § 40 ods. 1 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov možno proti tomuto rozhodnutiu podať na úrade rozklad v lehote 30 dní od jeho doručenia. Včas podaný rozklad má odkladný účinok. Podľa § 40 ods. 5 uvedeného zákona podanie rozkladu len proti odôvodneniu rozhodnutia nie je prípustné. Toto rozhodnutie možno, po vyčerpaní riadnych opravných prostriedkov, preskúmať správnym súdom na základe správnej žaloby podanej podľa § 177 a nasl. zákona č. 162/2015 Z. z. Správny súdny poriadok.

Ing. Ingrid Brežňanová
riaditeľka odboru

Doručiť:

I SEE IT, s.r.o., Plynárska 17563/3D, 821 09 Bratislava
FAJNOR IP s. r. o., Krasovského 13, 851 01 Bratislava