



Banská Bystrica 7. 5. 2018
POZ 2562-2016/N-53-2018

ROZHODNUTIE

Vo veci námietok namietateľa KLMW, s.r.o., Streženická cesta 1025, 020 01 Púchov (ďalej „namietateľ“), proti zápisu označenia „KLMwear“ do registra ochranných známk, prihláseného 9.12.2016 prihlasovateľom ECPU, s.r.o., Streženická cesta 1025, 020 01 Púchov, zastúpeným v konaní advokátom Mgr. Richardom Koišom, MBA, Štiavnická 2018/7, 034 01 Ružomberok (ďalej „prihlasovateľ“), pod číslom spisu POZ 2562-2016 a zverejneného vo Vestníku Úradu priemyselného vlastníctva Slovenskej republiky 3.4.2017, rozhodol Úrad priemyselného vlastníctva Slovenskej republiky (ďalej „úrad“) podľa § 32 ods. 3 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov takto:

námietky sa zamietajú.

Odôvodnenie:

Proti zápisu kombinovaného označenia „KLMwear“ do registra ochranných známk, číslo spisu POZ 2562-2016 (ďalej aj „zverejnené označenie“), boli 3.7.2017 podané námietky podľa § 30 v spojení s § 7 písm. f) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení zákona č. 125/2016 Z. z. týkajúce sa celého zoznamu prihlasovaných tovarov a služieb.

Namietateľ odôvodnil námietky tým, že od svojho vzniku v roku 2013 používal nezapísané označenie „KLMwear s.r.o.“, ktoré bolo jeho predchádzajúcim obchodným menom, a používal ho spolu s logom „KLMwear“.

Namietateľ konštatoval, že zverejnené označenie je zhodné s jeho nezapísaným označením „KLMwear“, ktoré používaním na území Slovenskej republiky nadobudlo rozlišovaciu spôsobilosť pred dňom podania prihlášky zverejneného označenia pre zhodné alebo podobné tovary a služby s prihlasovanými tovarmi a službami zverejneného označenia, pričom toto označenie nemá iba miestny dosah.

Ďalej namietateľ uviedol, že nezapísané označenie „KLMwear“ používal na všetkých svojich propagačných materiáloch, reklamných baneroch, faktúrach, pri prezentácii na eventoch a výstavách, na webových stránkach, sociálnych sieťach (facebook, instagram), v obchodnom styku s malopredajcami vo viacerých mestách Slovenska a Európy.

Namietateľ za účelom preukázania vyššie uvedených skutočností predložil nasledujúce dôkazy:

- logo „KLMwear“ (príloha),
- prezentačný leták „KLMwear“ (príloha č. 1),
- vizitku „KLMwear“ používanú min. od roku 2015 (príloha č. 2),
- profil na sociálnej sieti Facebook založený v roku 2014 (príloha č. 3),
- zálohovú faktúru s logom „KLMwear“ vystavenú 1.6.2016 (príloha č. 4),
- článok v zahraničnom médiu s obchodným menom „KLMwear“ (príloha č. 5),
- plagát k eventu organizovanému značkou „KLMwear“ (príloha č. 6),
- potvrdenie o nákupe domény „KLMwear“ vystavené na Mgr. J. K. spoločníka spoločnosti KLMwear s.r.o. a teraz aj spoločníka namietateľa, ktorý bol poverený online aktivitami značky

- „KLMwear“ (príloha č. 7),
- video „KLMwear“ Go Explore, ktoré bolo vyprodukované spolu so spoločnosťou BMW Slovakia, a ktoré sa nachádza na linku <https://vimeo.com/189824687> a má 62 tisíc zhliadnutí po celom svete (príloha č. 8),
- výpis z Obchodného registra Okresného súdu Trenčín k 3.7.2017 pre obchodné meno „KLMW s.r.o.“ (príloha č. 9).

Namietateľ na základe uvedených skutočností navrhol, aby úrad prihlášku zverejneného označenia zamietol v celom rozsahu.

Listom úradu z 8.8.2017 boli námietky odoslané prihlasovateľovi na vyjadrenie.

Prihlasovateľ vo vyjadrení, ktoré bolo úradu doručené 12.10.2017, zhrnul argumenty namietateľa a uviedol, že lehota na podanie námietok je hmotnoprávnou lehotou, a preto námietky podané namietateľom mali byť podané do 3.7.2017 priamo na úrade a nepostačovalo ich podať na poštovú prepravu v posledný deň 3 mesačnej lehoty na podanie námietok.

Ďalej prihlasovateľ uviedol, že namietateľ v námietkach zavádza, pretože on nie je právnym nástupcom obchodnej spoločnosti „KLMwear s.r.o.“ v likvidácii, IČO 46 071 822, so sídlom V.P.Tótha 2025/21, 960 01 Zvolen, ale je samostatným právnym subjektom vzniknutým a zapísaným do Obchodného registra Slovenskej republiky (ďalej len „ORSR“) 3.6.2016. Podľa prihlasovateľa spoločnosť „KLMwear s.r.o.“ môže vo veciach ochrany svojich práv konať samostatne. Prihlasovateľ poznamenal, že ani z dôkazov namietateľa nevyplýva, že by spoločnosť „KLMwear s.r.o.“ v likvidácii bola v konaní vedenom proti zverejnenému označeniu namietateľom zastúpená. Prihlasovateľ v súvislosti s vyššie uvedenými skutočnosťami odkázal na výpis z ORSR pre namietateľa a pre spoločnosť „KLMwear s.r.o.“ v likvidácii.

Prihlasovateľ konštatoval, že pre účely zápisu zverejneného označenia do registra ochranných známk je preto irelevantné, či spoločnosť „KLMwear s.r.o.“ v likvidácii v minulosti používala obchodné meno alebo logo totožné so zverejneným označením, pretože uvedená spoločnosť nie je v postavení namietateľa podľa zákona o ochranných známkach.

Prihlasovateľ uviedol, že namietateľ predloženými dôkazmi nepreukázal že označenie „KLMwear“ nadobudlo rozlišovaciu spôsobilosť pre vhodné alebo podobné tovary a služby namietateľa pred podaním prihlášky zverejneného označenia, ani že toto označenie nemá iba miestny dosah. Prihlasovateľ k jednotlivým dôkazom namietateľa uviedol nasledujúce skutočnosti:

- z prezentačného letáka nie je jasné, kedy a akým spôsobom bol leták distribuovaný a či nezapísané označenie nadobudlo rozlišovaciu spôsobilosť, a že nemá iba miestny dosah,
- vizitka „KLMwear“ používaná od roku 2015, t. j. pred dňom vzniku namietateľa, je ako dôkaz podľa prihlasovateľa právne irelevantná vo vzťahu k namietateľovi (namietateľom vo vzťahu k označeniu „KLMwear“ mal byť iný subjekt),
- profil založený na sociálnej sieti Facebook v roku 2014 bol podľa prihlasovateľa založený pred dňom vzniku namietateľa, a preto je tento dôkaz právne irelevantný vo vzťahu k namietateľovi (namietateľom vo vzťahu k označeniu „KLMwear“ mal byť iný subjekt),
- zálohová faktúra s logom „KLMwear“ č. P20160007 je faktúra subjektu, ktorý sa nezhoduje s namietateľom, navyše bola vystavená pred dňom vzniku namietateľa,
- predložená faktúra č. 11410296, ktorá bola vystavená pred dňom vzniku namietateľa, je podľa prihlasovateľa právne irelevantná vo vzťahu k namietateľovi (namietateľom vo vzťahu k označeniu „KLMwear“ mal byť iný subjekt),
- videom „KLMwear“ Go Explore namietateľ nepreukázal pôvod užívateľov, ktorí zhliadli toto video, čím nie je preukázaná rozlišovacia spôsobilosť nezapísaného označenia.

Prihlasovateľ konštatoval, že namietateľ nepreukázal dve podmienky ustanovenia § 7 písm. f) zákona o ochranných známkach, a to, že nezapísané označenie „KLMwear“ nemá len lokálny charakter a súčasne nepreukázal, že by toto označenie nadobudlo rozlišovaciu spôsobilosť pre tovary a služby namietateľa.

Prihlasovateľ konštatoval, že namietateľ v námietkach zneužil spoločnosť „KLMwear s.r.o.“ v likvidácii a jej marketingové aktivity. Prihlasovateľ dodal, že v procese likvidácie je možné uskutočňovať len úkony smerujúce k výmazu spoločnosti. Prihlasovateľ na preukázanie uvedenej skutočnosti predložil výpis z Obchodného registra Okresného súdu v Banskej Bystrici pre spoločnosť „KLMwear s.r.o.“ v likvidácii,

ktorá vznikla 11.3.2011 a od 20.1.2017 je v likvidácii.

Prihlasovateľ navrhol, aby úrad námietky zastavil s ohľadom na fakt, že boli podané oneskorene alebo ich zamietol podľa ustanovenia § 32 ods. 3 zákona o ochranných známkach a zverejnené označenie zapísal do registra ochranných známk.

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 iného označenia používaného v obchodnom styku, ak je označenie zhodné alebo podobné s nezapísaným označením alebo iným označením používaným v obchodnom styku, ktoré týmto používaním na území Slovenskej republiky alebo vo vzťahu k územiu Slovenskej republiky nadobudlo rozlišovaciu spôsobilosť pre zhodné alebo podobné tovary alebo služby používateľa pred dňom podania prihlášky a takéto označenie nemá iba miestny dosah.

V konaní o námietkach bolo zistené, že prihláška kombinovanej ochrannej známky „KLMwear“, číslo spisu POZ 2562-2016, proti ktorej námietky smerujú, bola podaná 9.12.2016 prihlasovateľom ECPU, s.r.o., Streženická cesta 1025, 020 01 Púchov, a zverejnená vo Vestníku úradu 3.4.2017 pre tovary a služby v triedach 25, 39 a 40 medzinárodného triedenia tovarov a služieb. Na základe žiadosti, ktorá bola úradu doručená 16.6.2017, bol zoznam tovarov a služieb zúžený nasledovne:

trieda 25 – „*oblečenie pre motoristov; obuv; opasky (časti odevov); odevy; oblečenie; kožušiny (oblečenie); nohavice; rukavice; šatky, šály; vesty; kabáty; bundy; saká; kožené odevy; trička; športové trička a dresy*“,

trieda 40 – „*strihanie látok (strihová služba); krajčírstvo; úprava textílií; prešívanie (stehovanie) textílií*“.

Ďalej bolo zistené, že namietateľ KLMW, s.r.o., Streženická cesta 1025, 020 01 Púchov (IČO: 50 348 299) je spoločnosťou s ručením obmedzeným zapísanou do Obchodného registra Okresného súdu Trenčín od 3.6.2016. Ako vyplýva z výpisu Obchodného registra, jej predmetom činnosti je okrem iného aj „*odevná výroba, spracovanie kože a výroba kožených a kožušinových výrobkov*“.

Vznik práva k nezapísanému označeniu zákon o ochranných známkach v zmysle ustanovenia § 7 písm. f) vymedzuje podmienkou používania takéhoto označenia v obchodnom styku pred dňom podania prihlášky zverejneného označenia a súčasne podmienkou nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti označenia vo vzťahu ku kolíznym tovarom a službám. Predpokladom nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti je spravidla dlhšie trvajúce a kontinuálne používanie označenia, ktoré spôsobí, že relevantná verejnosť si bude toto označenie spájať s tovarmi alebo službami konkrétnej osoby. Pri skúmaní naplnenia podmienok uvedeného námietkového dôvodu je preto potrebné posúdiť, či namietané nezapísané označenie používaním v obchodnom styku nadobudlo rozlišovaciu spôsobilosť pre tovary alebo služby používateľa zhodné alebo podobné s prihlasovanými tovarmi a službami zverejneného označenia, a to pred dňom podania prihlášky zverejneného označenia, a či toto označenie nemá len miestny dosah. Pritom je potrebné zohľadniť najmä podiel na trhu, intenzitu, geografický rozsah a dobu používania označenia. Ďalej musí byť splnená podmienka zhodnosti či podobnosti zverejneného označenia s označením namietateľa. Všetky tieto podmienky musia byť splnené kumulatívne.

Dôkazné bremeno v konaní spočíva na namietateľovi, t. j. na osobe, ktorá tvrdí, že používaním označenia v obchodnom styku pred dňom podania prihlášky ochrannej známky, sa toto označenie stalo pre namietateľa príznačným vo vzťahu k tovarom a službám zhodným alebo podobným s tovarmi a službami nárokovými pre zverejnené označenie. Vzhľadom na podmienku používania nezapísaného označenia pred podaním prihlášky zverejneného označenia, možno za relevantné považovať len dôkazné materiály, ktoré pochádzajú preukázateľne z obdobia predchádzajúceho v tomto prípade dňu 9.12.2016 (dňu podania prihlášky zverejneného označenia) alebo tie, ktoré sa preukázateľne vzťahujú na toto obdobie.

Preukázanie používania nezapísaného označenia a rozlišovacia spôsobilosť tohto označenia

Pokiaľ ide o podmienku používania a nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti nezapísaného označenia pred

podaním prihlášky zverejneného označenia, namietateľ uviedol, že je používateľom nezapísaného označenia „KLMwear s.r.o.“, ktoré bolo jeho predchádzajúcim obchodným menom, a používa ho spolu s



logom , ktoré je zhodné s kombinovaným zverejneným označením , a ktoré od roku 2013 používal v obchodnom styku v rozsahu, ktorým toto označenie pred dňom podania prihlášky zverejneného označenia nadobudlo na území Slovenskej republiky rozlišovaciú spôsobilosť pre tovary a služby, ktoré sú zhodné alebo podobné s prihlasovanými tovarmi a službami zverejneného označenia v triedach 25 a 40.



Na preukázanie naplnenia zákonom stanovených podmienok namietateľ uviedol argumenty a doložil nasledovné dôkazné prostriedky v listinnej podobe (kvôli prehľadnosti ponechávame číslovanie príloh zodpovedajúce číslovaniu z odôvodnenia námietok):

- prezentačný leták „KLMwear“ (príloha č. 1),
- vizitku „KLMwear“ (príloha č. 2),
- výtlačok profilu zo sociálnej siete Facebook (príloha č. 3),
- zálohovú faktúru s logom „KLMwear“ vystavenú 1.6.2016 (príloha č. 4),
- článok „DENIM PRO KAŽDY DEN“ (príloha č. 5),
- plagát k podujatiu „BIKES & COFFEE“ organizovaného značkou „KLMwear“ (príloha č. 6),
- predfaktúra č. 11410296 z 23.1.2014 o nákupe domén „klmwear.sk“ a „klmwear.com“ vystavená na Mgr. J. K. (príloha č. 7),
- video „KLMwear“ Go Explore vyprodukované spolu so spoločnosťou BMW Slovakia, ktoré sa nachádza na linku <https://vimeo.com/189824687> (príloha č. 8),
- výpis z Obchodného registra Okresného súdu Trenčín k 3.7.2017 pre obchodné meno „KLMW s.r.o.“ (príloha č. 9).

Namietateľ ako dôkazy o používaní namietaného nezapísaného označenia predložil prezentačný leták „KLMwear“ v anglickom jazyku, ktorý zrejme nebol určený pre územie Slovenskej republiky (príloha č. 1) a vizitku „KLMwear“ (príloha č. 2). Na oboch je vyobrazené nezapísané označenie, na prezentačnom letáku aj spolu s oblečením pre motoristov (nohavice, saká, tričká), avšak uvedené dôkazy nevyhovujú podmienke datovania, keďže neobsahujú dátum, a tak z nich nie je zrejmé, či pochádzajú preukázateľne z obdobia predchádzajúceho dňu podania prihlášky zverejneného označenia. Okrem toho samotné majú len informačný, prípadne propagačný a reklamný charakter, pretože nie je možné z nich zistiť reálny záujem spotrebiteľov o tovary a služby namietateľa. Tiež z nich nie je možné zistiť, v akom rozsahu boli tovary a služby namietateľa predávané a v akom časovom období. Preto uvedené dôkazy je potrebné pokladať za nedostatočné na preukázanie používania nezapísaného označenia namietateľom v obchodnom styku pred podaním prihlášky zverejneného označenia v súvislosti s jeho tovarmi a službami.

Namietateľ ďalej predložil výtlačok profilu zo sociálnej siete Facebook (príloha č. 3), ktorý obsahuje vyobrazenie nezapísané označenie „KLMwear“ a propaguje oblečenie pre motoristov, avšak z tohto dôkazu nie je možné bez ďalších dôkazov, ktoré by preukazovali dátum zriadenia tohto profilu na sociálnej sieti Facebook namietateľom a návštevnosť tohto profilu, zistiť mieru znalosti nezapísaného označenia namietateľa u relevantnej spotrebiteľskej verejnosti v relevantnom období. Nepreukázané tvrdenie namietateľa, že profil na sociálnej sieti Facebook bol zriadený v roku 2014, je nepostačujúce.

Z ďalšieho dôkazu zálohovej faktúry s logom „KLMwear“ vystavenej 1.6.2016 (príloha č. 4) vyplýva, že bola vystavená spoločnosťou „KLMwear, s.r.o.“ so sídlom V. P. Tótha 2025/21, 960 01 Zvolen (IČO: 46 071 822) ako dodávateľom na 1 ks Jeansov pre motoristov v hodnote 177 Eur pre odberateľa M. P. so sídlom v Bratislave. Z identifikačných údajov tejto faktúry je zrejmé, že bola vystavená spoločnosťou odlišnou od namietateľa. Podľa výpisu z Obchodného registra Okresného súdu Trenčín pre obchodné meno „KLMW s.r.o.“ (príloha č. 9) namietateľ ako právnická osoba vznikol 3.6.2016, teda až po vystavení uvedenej faktúry a prepojenie na namietateľa a aj jeho tovary a služby nie je z tohto dôkazu, ako ani z ďalších predložených dôkazov, známe. Tiež je potrebné zdôrazniť, že predpokladom nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti je spravidla dlhšie trvajúce a kontinuálne používanie označenia, ktoré spôsobí, že si relevantná verejnosť bude toto označenie spájať s tovarmi alebo službami konkrétnej osoby, t. j. s osobou používajúcou označenie, čím sa toto označenie vžije pre určitého používateľa a jeho tovary a služby. Sám

namietateľ týmto dôkazom preukázal len to, že nezapísané označenie v rozhodujúcom období použil aj ďalší subjekt, čím sa možné nadobudnutie rozlišovacej spôsobilosti pre namietateľa oslabuje, a zároveň tieto dôkazy nepodporujú tvrdenie namietateľa, že od roku 2013 on používal v obchodnom styku nezapísané označenie, ktoré nadobudlo na území Slovenskej republiky rozlišovaciu spôsobilosť pre všetky tovary a služby, ktoré sú identické alebo podobné s prihlasovanými tovarmi a službami zverejneného označenia.

Z ďalšieho dôkazu, z predloženého článku s názvom „DENIM PRO KAŽDY DEN“ (príloha č. 5), v ktorom je však samotný text v nečitateľnej forme, nie je zrejmé, kedy bol publikovaný a koho sa týka. Z názvu článku možno usúdiť, že bol publikovaný v niektorom českom médiu a podľa obrázkov súvisí s oblečením pre motoristov z Denimu. Tento dôkaz je pre toto konanie irelevantný, pretože je určený pre českú spotrebiteľskú verejnosť a má len informatívny charakter, keďže nemožno z neho zistiť reálny záujem spotrebiteľov o tovary a služby namietateľa na území Slovenskej republiky.

Plagát k podujatiu „BIKES & COFFEE“ organizovaného pod značkou „KLMwear“ (príloha č. 6) obsahuje vyobrazenie nezapísaného označenia, ale organizátora tohto podujatia a dátum konania sa uvedeného podujatia nemožno z neho zistiť, keďže text tohto dôkazu je nečitateľný. Zo samotného plagátu nie je možné bez ďalších dokladov, ako sú napríklad faktúry za predané tovary a poskytnuté služby, prípadne ohlasy od zúčastnených hostí na akcii, zistiť skutočný rozsah poskytnutých tovarov a služieb pod namietaným nezapísaným označením, a tým ani posúdiť skutočnosť, či išlo o taký rozsah používania, na základe ktorého označenie „KLMwear“ mohlo nadobudnúť pred podaním prihlášky zverejneného označenia rozlišovaciu spôsobilosť pre tovary a služby namietateľa.

Namietateľ ďalej ako dôkaz predložil predfaktúru č. 11410296 z 23.1.2014 o nákupe domén „klmwear.sk“ a „klmwear.com“ na obdobie od 23.1.2014 do 24.1.2015, ktorá je vystavená na Mgr. J. K. spoločníka spoločnosti KLMwear s.r.o., v likvidácii a teraz síce aj spoločníka namietateľa (príloha č. 7), avšak samotné prepojenie týchto domén na namietateľa a aj jeho tovary a služby nie je z tohto dôkazu, ako ani z ďalších predložených dôkazov zrejmé, keďže namietateľ ako právnická osoba bol do Obchodného registra Okresného súdu Trenčín (príloha č. 9) zapísaný až 3.6.2016.

Ďalej je evidentné, že informácie zverejnené vo videu „KLMwear“ Go Explore, ktoré vzniklo za účasti spoločnosti BMW Slovakia, a ktoré bolo sprístupnené verejnosti na internete od 1.11.2016, t. j. cca jeden mesiac pred podaním prihlášky zverejneného označenia, na linku <https://vimeo.com/189824687> (príloha č. 8), propagujú oblečenie pre motoristov, na ktorom je vyobrazené nezapísané označenie. Nedostatkou tohto dôkazu je však skutočnosť, že z neho nie je zrejmé prepojenie na namietateľa a tiež nie je jasný počet jeho vzhľadnutí ku dňu podania prihlášky zverejneného označenia. Samotné tvrdenie namietateľa, že ide o 62 tisíc vzhľadnutí po celom svete, nebolo žiadnym dôkazom podložené a ku dňu rozhodovania o námietkach bolo zistené, že toto video na citovanom linku má 1,6 tisíc vzhľadnutí. Možno teda konštatovať, že tento dôkaz samostatne ani v spojení s ostatnými dôkazmi nepreukazuje záujem spotrebiteľov o tovary a služby namietateľa, ktorý by bolo možné v tomto konaní zohľadniť.

Posledný dôkaz namietateľa, výpis z Obchodného registra Okresného súdu Trenčín k 3.7.2017 pre obchodné meno „KLMW s.r.o.“ (príloha č. 9) osvedčuje, že namietateľ s obchodným menom „KLMW s.r.o.“ začal vykonávať svoju podnikateľskú činnosť od 3.6.2016, okrem iného aj pre činnosť ako je: „*odevná výroba, spracovanie kože a výroba kožených a kožušinových výrobkov*“. Tento dôkazný materiál preukazuje len existenciu obchodného mena namietateľa a nie je dôkazom o reálnom používaní nezapísaného označenia, a zároveň, ako bolo uvedené aj vyššie ani v spojitosti s ostatnými dôkazmi nepodporuje tvrdenia namietateľa.

Z preskúmania dôkazu predloženého prihlasovateľom, ktorým je výpis z Obchodného registra Okresného súdu Banská Bystrica pre obchodné meno „KLMwear, s.r.o. v likvidácii“ vyplýva, že uvedený právnický subjekt bol do príslušného registra zapísaný 11.3.2011 a od 20.1.2017 je v likvidácii. Z dôkazov predložených namietateľom vyplynulo, že nezapísané označenie bolo používané aj týmto subjektom, a teda, ako už bolo uvedené, aj táto skutočnosť má vplyv na preukázanie nadobudnutia rozlišovacej spôsobilosti len v prospech namietateľa. Podstatnou však je skutočnosť, že zo žiadnych predložených dôkazov namietateľa nevyplýva, že práve spoločnosť, ktorá podala námietky, je nástupníckou spoločnosťou spoločnosti „KLMwear, s.r.o. v likvidácii“, ktorá je stále samostatným subjektom s právnou subjektivitou, a ktorá môže vo veciach ochrany svojich práv konať samostatne.

Celkové zhodnotenie

Na základe zhodnotenia predložených dôkazov v konaní, každý dôkaz jednotlivo a všetky dôkazy v ich vzájomnej súvislosti, možno dospieť k záveru, že namietateľ neunesol dôkazné bremeno a nepreukázal v relevantnom období používanie nezapísaného označenia „KLMwear“ v rozsahu potrebnom na nadobudnutie rozlišovacej spôsobilosti tohto označenia pre jeho tovary a služby z pohľadu relevantnej spotrebiteľskej verejnosti.

Z predložených dôkazov je síce nepochybné, že označenie „KLMwear“ bolo určitým spôsobom používané, avšak žiadny z predložených dôkazov priamo nepreukazuje používanie nezapísaného označenia práve namietateľom. Nedostatkom dôkazov je ďalej aj to, že nie všetky sú určené pre územie Slovenskej republiky, keďže niektoré z nich sú v anglickom a českom jazyku, ďalej z niektorých nemožno zistiť smerodajné údaje, keďže sú v nečitateľnej forme, nakoniec časť z nich nevyhovuje podmienke datovania a časť svedčí v prospech používania nezapísaného označenia iným subjektom, ako je namietateľ, pričom jeho prepojenie na namietateľa nebolo žiadnym spôsobom odôvodňované ani preukázané. Zároveň z dôkazov predložených prihlasovateľom vyplynulo, že v relevantnom období používala označenie „KLMwear“ v obchodnom styku na území Slovenskej republiky aj spoločnosť „KLMwear, s.r.o. v likvidácii“, na základe čoho je taktiež nepravdepodobné, aby nezapísané označenie nadobudlo rozlišovaciu spôsobilosť práve a len pre namietateľa.

Keďže nebola naplnená podmienka získania rozlišovacej spôsobilosti nezapísaného označenia pre tovary a služby namietateľa, ktorá predstavuje jednu z kumulatívnych zákonných podmienok na úspešné uplatnenie námietok podľa ustanovenia § 7 písm. f) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov, ostatné zákonné podmienky (zhodnosť, resp. podobnosť zverejneného označenia s namietaným nezapísaným označením, zhodnosť, resp. podobnosť tovarov a služieb, prípadne nie len miestny dosah) neboli v danom prípade podrobne posudzované, pretože by to nemalo vplyv na konečné rozhodnutie.

K tvrdeniu prihlasovateľa, že lehota na podanie námietok je hmotnoprávnou lehotou, a preto námietky podané namietateľom mali byť podané do 3.7.2017 priamo na úrade a nepostačovalo ich podať na poštovú prepravu 3.7.2017, je potrebné uviesť, že nemožno s prihlasovateľom súhlasiť, pretože podľa § 27 ods. 3 zákona č. 71/1967 Zb. o správnom konaní v znení neskorších predpisov sa lehota považuje za zachovanú, ak sa posledný deň podanie podá na správnom orgáne, alebo ak sa podanie odovzdá na poštovú prepravu.

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 sporových konaní

Doručiť:

Ing. arch. Michal Schneider
Studená 48
900 42 Dunajská Lužná

Mgr. Richard Koiš, MBA
Štiavnická 2018/7
034 01 Ružomberok