



Banská Bystrica 24. 9. 2019
POZ 1564-2018/P-8-2019

ROZHODNUTIE

Príhlaška ochrannej známky POZ 1564-2018 s názvom „anemone“ podaná 11. 7. 2018 prihlasovateľom Adamom Križkom, Vtáčnik 2204/1, 831 01 Bratislava – mestská časť Nové Mesto, Slovenská republika,

sa zamietá

podľa § 28 ods. 4 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov.

Odôvodnenie:

Dňa 31. 10. 2018 boli Úradu priemyselného vlastníctva SR (ďalej „úrad“) doručené pripomienky k príhlaške slovnej ochrannej známky „anemone“, číslo spisu POZ 1564-2018 (ďalej aj „zverejnené označenie“), podľa § 29 ods. 1 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov z dôvodu naplnenia podmienky ustanovenej § 5 ods. 1 písm. l) citovaného zákona. Pripomienky boli podané pánom Rastislavom S., 925 23 Jelka, zastúpeným patentovou zástupkyňou Magdalénou Bachratou, Krasovského 13, 851 01 Bratislava (ďalej aj „podávateľ pripomienok“).

Podávateľ pripomienok odôvodnil ich podanie tým, že prihlasovateľ podal príhlašku slovnej ochrannej známky „anemone“, číslo spisu POZ 1564-2018 aj napriek tomu, že vedel alebo musel vedieť o používaní podobného označenia pre zhodné alebo podobné výrobky a služby podávateľom pripomienok, čo považoval za objektívne okolnosti v okamihu podania príhlašky zverejneného označenia.

Ďalej uviedol, že začal vyrábať prírodné mydlá a kozmetiku na Slovensku od roku 2013, pod označením „anemone“, čo preukazoval dôkaznými prostriedkami (prílohy č. 1-15). Rovnako poukázal aj na vytvorenie stránky na Facebooku pod označením „ANEMONE“ zo 6. augusta 2013 (príloha č. 16) a priložené faktúry (prílohy č. 17-22). Používanie označenia „anemone“ priamo na jeho výrobkoch dokladal dôkazmi (prílohy č. 23 a 24). Podávateľ pripomienok poukázal aj na zakúpenie doménového mena „anemone.cc“ (príloha č. 25), pričom uviedol, že ju stále používa.

Skutočnosť, že prihlasovateľ pred podaním príhlašky zverejneného označenia vedel o používaní podobného označenia pre zhodné alebo podobné výrobky a služby podávateľom pripomienok, preukazoval podávateľ pripomienok priloženou e-mailovou komunikáciou medzi podávateľom pripomienok a pani Z. (prílohy č. 26-28), kde na základe čísla telefónu a e-mailovej adresy podávateľ pripomienok usúdil, že pani Alexandra Z. vystupovala v mene prihlasovateľa. Ďalej podávateľ pripomienok skonštatoval, že zlý úmysel prihlasovateľa zverejneného označenia vyplýva z uvedenej e-mailovej korešpondencie, keďže namiesto krokov vedúcich k vzájomnej dohode prihlasovateľ podal príhlašku ochrannej známky „anemone“, číslo POZ 1564-2018, čím sledoval jasný cieľ, pokúsiť sa zabrániť podávateľovi pripomienok pokračovať v používaní označenia „ANEMONE“ a ťažiť z jeho dobrej povesti.

Na základe uvedených skutočností podávateľ pripomienok navrhol, aby úrad z dôvodu naplnenia podmienky ustanovenej § 5 ods. 1 písm. l) zákona o ochranných známkach, príhlašku zverejneného označenia „anemone“, číslo spisu POZ 1564-2018 zamietol, keďže nebola podaná v dobrej viere.

V súlade s ustanovením § 29 ods. 2 zákona o ochranných známkach bola listom z 19. 11. 2018 kópia pripomienok zaslaná prihlasovateľovi na vyjadrenie. Prihlasovateľ svoje stanovisko oznámil listom doručeným úradu 25. 01. 2019.

Prihlasovateľ vo svojom vyjadrení uviedol, že dňa 1. 11. 2010 si založil živnosť pod obchodným menom Adam Križka – anemone, s miestom podnikania Bratislava –Nové Mesto. Podnikanie z osobných dôvodov ukončil 18. 6. 2013. Neskôr dňa 14. 3. 2016 živnosť opäť obnovil, pričom predmetom jeho podnikania boli najmä tieto činnosti:

- kúpa tovaru na účely jeho predaja konečnému spotrebiteľovi (maloobchod) alebo iným prevádzkovateľom živnosti (veľkoobchod),
- reklamné a marketingové služby,
- činnosť podnikateľských, organizačných a ekonomických poradcov,
- sprostredkovateľská činnosť v oblasti obchodu, služieb, výroby,
- administratívne služby,
- počítačové služby,
- prieskum trhu a verejnej mienky,
- vykonávanie mimoškolskej vzdelávacej činnosti,
- služby súvisiace s počítačovým spracovaním údajov,
- vydateľská činnosť,
- skladovanie a uskladňovanie.

Ďalej prihlasovateľ uviedol, že súčasťou jeho činnosti bol a je aj predaj prírodnej kozmetiky. Tieto skutočnosti preukazoval faktúrami a priloženými všeobecnými obchodnými podmienkami zverejnenými na jeho webovom sídle „anemonegarden.sk“. Prihlasovateľ skonštatoval, že pod obchodným menom „anemone“ vykonával činnosť dávno predtým, ako si podávateľ pripomienok ohlásil živnosť, a teda predtým ako podávateľ pripomienok zákonným spôsobom začal vykonávať činnosť, na ktorú poukázal.

Tvrdenie podávateľa pripomienok, že od roku 2013 vyrába kozmetiku pod označením „anemone“ je podľa prihlasovateľa potrebné konfrontovať s výpisom zo živnostenského registra, podľa ktorého podávateľovi pripomienok vzniklo oprávnenie na výrobu mydla, veľkoobchod a maloobchod, dňa 4. 7. 2016, čiže až 4 mesiace po tom, čo prihlasovateľ opäť obnovil svoju živnosť pod dlho používaným obchodným menom „anemone“ a o 6 rokov neskôr ako začal prihlasovateľ pod týmto obchodným menom podnikať prvýkrát.

K úvahám podávateľa pripomienok o existencii zlej viery prihlasovateľa uviedol, že ide len o jeho subjektívny pocit, ktorý nie je založený na prakticky žiadnom skutkovom, či právnom základe, keďže prihlasovateľ toto obchodné meno používal od roku 2010, čiže ešte pred rokom 2013, kedy podávateľ pripomienok zavádzajúco uviedol, že začal svoju činnosť.

Ďalej prihlasovateľ uviedol, že svoj podnik previedol na pani Z., ktorá v tejto súvislosti prevzala aj dodatok k obchodnému menu. Ako dôkazy doložil Výpisy zo živnostenského registra a registra finstat.sk prihlasovateľa, podávateľa pripomienok a pani Z.

K doméne podávateľa pripomienok „anemone.cc“ uviedol, že si ju podávateľ pripomienok registroval až dňa 26. 3. 2016, čiže 12 dní po tom, ako prihlasovateľ opätovne ohlásil živnosť pod týmto obchodným menom a opäť začal vykonávať podnikateľskú činnosť súvisiacu s predajom kozmetiky. Zároveň poukázal na skutočnosť, že internetovú doménu „anemonegarden.sk“ zaregistroval už 9. 2. 2016. V súvislosti s preukázaním uvedených skutočností poukázal na dôkazy:

- e-mail predložený podávateľom pripomienok o registrácii domény „anemone.cc“,
- výpis zo živnostenského registra prihlasovateľa.

Prihlasovateľ v súvislosti s e-mailom pani Z. skonštatoval, že ho nemožno vnímať ako prejav zlej vôle, keďže išlo v prvom rade o ochranu skoršieho nezapísaného označenia prihlasovateľa. V tejto súvislosti prihlasovateľ uviedol, že svojím konaním chce dosiahnuť efektívnejšiu ochranu svojho označenia, ktoré dlhú dobu používa v rámci svojho obchodného styku, čo nemožno považovať za konanie v zlej viere, podľa prihlasovateľa ide o ukážkový príklad výkonu práv, kedy sa prihlasovateľ snaží svojmu označeniu zabezpečiť maximálnu možnú mieru ochrany v súlade so zákonom. O absencii dobrej viery podľa prihlasovateľa nemožno polemizovať na základe toho, že ide o označenie, ktoré je súčasťou jeho obchodného mena.

Naopak za konanie v zlej viere považoval prihlasovateľ konanie podávateľa pripomienok, ktorý zároveň s podanými pripomienkami podal prihlášku podobnej ochrannej známky, pričom plnomocenstvo svojmu zástupcovi podpísal až po dni vzniku práva prednosti prihlasovateľa. V tejto súvislosti poukázal na obsah spisu č. POZ 1607-2018.

Na základe uvedených skutočností považoval prihlasovateľ zverejneného označenia podané pripomienky za nedôvodné, keďže podávateľ pripomienok existenciu zlej viery prihlasovateľa nijako nepreukázal a navrhol úradu, aby na podané pripomienky pri zápise zverejneného označenia do registra neprihliadal pre ich nedôvodnosť.

Dňa 24. 6. 2019 úrad zaslal prihlasovateľovi správu o výsledku posúdenia pripomienok, o ktorom súčasne informoval aj podávateľa pripomienok. Prihlasovateľ sa k uvedenej správe v stanovenej lehote nevyjadril.

Rozhodnutie úradu sa opiera o nasledovné skutočnosti a dôvody:

Podľa § 54b ods. 1 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov konania začaté a právoplatne neskončené do 13. januára 2019 sa dokončia podľa tohto zákona v znení účinnom od 14. januára 2019.

Keďže podľa § 54b ods. 3 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov vznik, zmena a zánik práv a právnych vzťahov, ako aj nároky z nich vzniknuté do 13. januára 2019 sa posudzujú podľa predpisov účinných v čase ich vzniku, úrad pripomienky podané 31. 10. 2018 a založené na ustanovení § 5 ods. 1 písm. l) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení účinnom do 13. januára 2019 posúdi podľa zákona o ochranných známkach účinného v čase ich podania (ďalej „zákon o ochranných známkach“).

Podľa § 29 ods. 1 zákona o ochranných známkach môže každý až do zápisu označenia do registra podať písomné pripomienky proti zápisu označenia do registra z dôvodov podľa § 5.

Podľa § 29 ods. 2 zákona o ochranných známkach úrad s pripomienkami oboznámi prihlasovateľa, ktorý sa k nim môže v určenej lehote vyjadriť. Prihlasovateľa a osobu, ktorá podala pripomienky, úrad s výsledkom posúdenia pripomienok oboznámi.

Podľa § 28 ods. 4 zákona o ochranných známkach, ak označenie nie je spôsobilé na zápis podľa § 5, úrad prihlášku zamietne. Pred rozhodnutím o zamietnutí prihlášky úrad musí umožniť prihlasovateľovi vyjadriť sa k dôvodom, na ktorých základe sa má prihláška zamietnuť.

Uplatnený pripomienkový dôvod podľa § 5 ods. 1 písm. l) zákona o ochranných známkach:

Podľa § 5 ods. 1 písm. l) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov za ochrannú známku nemožno uznať označenie, ktoré je predmetom prihlášky, ktorá nebola podaná v dobrej viere.

Podanie prihlášky ochrannej známky v nie dobrej viere patrí medzi tzv. absolútne dôvody zápisnej nespôsobilosti označenia, ktoré úrad skúma z úradnej moci (ex offio) a tiež na základe podnetov tretích osôb. Právna teória definuje dobrú vieru ako vnútorné presvedčenie konajúceho, že nekoná protiprávne alebo v rozpore s uznávanými etickými a morálnymi princípmi a poctivými obchodnými zvyklosťami. Vnútorné presvedčenie konajúceho je subjektívnou kategóriou, ktorá nemôže byť predmetom dokazovania. Vyvodit' záver, či osoba konala alebo nekonala v dobrej viere, možno len na základe posúdenia širokého okruhu objektívnych skutočností, ktorý nie je možné vopred vymedziť. Medzi takéto skutočnosti patrí napr. povaha prihlasovanej ochrannej známky alebo vzťah prihlasovateľa ochrannej známky a užívateľa skoršieho zhodného označenia. Preukázanie zlej viery musí byť v čase podania prihlášky, zlá viera musí byť spojená s osobou prihlasovateľa, pričom môže byť odôvodnená len vtedy, ak v čase podania prihlášky poznatky tejto osoby zahŕňali skutočnosti, na základe ktorých možno považovať prihlášku za podanú v zlej viere a tento subjekt musí konať zámerné. K zámernosti je tiež nutný zlý úmysel, teda nepoctivé zámery a ciele, pričom nie je podstatné, či osoba, ktorá takto koná považovala svoj úmysel alebo konanie za zlý úmysel. Prihláška ochrannej známky podaná v zlej viere môže byť napadnutá bez časového obmedzenia. Prihláška podaná

v zlej viere patrí k absolútnym dôvodom odmietnutia ochrany, ktoré sú všeobecne nezávislé od zoznamu tovarov a služieb.

Pre účely posudzovania zlej viery je nutné zvažovať akúkoľvek relevantnú okolnosť, hlavne je potrebné vziať do úvahy skutočnosť, či prihlasovateľ vedel o práve inej osoby na zhodné alebo podobné označenie alebo v dobe podania prihlášky ochrannej známky mohol o tomto práve vedieť a tiež, či by použitie takéhoto označenia bolo v rozpore s dobrými mravmi alebo by neoprávnené poškodilo zvláštny charakter či povest' označenia, ktoré je predmetom iného práva. Za konanie v nie dobrej viere možno považovať napríklad aj situáciu, keď je prihlasovateľ obchodne alebo hospodársky prepojený so subjektom používajúcim prihlásené označenie 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, vytláčal by ju z tohto trhu (podanie tzv. blokačnej prihlášky ochrannej známky) a podobne, a na druhej strane by subjekt používajúci prihlásené označenie utrpel nejakú ujmu, ktorá sa môže prejaviť naplno až v budúcnosti.

V konaní o pripomienkach bolo zistené, že prihlasovateľom slovného označenia „anemone“, číslo spisu POZ 1564-2018, je pán Adam Križka, Vtáčnik 2204/1, 831 01 Bratislava – mestská časť Nové Mesto, Slovenská republika, zastúpený v konaní advokátskou kanceláriou JAKUBEK & PARTNERS, s.r.o., Panenská 5, 811 02 Bratislava, ktorý dňa 11. 7. 2018 podal prihlášku na zápis pre tovary a služby v triedach 3 a 35 medzinárodného triedenia tovarov a služieb.

Podávateľom pripomienok je pán Rastislav S., 925 23 Jelka, Slovenská republika, zastúpený v konaní patentovou zástupkyňou Magdalénou Bachratou, Krasovského 13, 851 01 Bratislava, ktorý odôvodnil podané pripomienky aj tým, že prihlasovateľ zverejneného označenia „anemone“, číslo spisu POZ 1564-2018 vedel alebo musel vedieť, že podávateľ pripomienok používa podobné označenie pre zhodné alebo podobné výrobky a služby. Ďalej uviedol, že prírodné mydlá a kozmetiku začal pod označením „anemone“ vyrábať na Slovensku od roku 2013. V tejto súvislosti poukázal na vytvorenie profilu spoločnosti na sociálnej sieti Facebook. Ďalej uviedol, že používanie označenia „ANEMONE“ potvrdzujú aj predložené faktúry a takto označené výrobky, ktoré deklaroval priloženými prílohami č. 17-24. Podávateľ pripomienok ďalej uviedol, že je vlastníkom doménového mena „anemone.cc“, ktoré dosiaľ používa. V súvislosti s preukázaním zlej viery prihlasovateľa poukázal na e-mailovú korešpondenciu medzi prihlasovateľom a podávateľom pripomienok, v ktorého mene komunikovala pani Z. (prílohy č. 26-28), na základe ktorej podávateľ pripomienok konštatoval, že prihlasovateľ vedel o používaní označenia „ANEMONE“ podávateľom pripomienok, a preto usúdil, že zlý úmysel prihlasovateľa vyplynul z tejto korešpondencie, keďže namiesto krokov vedúcich k vzájomnej dohode prihlasovateľ podal prihlášku zverejneného označenia „anemone“, čím sledoval jasný cieľ, pokúsiť sa zabrániť podávateľovi pripomienok pokračovať v používaní označenia „ANEMONE“ a ťažiť z jeho dobrej povesti.

Podávateľ pripomienok predložil nasledovné dôkazné prostriedky (kvôli prehľadnosti ponechávame číslovanie príloh zodpovedajúce číslovaniu z odôvodnenia pripomienok):

Prílohy č. 1 až 15 - na predložených dôkazoch sú fotografie výrobkov publikované na časovej osi facebookového profilu používateľa Mydláreň Anemone, z ktorých časť je označená „anemone/ANEMONE“. Prílohy č. 1, 2, 3, 4, 6, 7, 10 a 13 obsahujú fotografie výrobkov (mydlá), ktoré nie sú označené a prílohy č. 5, 11, 12, 14 a 15 obsahujú fotografie výrobkov označených „anemone/ANEMONE“. Z predložených dôkazov vyplynulo, že výrobky s označením „anemone“ podávateľ pripomienok zverejnil na sociálnej sieti najskôr dňa 17. 5. 2014, neskôr 3. 11. 2014, 8. 5. 2015, 16. 6. 2015, 6. 12. 2015 a 10. 12. 2017.

Príloha č. 16 - výpis z histórie facebookového profilu „Mydláreň Anemone“, z ktorého sú zrejmé údaje o vzniku profilu zo 6. 8. 2013 pod názvom „Mydielka“, ďalej zmena názvu na „Handmade mydielka“ zo 6. 8. 2013, ďalšia zmena názvu na „Anemone – Handmade mydielka“ z 1. 3. 2014, 15. 6. 2014 zmena názvu na „Anemone – handmade mydielka“, 28. 10. 2014 zmena názvu na „Anemone“ a 17. 7. 2017 zmena názvu na „Mydláreň Anemone“. Z predloženého výpisu histórie profilu vyplýva, že facebookový profil obsahujúci názov „Anemone“ bol aktívny od 1. 3. 2014.

Prílohy č. 17 až 22 - odberateľské faktúry za predaj kozmetiky od spoločnosti Rastislav Szaszák – ANEMONE dodávanej spoločnosťou milna centrum, s.r.o., z 18. 7. 2016, 22. 9. 2016, 23. 1. 2017, 17. 3. 2017, 12. 7. 2017, a dodávateľskú faktúru za včelí vosk od spoločnosti Agrospolok, s.r.o., dodávané spoločnosťou Rastislav Szaszák – ANEMONE z 2. 8. 2016.

Príloha č. 23 - vyobrazenie webových stránok podávateľa pripomienok z webovej lokality <http://www.mydlarenanemone.sk>, bez datovania, ktorých obsahom sú jednotlivé produkty aj s opisom

zloženia a účelom použitia označené „ANEMONE“ (masážny olej, mydlo, hojivá masť, telové maslo, pleťový olej, darčekové sady, produkty pre mužov, balzamy na pery, doplnky, novinky) a kontaktné údaje, vytlačené z internetu 29. 10. 2018.

Príloha č. 24 - zdieľaný príspevok, bez datovania, o poskytnutom rozhovore do časopisu Madam Eva, vytlačené z internetu 29. 10. 2018.

Príloha č. 25 - potvrdenie prevádzkovateľa internetových domén easyname GmbH, Vienna o úspešnom zakúpení doménového mena „anemone.cc“ z 26. 3. 2016.

Príloha č. 26 - e-mailová komunikácia zo dňa 15. 6. 2018 medzi pani Alexandrou Z. adresovaná admin@mydlarenanemone.sk, ktorej obsahom bola informácia v súvislosti s obchodným menom, kde pani Z. oznamovala podávateľovi pripomienok existenciu dvoch totožných subjektov na trhu, ktoré ponúkajú podobný sortiment tovaru. Zároveň sa odvolala na zaslanú kópiu e-mailu, ktorú preposlala podávateľovi pripomienok, kde žiadala advokátsku kanceláriu o prešetrovanie ochrany registračnej známky a zároveň v tejto súvislosti vyzvala podávateľa pripomienok o zaujatie stanoviska k vzniknutej situácii.

Príloha č. 27 - e-mailová správa pani Z. z 15. 6. 2018, predmetom ktorej je žiadosť o informáciu o postupe pri registrácii ochrannej známky, z dôvodu, že sa objavila iná spoločnosť zaoberajúca sa predajom podobného sortimentu tovaru a vystupujúca pod podobným menom. Predmetná správa bola preposlaná podávateľovi pripomienok.

Príloha č. 28 - kontaktné údaje prihlasovateľa (adresa, e-mail, telefónny kontakt) dostupné na jeho webovom sídle <http://www.anemonegarden.sk/kontakty/>.

Prihlasovateľ k podaným pripomienkam uviedol, že 1. 11. 2010 si založil živnosť pod obchodným menom Adam Križka – anemone, ktorú následne 18. 6. 2013 ukončil a neskôr od 14. 3. 2016 opäť obnovil, t.j. zdôrazňoval, že činnosť pod obchodným menom s dodatkom „anemone“ vykonával dávno predtým ako si podávateľ pripomienok ohlásil živnosť.

Ďalej prihlasovateľ uviedol, že svoj podnik previedol na pani Z., ktorá prevzala aj dodatok k obchodnému menu.

V súvislosti s internetovou doménou podávateľa pripomienok „anemone.cc“ prihlasovateľ skonštatoval, že bola registrovaná až 26. 3. 2016, teda 12 dní po tom, čo si on opätovne ohlásil živnosť pod týmto obchodným menom. Ďalej uviedol, že internetová doména „anemonegarden.sk“ bola ním registrovaná už 9. 2. 2016.

Zlú vieru prihlasovateľ nepripúšťal ani na základe komunikácie s pani Z., keďže podaním predmetnej prihlášky ochrannej známky predovšetkým sledoval ochranu svojho skoršieho nezapísaného označenia.

Prihlasovateľ v súvislosti so svojimi tvrdeniami poukázal na nasledovné dôkazné prostriedky, ktoré boli súčasťou vyjadrenia k súčasne podaným námietkam a dôkazy predložené podávateľom pripomienok:

1. Výpisy zo živnostenského registra a internetového registra finstat.sk subjektov: Adam Križka, Alexandra Zachardová, Rastislav Szaszák. Z jednotlivých výpisov vyplýva:
 - Výpis zo živnostenského registra s obchodným menom Adam Križka – anemone s miestom podnikania Bratislava – Nové Mesto, ktorý mal v období od 1. 11. 2010 do 18. 6. 2013 zapísané predmety podnikania reklamné a marketingové služby, grafické práce vykonávané výpočtovou technikou, fotografické služby, zhotovovanie www stránok a ich následná aktualizácia, kúpa tovaru na účely jeho predaja konečnému spotrebiteľovi (maloobchod) alebo iným prevádzkovateľom živnosti (veľkoobchod). V období od 14. 3. 2016 do 7. 11. 2018 mal zapísané predmety podnikania kúpa tovaru na účely jeho predaja konečnému spotrebiteľovi (maloobchod) alebo iným prevádzkovateľom živnosti (veľkoobchod), reklamné a marketingové služby, činnosť podnikateľských, organizačných a ekonomických poradcov, sprostredkovateľská činnosť v oblasti obchodu, služieb, výroby, administratívne služby, počítačové služby, prieskum trhu a verejnej mienky, vykonávanie mimoškolskej vzdelávacej činnosti, služby súvisiace s počítačovým spracovaním údajov, vydavateľská činnosť, skladovanie a uskladňovanie.
 - Výpis zo živnostenského registra s obchodným menom Mgr. Alexandra Zachardová – anemone s miestom podnikania Bratislava – Petržalka, ktorá má od 21. 9. 2018 zapísané predmety podnikania reklamné a marketingové služby, prieskum trhu a verejnej mienky, kúpa tovaru na účely jeho predaja konečnému spotrebiteľovi (maloobchod) alebo iným prevádzkovateľom živnosti (veľkoobchod), sprostredkovateľská činnosť v oblasti obchodu, služieb a výroby, skladovanie a pomocné činnosti v doprave, činnosť podnikateľských, organizačných a ekonomických poradcov, administratívne služby, vydavateľská činnosť, polygrafická výroba a knižárske práce a fotografické služby.

- Výpis zo živnostenského registra s obchodným menom Rastislav Szaszák – ANEMONE s miestom podnikania Jelka, ktorý má od 4. 7. 2016 zapísané predmety podnikania výroba mydla, pracích prostriedkov a éterických olejov, čistiacich, leštiacich, parfumérskych a toaletných prípravkov, reklamné a marketingové služby, kúpa tovaru na účely jeho predaja konečnému spotrebiteľovi (maloobchod) alebo iným prevádzkovateľom živnosti (veľkoobchod).

Z jednotlivých výpisov z finstat.sk sú zrejmé informácie, ktoré sú zhodné s výpismi jednotlivých obchodných spoločností zo živnostenského registra, čo sa týka predmetu podnikania a časových údajov.

2. E-mail podávateľa pripomienok k registrovanej doméne „anemone.cc“ (**príloha podávateľa pripomienok č. 25**), išlo o potvrdenie prevádzkovateľa internetových domén easyname GmbH Vienna o úspešnom zakúpení doménového mena „anemone.cc“ z 26.3.2016.
3. E-mailovú komunikáciu pani Z. adresovanú podávateľovi pripomienok (**príloha podávateľa pripomienok č. 26 a 27**) z 15. 6. 2018, ktorej obsahom bola informácia v súvislosti s obchodným menom, kde pani Z. oznamovala podávateľovi pripomienok existenciu dvoch subjektov na trhu s totožným obchodným menom, ktoré ponúkajú podobný sortiment tovaru. V tejto súvislosti preposlala pani Z. aj kópiu e-mailu, kde žiadala advokátsku kanceláriu o prešetrovanie ochrany registračnej známky a vyzvala podávateľa pripomienok o zaujatie stanoviska k vzniknutej situácii.
4. Odberateľské faktúry v počte 3 ks, vystavené prihlasovateľom pod obchodným menom Adam Križka – anemone, adresované fyzickým osobám zo 7. 7. 2016, 3. 6. 2016 a 22. 5. 2016 za olej, hubku na tvár, telové mlieko a tekuté mydlo, za osobný odber tovaru v celkovej sume 54,80 EUR.
5. Všeobecné obchodné podmienky, ktoré sú súčasťou webovej stránky e-shopu „anemonegarden.sk“.
 - Obchodné podmienky spoločnosti Adam Križka – anemone, Bratislava, ktoré sa podľa dátumu z web.archive.org nachádzali na stránke prihlasovateľa 10. 4. 2018, a ktoré okrem iného zahŕňajú aj obchodné meno a adresu poskytovateľa, jednotlivé ustanovenia obchodných vzťahov, podmienky nákupu, upravujú náležitosti súvisiace s ochranou osobných údajov s uvedeným dátumom platnosti od 16. 4. 2016.
 - Obchodné podmienky spoločnosti Alexandra Zachardová – anemone, Bratislava, vytlačené z webovej stránky „anemonegarden.sk“ 3. 12. 2018, zahŕňajú okrem iného aj obchodné meno a adresu poskytovateľa, jednotlivé ustanovenia obchodných vzťahov, podmienky nákupu s dátumom platnosti od 16. 4. 2016. Osobitné ustanovenie všeobecných obchodných podmienok sa vzťahuje na Ochranu osobných údajov, kde je ako správca osobných údajov spoločnosti uvedený pán Adam Križka – anemone, Bratislava. Tieto osobitné podmienky nadobudli účinnosť od 25. 5. 2018 a sú dosiaľ v platnosti.
6. Dodávateľské faktúry od spoločností:
 - Shoptet, s.r.o, Praha z 18. 5. 2016, 20. 6. 2016, 20. 7. 2016, 19. 8. 2016 za predplatený balík služieb LITE prenájom e-shopu a GoPay – platobnú bránu, vystavené spoločnosti Adam Križka – anemone, splatné mesačne na obdobie od 19. 5. 2016 do 18. 9. 2016, v celkovej sume 80,69 EUR.
 - The Konjac Sponge Company Buckinghamshire z 20. 4. 2016 a 30. 8. 2016 za špongie v celkovej sume 396,70 EUR vystavené spoločnosti Adam Križka – Anemone.
 - Skin&Tonic London z 3. 5. 2016 za masky, peelingy a prostriedky na čistenie pleti, vystavené spoločnosti Anemone – Alexandra Zachardová v celkovej sume 270,88 EUR.
 - Pureway Havlíčkův Brod z 26. 4. 2016 za rôzne druhy olejov, v sume 230 EUR, vystavená na spoločnosť Anemone – Adam Križka, na základe objednávky pani Alexandry Z.
 - Love Boo London, z 10. 5. 2016 za rôznu kozmetiku (oleje, mlieka, maslo a iné), vystavená spoločnosti Anemone – Adam Križka v celkovej sume 282,02 EUR.
 - BIOOO.CZ Praha z 21. 4. 2016 a 29. 8. 2016 za mydlá, mlieka a balzamy, vystavené spoločnosti Adam Križka – anemone v celkovej sume 550,74 EUR.
7. Výpis z internetovej stránky www.whois.com o založení internetovej domény anemonegarden.sk, ktorá bola vytvorená 9. 2. 2016.

Pre posúdenie konania preukazujúceho zlú vieru prihlasovateľa ochrannej známky sú podstatné skutočnosti pred podaním predmetnej prihlášky. Relevantné dôkazy teda musia pochádzať z obdobia pred 11. 7. 2018, resp. sa vzťahovať k uvedenému obdobiu.

Uvedenú podmienku spĺňajú všetky doklady predložené podávateľom pripomienok a prihlasovateľom, okrem príloh č. 23 a 24, predložených podávateľom pripomienok a dôkaz č. 5 (Obchodné podmienky spoločnosti Alexandra Zachardová – anemone) predložené prihlasovateľom, ktoré však môžu vzhľadom na ich obsah slúžiť ako podporné dôkazové prostriedky.

Doklady predložené podávateľom pripomienok preukazujú používanie označenia „anemone/ANEMONE“ v súvislosti s jeho činnosťou na základe publikovaných fotografií na facebookovom profile pod názvom „Anemone – Handmade mydielka“ od 1. 3. 2014 (príloha č. 16) a fotografie preukazujúce používanie označenia priamo na jeho výrobkoch od 17. 5. 2014 (prílohy č. 5, 11, 12, 14 a 15), na základe čoho možno konštatovať, že išlo o preukázanie používania označenia podávateľom pripomienok v relevantnom období ešte pred podaním prihlášky zverejneného označenia. Ďalej je nutné uviesť, že zo strany podávateľa pripomienok išlo o istú formu propagácie jeho výrobkov označovaných „anemone“, čím sa mohli postupne dostávať do povedomia spotrebiteľskej verejnosti ešte pred uvedením výrobkov na trh oficiálnou cestou prostredníctvom registrácie živnostenského oprávnenia 4. 7. 2016 pod obchodným menom Rastislav Szaszák – ANEMONE. Zároveň si podávateľ pripomienok 26. 3. 2016 registroval internetovú doménu „anemone.cc“ pre svoj e-shop „Mydláreň Anemone“. Z uvedených skutočností vyplynulo, že podávateľ pripomienok začal používať označenie „anemone/ANEMONE“ ešte pred opätovným obnovením podnikateľskej činnosti prihlasovateľa a používal ho nepretržite počas celého obdobia až do súčasnosti, o čom svedčia faktúry v prílohách č. 17-22, ako aj informácia z uvedenej webovej stránky vytlačená 24. 10. 2018 (príloha č. 23) a článok o Mydlárni Anemone v časopise (príloha č. 24).

Z predložených dôkazov prihlasovateľa vyplýva, že mal založenú živnosť s obchodným menom Adam Križka – anemone, a toto označenie mal registrované ako súčasť svojho obchodného mena v období od 1. 11. 2010 do 18. 6. 2013, kedy ako uviedol, svoju podnikateľskú činnosť z osobných dôvodov ukončil. Z tohto obdobia však okrem registrovaného obchodného mena neboli úradu predložené žiadne doklady o jeho používaní vo vzťahu k spotrebiteľskej verejnosti. Neskôr opäť obnovil svoju podnikateľskú činnosť pod zhodným obchodným menom Adam Križka – anemone, a to od 14. 3. 2016. Predmetom podnikateľskej činnosti boli okrem iného aj služby súvisiace s predajom tovaru formou e-shopu. Prihlasovateľ ďalej preukázal, že na prevádzkovanie e-shopu v relevantnom období zaregistroval internetovú doménu www.anemonegarden.sk, a to od 9. 2. 2016. Súčasťou webovej lokality „anemonegarden.sk“ boli aj všeobecné obchodné podmienky platné od 16. 4. 2016. Vo vzťahu k tomuto obdobiu z predložených dodávateľských faktúr vyplynulo, že prihlasovateľ nakupoval tovar v období od 20. 4. 2016 do 30. 8. 2016 (oleje, peelingy, masky, špongie, mydlá, mlieka, balzamy) iných výrobcov v celkovom objeme 1730,34 EUR a zároveň predložil dodávateľské faktúry za predplatený balík služieb LITE (prenájom e-shopu) a predplatenú platobnú bránu GoPay za obdobie od 18. 5. 2016 do 18. 9. 2016 v celkovej sume 80,69 EUR. Prihlasovateľ ďalej preukázal predaj tovaru prostredníctvom odberateľských faktúr za obdobie od 22. 5. 2016 do 7. 7. 2016, v počte 3 ks, vydané fyzickým osobám za osobný odber tovaru v celkovej sume 54,80 EUR, z čoho vyplynulo používanie obchodného mena obsahujúceho zverejnené označenie „anemone“ vo vzťahu k spotrebiteľom, avšak len za krátke časové obdobie a v nízkom objeme. Zároveň ide o preukázanie používania v čase, keď už spotrebiteľia dva roky predtým mali možnosť evidovať aj výrobky podávateľa pripomienok označené „anemone“ prostredníctvom propagácie na jeho facebookovom profile (prílohy č. 1-16) a od 18. 7. 2016 bol preukázaný už aj predaj takto označovaného tovaru pod zaregistrovaným obchodným menom Rastislav Szaszák - ANEMONE.

Vo vzťahu k preukázaniu zlej viery je potrebná vedomosť o tom, že ďalší subjekt používa zhodné resp. podobné označenie na trhu. Na základe predchádzajúceho zhodnotenia a najmä na základe e-mailovej komunikácie medzi pani Z. s podávateľom pripomienok (pozri prílohu podávateľa pripomienok č. 26, na ktorú odkazuje vo svojom vyjadrení aj prihlasovateľ), ktorá sa týkala výzvy pani Z. adresovanej pánovi Rastislavovi S. o zaujatie stanoviska, vo veci používania zhodného obchodného mena „anemone/ANEMONE“ pri dvoch subjektoch na trhu, ktoré zároveň obchodujú s veľmi podobnými výrobkami, možno konštatovať, že prihlasovateľ vedomosť o existencii ďalšieho subjektu na trhu pred podaním prihlášky ochrannej známky zverejneného označenia mal, preto možno považovať túto podmienku za preukázanú.

Ďalej je potrebné posúdiť zlý úmysel prihlasovateľa pri podaní prihlášky ochrannej známky zverejneného označenia. V tomto prípade nečestný úmysel možno vidieť v tom, že prihlasovateľ podal prihlášku ochrannej známky zverejneného označenia na fyzickú osobu v období, keď bol ešte riadne registrovaný ako fyzická osoba podnikateľ a zároveň v období, kedy možno predpokladať, že musel mať vedomosť aj o tom, že pani Z. bude pokračovať v prevádzkovaní e-shopu pod obchodným menom Alexandra Zachardová – anemone, keďže bolo preukázané, že v tomto duchu komunikovala s podávateľom pripomienok práve pani Z. a túto skutočnosť deklaroval aj sám prihlasovateľ vo svojom vyjadrení.

Skutočnosť, že pani Z. zastupovala spoločnosť Adam Križka – anemone vyplynula nielen zo samotnej e-mailovej komunikácie s podávateľom pripomienok, ale aj na základe toho, že bola aktívna v spoločnosti

prihlasovateľa už v období, kedy mal oprávnenie na podnikanie pod obchodným menom Adam Križka – anemone výlučne pán Adam K., čo vyplynulo z údajov z dodávateľských faktúr od spoločnosti SKIN & TONIC z 3. 5. 2016 a od spoločnosti Pureway z 10. 5. 2016, na ktorých figuruje pani Z. ako objednávateľ za spoločnosť Anemone.

Prihlasovateľ obhajoval svoje konanie tým, že podaním prihlášky ochrannej známky na zverejnené označenie sledoval ochranu jeho skoršieho nezapísaného označenia. Avšak k tomuto tvrdeniu je nutné uviesť, že konanie prihlasovateľa nemožno vnímať tak, že smerovalo k naplneniu jeho argumentu o ochránení si používaného označenia legálnym spôsobom, keďže podal prihlášku ochrannej známky na fyzickú osobu a nie na fyzickú osobu podnikateľa, pričom označenie používal ako súčasť svojho obchodného mena.

Z tejto skutočnosti pritom vyplýva, že ak by úrad zapísal zverejnené označenie do registra ochranných známk na fyzickú osobu prihlasovateľa, nedošlo by len k novej blokácii používania označenia na strane podávateľa pripomienok, ale následne je možné, že by k takejto blokácii mohlo dôjsť aj na strane pani Z., keďže vo vyjadrení k podaným pripomienkam nebol preukázaný relevantný právny úkon o odstúpení, resp. používaní obchodného mena (jeho dodatku), pani Z.

Ďalej je potrebné uviesť, že aj keď je posudzovanie zlej viery pri podaní prihlášky ochrannej známky vo všeobecnosti nezávislé od prihlasovaného zoznamu tovarov a služieb, v tomto prípade je vhodné poukázať na to, že prihlasovateľ preukázal používanie označenia ako súčasť obchodného mena len vo vzťahu k službám prihláseným v triede 35 medzinárodného triedenia tovarov a služieb, avšak vo vzťahu k tovarom prihlasovaným v triede 5, ktoré sú zhodné s výrobkami podávateľa pripomienok, používanie zverejneného označenia nepreukázal, keďže svoju činnosť, ako vyplýva aj zo živnostenského oprávnenia, predovšetkým zameril na predaj tovaru iných výrobcov. Naopak z predložených dôkazov podávateľa pripomienok vyplynulo, že tovary označované „anemone/ANEMONE“ predovšetkým mydlá, ktoré prezentoval na svojom facebookovom profile od 17. 5. 2014 sám vyrábala. V tejto súvislosti je možné tiež uviesť, že čo sa týka výroby a označovania výrobkov podávateľa pripomienok označením „anemone/ANEMONE“, išlo v rokoch 2014 až do marca 2016 o obdobie, kedy prihlasovateľ mal ukončené živnostenské oprávnenie, čiže nijakým spôsobom v relevantnom období nedochádzalo k stretu dvoch subjektov na trhu pod vhodným dodatkom k obchodnému menu, ani k označovaniu ponúkaných tovarov a poskytovaných služieb pod vhodným označením. Výrobky podávateľa pripomienok však boli označované „anemone/ANEMONE“ aj počas nasledujúceho obdobia, po zápise podávateľa pripomienok do živnostenského registra od 4. 7. 2016. V súvislosti s predajom výrobkov podávateľa pripomienok za obdobie od júla 2016 – 2017, boli úradu predložené odberateľské faktúry a dodávateľská faktúra za včelí vosk.

Prihlasovateľ ďalej argumentoval skoršou registráciou internetovej domény „anemonegarden.sk“ zo dňa 9. 2. 2016 a neskoršou registráciou internetovej domény podávateľa pripomienok „anemone.cc“ zo dňa 26. 3. 2016, avšak v tejto súvislosti úrad uvádza, že prihlasovateľ síce získal práva k užívaniu internetovej domény skôr ako podávateľ pripomienok, ale možno dôvodne predpokladať, že túto doménu, na základe účinnosti všeobecných obchodných podmienok od 16. 4. 2016, predložených dodávateľských a odberateľských faktúr za obdobie od 20.4.2016 ako aj neskorším vznikom živnostenského oprávnenia od 14. 3. 2016, len pripravoval na aktívne používanie.

Z predložených dôkazov vyplynulo, jednotlivito a najmä vo vzájomných súvislostiach, že prihlasovateľ mal vedomosť o používaní označenia iným subjektom, a zároveň aj o záujme používať, príp. pokračovať v používaní tohto označenia pani Z. Zároveň to, že si prihlásil zverejnené označenie sám na svoje meno a nie na spoločnosť, ktorá ho mala zaregistrovanú ako súčasť obchodného mena, čo by svedčilo o logike v tvrdenom postupe o ochrane svojich práv ako podnikateľa, svedčí skôr o úmysle získať zvýhodnené postavenie pri rokovaní s podávateľom pripomienok, resp. blokovat' používanie označenia podávateľom pripomienok, ktorý ho v období pred podaním prihlášky ochrannej známky zverejneného označenia bez pochyb používal, resp. aj voči pani Z., ktorá mala záujem prebrať spoločnosť prihlasovateľa aj s dodatkom „anemone“.

Ďalej je nutné zdôrazniť, že v období od 1. 11. 2010 do 18. 6. 2013 prihlasovateľ okrem zapísaného obchodného mena, ktorého súčasťou bolo označenie „anemone“ nepredložil úradu žiadne relevantné doklady, ktorými by preukázal používanie zverejneného označenia ešte pred začiatkom používania dotknutého označenia podávateľom pripomienok. Na základe uvedených skutočností úrad usúdil, že prihlasovateľ predmetné označenie v čase kedy podávateľ pripomienok svoje výrobky pod označením

„ANEMONE“ prezentoval na sociálnej sieti nepoužíval, a preto nemohol podávateľ pripomienok nijakým spôsobom zasiahnuť do jeho práv, ktoré by mu používaním označenia „anemone“ ako súčasti obchodného mena z predchádzajúceho obdobia prináležali.

Na základe posúdených skutočností možno konštatovať, že predloženými dôkazmi bolo dostatočne preukázané, že prihlasovateľ vedel o aktívnom používaní označenia „anemone“ podávateľom pripomienok na trhu, a že podaním prihlášky ochrannej známky na svoje meno sledoval určitý cieľ, a to ovládnuť označenie, ktoré bolo dlhodobo používané aj inou spoločnosťou výlučne vo svoj prospech, čím by registráciou zverejneného označenia zo strany prihlasovateľa došlo k novej budúcej ujme na strane podávateľa pripomienok tým, že by mohlo dôjsť k blokácii používania označenia, ktoré dosiaľ spoločnosť podávateľa pripomienok používa, pričom nie je vylúčené, že by mohla byť do budúcnosti spôsobená ujma aj pani Z., ktorá v prevádzkovaní e-shopu „anemonegarden“, čo vyplývalo z predložených všeobecných obchodných podmienok (dôkaz č. 5), pokračuje.

Z uvedeného vyplývalo, že boli naplnené všetky skúmané podmienky pre konštatovanie konania prihlasovateľa pri podaní prihlášky na zverejnené označenie v nie dobrej viere, a to vedomosť o používaní zhodného označenia na zhodných a podobných tovaroch a službách iným subjektom na trhu a predovšetkým úmysel prihlasovateľa profitovať v budúcnosti podaním tzv. špekulatívnej a blokačnej prihlášky ochrannej známky.

Berúc do úvahy všetky uvedené skutočnosti úrad zotrváva na svojom stanovisku uvedenom vo výsledku posúdenia pripomienok. Vzhľadom na uvedené skutočnosti a po komplexnom vyhodnotení dôkazných materiálov zo spisu prihlášky zverejneného označenia úrad dospel k záveru, že pripomienky proti zápisu označenia „anemone“ do registra ochranných známk, číslo spisu POZ 1564-2018, sú v zmysle § 5 ods. 1 písm. 1) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov dôvodné a zverejnené označenie nespĺňa podmienky na zápis do registra ochranných známk, 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 sporových konaní

Doručiť:

JAKUBEK & PARTNERS, s. r. o.
Panenská 5
811 03 Bratislava-Staré Mesto