



Banská Bystrica 12. 7. 2017
POZ 5101-2016/P-8-2017

ROZHODNUTIE

Prihláška ochrannej známky POZ 5101-2016 s názvom „ANGELS CHEERLEADERS“ podaná 11.3.2016 prihlasovateľom Dance Wings, s. r. o. (v súčasnosti Company D&R, s. r. o.), Bajkalská 12985/9B, 831 04 Bratislava – Nové Mesto, ktorého v konaní zastupuje advokátka JUDr. Ivana Halahijová, Vazovova 9/A, 811 07 Bratislava,

sa zamietá

podľa § 28 ods. 3 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení zákona č. 125/2016 Z. z. v nadväznosti na § 5 ods. 1 písm. l) citovaného zákona.

Odôvodnenie:

Dňa 29.7.2016 boli Úradu priemyselného vlastníctva SR (ďalej „úrad“) doručené námietky podľa § 30 a súčasne aj pripomienky podľa § 29 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení zákona č. 125/2016 Z. z. z dôvodu naplnenia podmienky zápisnej nespôsobilosti podľa § 5 ods. 1 písm. l) citovaného




zákona. Pripomienky smerovali proti zápisu kombinovaného označenia „ANGELS CHEERLEADERS“, číslo spisu POZ 5101-2016, do registra ochranných známk (ďalej aj „zverejnené označenie“) a úradu boli doručené v troch samostatných podaniach, a to od spoločnosti Angels in motion, s. r. o., Kresánkova 10, 841 05 Bratislava (ďalej aj „podávateľ pripomienok 1“), od PhDr. Ladislava B., H. Meličkovej 2980/5, 841 05 Bratislava (ďalej aj „podávateľ pripomienok 2“) a od spoločnosti CLAIM MANAGEMENT, s. r. o., H. Meličkovej 5, 841 05 Bratislava (ďalej aj „podávateľ pripomienok 3“), všetky subjekty zastúpené spoločnosťou PROLEGAL, s. r. o., Dunajská 15/A, 811 08 Bratislava.

Podávatelia pripomienok odôvodnili podanie predmetných pripomienok tým, že napriek vedomosti prihlasovateľa o existencii označenia „Angels cheerleaders“, v slovnej aj kombinovanej podobe, a o jeho vytvorení a používaní podávateľmi pripomienok, prihlasovateľ používa zhodné a podobné označenie pri vykonávaní vlastných aktivít a aj si ho prihlásil na zápis do registra ako ochrannú známku.

Podávatelia pripomienok poukázali na nasledujúce skutkové okolnosti:

- Podávateľ pripomienok 1 používa slovné označenie „Angels cheerleaders“ od svojho vzniku, t. j. od

februára 2011, a od decembra 2011 používa aj kombinované označenie  v rôznych farebných vyhotoveniach.

- Kombinované označenie bolo vytvorené na základe zmluvy o vytvorení diela uzatvorenej medzi podávateľom pripomienok 1 ako objednávateľom a spoločnosťou CLAIM MANAGEMENT (podávateľ pripomienok 3) ako dodávateľom. Autorom označenia je pán Ladislav B. a (podávateľ pripomienok 2), ktorý ho vytvoril v pracovnom pomere v spoločnosti CLAIM MANAGEMENT.

Podávateľovi pripomienok 1 bola udelená výhradná licencia na použitie tohto diela. Spoločnosť CLAIM MANAGEMENT vytvorila pre podávateľa pripomienok 1 aj internetovú stránku.

- Podávateľ pripomienok 1 zastrešuje skupinu roztlieskavačiek, ktoré vystupujú pod označením „Angels cheerleaders“.
- Podávateľ pripomienok 1 spolupracuje najmä s hokejovým klubom HC SLOVAN. Pôvodne sa spolupráca vzťahovala na služby cheerleadingu pri hokejových zápasoch HC SLOVAN v domácej najvyššej hokejovej lige, v súčasnosti sú tanečné vystúpenia skupiny „Angels cheerleaders“ uskutočňované najmä počas domácich hokejových zápasov HC SLOVAN v nadnárodnej hokejovej lige KHL a zápasy sú vysielané v priamych prenosoch a záznamoch športových televíznych staníc SPORT 2, resp. SPORT 1 s medzinárodným presahom. Počas Majstrovstiev sveta v ľadovom hokeji v roku 2011 bola skupina „Angels cheerleaders“ oficiálnym partnerom poskytujúcim tanečné vystúpenia. V súčasnosti je spoločnosť podávateľa pripomienok 1 jediným oprávneným subjektom na poskytovanie tanečných vystúpení hokejovému klubu HC SLOVAN.
- Roztlieskavačky „Angels cheerleaders“ sú dlhodobo verejne prezentované v tlačенých periodikách, na internetových portáloch, v televíznom a rozhlasovom vysielaní a na sociálnych sieťach.

Podávateľ pripomienok 1 zdôraznil, že spoločnosť prihlasovateľa (Dance Wings, s. r. o.) používa označenie „Angels cheerleaders“ neoprávnené. Spoločnosť prihlasovateľa vznikla štyri roky po vzniku spoločnosti podávateľa pripomienok 1, pričom ju založila jedna z jeho bývalých roztlieskavačiek. Tak vznikla aj nová skupina roztlieskavačiek, ale pod rovnomeným názvom „Angels cheerleaders“. Podľa názoru podávateľa pripomienok 1 sa uvedeným konaním spoločnosť prihlasovateľa snaží profitovať z činnosti a výsledkov dosiahnutých úsilím spoločnosti podávateľa pripomienok 1. Spoločnosť prihlasovateľa používa označenie zhodné s kombinovaným označením používaným spoločnosťou Angels in motion, s. r. o., a vytvoreným PhDr. Ladislavom B. a dodaným spoločnosťou CLAIM MANAGEMENT (podávateľmi pripomienok). Okrem zhodného označenia používa spoločnosť prihlasovateľa aj pozmenené označenie pri zachovaní určujúcich prvkov. Prihlasovateľ na svoju propagáciu používa aj fotografie roztlieskavačiek z obdobia pred vznikom jeho spoločnosti a oblečených v dresoch s označením viažucim sa na spoločnosť podávateľa pripomienok 1.

Spoločnosť podávateľa pripomienok 1 (Angels in motion, s. r. o.) a podávateľ pripomienok 2, ktorým je autor kombinovaného označenia PhDr. Ladislav B., upozornili spoločnosť prihlasovateľa na konanie v rozpore s platnými právnymi predpismi a vyzvali ho na odstránenie protiprávneho stavu.

Podávatelia pripomienok podporili svoje tvrdenia radom predložených dokladov a uviedli, že prihlasovateľ aj napriek poznaniu skutočnej situácie koná zámerne nečestne a s podvodnými úmyslami, a preto podľa ich názoru prihláška zverejneného označenia nebola podaná v dobrej viere. Podávatelia pripomienok požiadali úrad o zamietnutie prihlášky zverejneného označenia.

V súlade s ustanovením § 29 ods. 2 zákona o ochranných známkach boli dňa 20.9.2016 kópie pripomienok zaslané prihlasovateľovi na vyjadrenie, ktorý svoje stanovisko oznámil úradu v listoch doručených 25.11.2016.

Prihlasovateľ uviedol, že jeho spoločnosť bola založená 19.9.2015 a od tohto dátumu po vzájomnej dohode, s vedomím a so súhlasom spoločnosti podávateľa pripomienok 1 vedie skupinu roztlieskavačiek pod označením „Angels Cheerleaders“ nepretržite až doposiaľ.

Prihlasovateľ poukázal na to, že založeniu jeho spoločnosti predchádzal nezáujem konateľky a spoločníčky spoločnosti podávateľa pripomienok 1 pani Izabely G. o aktivity a organizovanie podujatí pre „Angels Cheerleaders“. Po vzájomnej dohode sa vedenia skupiny ujala slečna Michaela K. (konateľka a spoločníčka spoločnosti prihlasovateľa). Pani G. na základe ústnej zmluvy postúpila na nový subjekt nielen vedenie tanečnej skupiny, ale aj jej označenia.

Prihlasovateľ používal spočiatku označenie, ktoré predtým používala spoločnosť Angels in motion, s. r. o., o čom mala táto spoločnosť vedomosť a nenamietala proti tomuto použitiu. Pani G. odovzdala aj kostýmy a pomôcky, ktoré tanečnice používali pri svojich vystúpeniach. Následne spoločnosť prihlasovateľa oslovila spoločnosť iDOX, s. r. o., aby pre ňu spracovala nové logo, webovú stránku a propagačné materiály. Prihlasovateľ ďalej poukázal na odlišnosti pre jeho spoločnosť vytvoreného zverejneného označenia a označenia pôvodne používaného spoločnosťou podávateľa pripomienok 1, spočívajúce v inom type písma a farebnosti. Prihlasovateľ poukázal aj na to, že v oblasti športu je používanie písmen a krídel bežným

označením. Na uvedenom založil prihlasovateľ svoje tvrdenie, že označenie podávateľov pripomienok nebolo použité bez súhlasu a že k zásahu do práv k autorskému dielu nedošlo.

Prihlasovateľ vyslovil pochybnosť o dokladoch týkajúcich sa vytvorenia loga „Angels cheerleaders“ pánom B., keďže pán B. a pani G. sú súrodenci, podpisy na predloženej zmluve o vytvorení diela a na licenčnej zmluve nie sú overené, a preto podľa prihlasovateľa nemožno automaticky vychádzať z toho, že boli uzavreté v deň uvedený na týchto dokumentoch.

Spoločnosť prihlasovateľa na základe ústnej zmluvy so spoločnosťou HC SLOVAN Bratislava, a. s., poskytovala služby skupiny „Angels Cheerleaders“ pri organizovaní športových, kultúrnych a spoločenských podujatí počas sezóny 2015-2016. Z dôvodu problémov počas spolupráce vznikli sporné pohľadávky medzi oboma stranami a tie sa rozhodli vyriešiť prostredníctvom dohody o urovaní zo dňa 21.9.2016, na základe ktorej spoločnosť HC SLOVAN Bratislava, a. s., uhradila spoločnosti prihlasovateľa nesplatené pohľadávky a spoločnosť prihlasovateľa odovzdala jednotlivé kusy oblečenia a pomôcky, ktoré používala pri svojej činnosti.

Na základe uvedených skutočností prihlasovateľ konštatoval, že to bola práve jeho spoločnosť, kto verejne za použitia zverejneného označenia poskytoval služby spoločnosti HC SLOVAN Bratislava, a. s., a zároveň zdôraznil, že tejto spoločnosti odovzdal kostýmy a pomôcky. Prihlasovateľ spolupracoval s HC SLOVAN Bratislava aj počas prezentácie hokejového klubu v KHL, ako aj pri rôznych príležitostiach, využíval ľadovú plochu pri nácviku choreografií, respektíve pri tvorbe videí propagujúcich HC SLOVAN alebo prihlasovateľa.

Prihlasovateľ k video upútavke k majstrovstvám sveta v hokeji, ktorú predložil podávateľ pripomienok 1, uviedol, že túto upútavku spracúvala Alexandra J. a Michaela K. (konateľka spoločnosti prihlasovateľa). Okrem spoločnosti HC SLOVAN Bratislava, a. s., prihlasovateľ spolupracuje aj so športovým klubom BK Inter Bratislava. Prihlasovateľ uviedol, že si získal množstvo fanúšikov, o čom svedčia ukážky komunikácie. Videá a fotografie predložené podávateľmi pripomienok sú podľa prihlasovateľa staršieho dátumu a nachádzajú sa na nich dievčatá, ktoré spolupracujú s prihlasovateľom. Prihlasovateľ na podporu svojich tvrdení predložil úradu rad dôkazných prostriedkov.

Prihlasovateľ sa rozhodol prihlásiť označenie, ktoré už používal, a podávateľa pripomienok až po podaní prihlášky zverejneného označenia zaslali prihlasovateľovi výzvu na odstránenie údajného protiprávneho stavu, čo je podľa prihlasovateľa účelové, keďže k zásahu do autorských práv nedošlo a prihlásené bolo iné označenie, než je označenie používané spoločnosťou podávateľa pripomienok – Angels in motion, s. r. o.

Keďže prihlasovateľ používal označenie „Angels Cheerleaders“, pričom podávateľa pripomienok museli mať o tom vedomosť a výhrady nemali, považuje prihlasovateľ svoje konanie za konanie v dobrej viere. Prihlasovateľ požiadal úrad, aby zverejnené označenie zapísal do registra ochranných známok.

Dňa 21.4.2017 zaslal úrad prihlasovateľovi správu o výsledku posúdenia pripomienok, ku ktorej sa prihlasovateľ vyjadril listom doručeným úradu 28.6.2017.

Prihlasovateľ uviedol, že úradom posúdené podanie pripomienok odporuje skutočnému stavu aj predloženým dôkazom. Svoje tvrdenie odôvodnil tým, že počas sezóny 2015-2016 poskytoval spoločnosti HC SLOVAN Bratislava, a. s., služby tanečnej skupiny Angels Cheerleaders pri organizovaní športových, kultúrnych a spoločenských podujatí, a táto skutočnosť bola preukázaná predloženou dohodou o urovaní z 21.9.2016 a potvrdeniami o úhrade platieb prihlasovateľovi od HC SLOVAN Bratislava.

Prihlasovateľ zdôraznil, že dňa 19.9.2015 sa pani Mgr. Izabela G. (spoločníčka a konateľka spoločnosti Angels in motion, s. r. o. – podávateľ pripomienok 1), slečna Michaela K. (spoločníčka a konateľka spoločnosti prihlasovateľa), ako aj jednotlivé členky tanečnej skupiny „Angels Cheerleaders“ spoločne dohodli, že tanečnú skupinu s označením „Angels Cheerleaders“ bude viesť slečna Michaela K.. Na tejto skutočnosti je založený vznik spoločnosti prihlasovateľa, prevzatie správy a vedenia skupiny „Angels Cheerleaders“ vrátane slovného a grafického označenia tanečnej skupiny, všetkých záväzkov voči členkám skupiny a obchodným partnerom (najmä, nie však výlučne, HC SLOVAN Bratislava, a. s.). Skupina dievčat sa z ôsmich rozrástla na približne dvadsať, došlo k rozšíreniu aktivít a odvtedy nepretržite prihlasovateľ prevádzkuje, spravuje a vedie skupinu roztlieskavačiek pod označením „Angels Cheerleaders“.

Prihlasovateľ potvrdil, že spočiatku používal logo pôvodne používané spoločnosťou podávateľ a pripomienok 1, avšak táto skutočnosť bola podávateľovi pripomienok známa a vyplývala z dohody zo dňa 19.9.2015.

Prihlasovateľ sa rozhodol podať v marci 2016 prihlášku zverejneného označenia, ktoré dovtedy riadne používal. Následne po podaní tejto prihlášky podávateľia pripomienok zaslali výzvu na odstránenie údajného protiprávneho stavu. Prihlasovateľ opätovne uviedol, že toto konanie bolo zrejším spôsobom účelové, v snahe dokázať zásah do autorských práv, ku ktorému podľa prihlasovateľa ani nedošlo. Podľa prihlasovateľa nie je pravdou, že na výzvy podávateľov pripomienok nereagoval, keďže ich v dobrej viere upozornil na skutočnosť, že podal prihlášku zverejneného označenia.

Prihlasovateľ uzavrel svoje vyjadrenie konštatovaním, že zverejnené označenie užíval verejne, nerušene, bez akýchkoľvek výhrad podávateľov pripomienok, a preto nemožno hovoriť o nedostatku dobrej viery na jeho strane. Prihlasovateľ požiadal o zápis zverejneného označenia do registra ochranných známk.

Rozhodnutie úradu sa opiera o nasledovné skutočnosti a dôvody:

Podľa § 29 ods. 1 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení zákona č. 125/2016 Z. z. môže každý až do zápisu označenia do registra podať písomné pripomienky proti zápisu označenia do registra z dôvodov podľa § 5 alebo 6. na pripomienky úrad prihládne pri rozhodovaní o zápise označenia do registra. Osoba, ktorá podala pripomienky, nie je účastníkom konania o prihláške ochrannej známky.

Podľa § 29 ods. 2 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení zákona č. 125/2016 Z. z. 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. 3 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení zákona č. 125/2016 Z. z., ak označenie nie je spôsobilé na zápis podľa § 5 alebo 6, úrad prihlášku zamietne. Pred rozhodnutím o zamietnutí prihlášky úrad musí umožniť prihlasovateľovi vyjadriť sa k dôvodom, na ktorých základe sa má prihláška zamietnuť.

Podávateľia pripomienok podali pripomienky podľa § 29 ods. 1 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach z dôvodu naplnenia podmienok § 5 ods. 1 písm. l) tohto zákona.

Podľa § 5 ods. 1 písm. l) zákona o ochranných známkach 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. Vyvodiť 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. Neexistencia dobrej viery sa musí viazať na osobu prihlasovateľa a jej preukázanie musí byť časovo viazané na podanie prihlášky. Podanie prihlášky v nie dobrej viere patrí k tým absolútnym dôvodom odmietnutia ochrany, ktoré sú všeobecne nezávislé od zoznamu prihlasovaných tovarov a služieb.

Inštitút dobrej viery, resp. *vice versa* zlej viery prihlasovateľa zakotvený v § 5 ods. 1 písm. l) zákona o ochranných známkach sa uplatní aj pri zamedzení zápisu tzv. „špekulatívnej známky“, ktorou jej prihlasovateľ zamýšľa bez zjavne opodstatneného dôvodu brániť v užívaní označenia iným osobám či dosiahnuť za týchto podmienok zisk z neskoršej známkovej transakcie.

Z judikatúry Súdneho dvora Európskej únie vyplýva, že neexistencia dobrej viery prihlasovateľa sa musí posudzovať celkovo, a to s prihliadnutím na všetky relevantné faktory daného prípadu, ktoré existujú v okamihu podania prihlášky ochrannej známky, akými je okrem iného skutočnosť, že prihlasovateľ vedel alebo musel vedieť, že tretia osoba používa zhodné alebo podobné označenie pre zhodný alebo podobný výrobok alebo službu. Okolnosť, keď prihlasovateľ vie alebo musí vedieť, že tretia osoba dlhodobo používa takéto označenie, však sama osebe nestačí na preukázanie existencie nie dobrej viery prihlasovateľa. Preto na

účely posúdenia neexistencie dobrej viery treba tiež zohľadniť úmysel prihlasovateľa v okamihu podania prihlášky ochrannej známky, ktorý predstavuje subjektívnu okolnosť, ktorá sa musí určiť odkazom na objektívne okolnosti danej veci (rozsudok Súdneho dvora Európske únie z 27. júna 2013 vo veci C-320/12, bod 36).

Neexistencia dobrej viery je subjektívny stav prihlasovateľa – úmysel nezlučiteľný s uznávanými normami čestného a etického konania – ktorý možno zistiť len z objektívnych dôkazov, a ktorý treba posudzovať jednotlivo v každom prípade, pričom je potrebné zohľadniť všetky relevantné faktory týkajúce sa veci samej a existujúce v okamihu podania prihlášky ochrannej známky.



V konaní o podaných pripomienkach bolo zistené, že prihláška kombinovanej ochrannej známky číslo spisu POZ 5101-2016, bola podaná na zápis do registra 11.3.2016 spoločnosťou Dance Wings, s. r. o. (v súčasnosti Company D&R, s. r. o.), Bajkalská 12985/9B, 831 04 Bratislava – Nové Mesto, pre nasledujúce tovary a služby:

v triede 16 – „pečiatky (s adresnými údajmi); papier; plagáty; reklamné tabule z papiera, kartónu alebo lepenky; albumy; obrazy; brožúry; výšivkové vzory; hárky papiera; vzory na kopírovanie; typy, tlačové písmo; písmená (tlačiarenské typy); pečiatky; tlačivá (formuláre); grafické reprodukcie; grafické zobrazenia; pohľadnice; tlačoviny; podklady na tlačenie, nie textilné; tlačené publikácie; príručky; listový papier; krajčírské strihy; časopisy (periodiká); kalendáre; grafické znaky; etikety okrem textilných; samolepky (papiernický tovar); letáky“,

v triede 25 – „čiapky; vysoká obuv; nízke čižmy; šnurovacie topánky; pletené šály; krátke kabátiky; priliehavé čiapky; šilty; opasky (časti odevov); pletené šatky; svetre; pulóvre; košele; košele s krátkym rukávom; odevy; oblečenie; klobúky; pokrývky hlavy; korzety; kostýmy, obleky; nohavice; šatky, šály; plátenná obuv; vesty; legíny; pleteniny (oblečenie); sukne; športové tričká, dresy; rukávniky; plážové oblečenie; plážová obuv; vrecká na odevy; šaty; sandále; podprsenky; kabátiky; uniformy; bundy; saká; plavky; topánky; podpätky; topánky na šport; športová obuv; členky (oblečenie); parky (teplé krátke kabáty s kapucňou); body (spodná bielizeň); šatky na krk; telocvičné úbory; tričká; nohavicové sukne; pončá; legínsy; šatové sukne; šilty (pokrývky hlavy); športové tielka; členkové topánky“,

v triede 35 – „pomoc pri riadení obchodnej činnosti; poskytovanie obchodných alebo podnikateľských informácií; sprostredkovateľne práce; rozširovanie reklamných materiálov zákazníkom (letáky, prospekty, tlačoviny, vzorky); aktualizovanie reklamných materiálov; prenájom reklamných materiálov; vydávanie reklamných textov; reklama; rozhlasová reklama; vzťahy s verejnosťou (public relations); televízna reklama; nábor zamestnancov; prenájom reklamných plôch; podpora predaja (pre tretie osoby); spracovanie textov; služby predplácania novín a časopisov (pre tretie osoby); odborné obchodné riadenie umeleckých činností; online reklama na počítačovej komunikačnej sieti; vyhľadávanie informácií v počítačových súboroch (pre tretie osoby); prenájom reklamného času v komunikačných médiách; prehľad tlače (výstrižkové služby); administratívne spracovanie obchodných objednávok; obchodná správa licencií výrobkov a služieb (pre tretie osoby); fakturácie; písanie reklamných textov; zostavovanie štatistík; grafická úprava tlačovín na reklamné účely; vyhľadávanie sponzorov; organizovanie módných prehliadok na podporu predaja; tvorba reklamných filmov; obchodný manažment pre športovcov; marketing; telemarketingové služby; poskytovanie obchodných alebo podnikateľských kontaktných informácií; optimalizácia internetových vyhľadávačov na podporu predaja; optimalizácia obchodovania na webových stránkach; obchodné sprostredkovateľské služby; obchodný manažment pre poskytovateľov služieb na voľnej nohe; vyjednávanie a uzatváranie obchodných transakcií pre tretie osoby; poskytovanie obchodných informácií prostredníctvom webových stránok; online poskytovanie obchodného priestoru pre nákupcov a predajcov tovarov a služieb; navrhovanie reklamných materiálov; externé administratívne riadenie podnikov; podávanie daňových priznaní; prenájom billboardov; indexovanie webových stránok na obchodné alebo reklamné účely; plánovanie stretnutí (kancelárske práce); pripomínanie stretnutí (kancelárske práce); písanie textov scenárov na reklamné účely“,

v triede 41 – „akadémie (vzdelávanie); zábava; služby estrádnych umelcov; filmové štúdiá; korešpondenčné vzdelávacie kurzy; prenájom dekorácií na predstavenia; poskytovanie zariadení na oddych a rekreáciu; vydávanie textov (okrem reklamných); vyučovanie; vzdelávanie; školenia; požičiavanie zvukových nahrávok; požičiavanie kinematografických filmov; produkcia filmov (nie reklamných); gymnastický výcvik; varietné predstavenia; divadelné predstavenia; tvorba divadelných alebo iných predstavení; prenájom divadelných kulís; poskytovanie športovísk; pózovanie modelov výtvarným umelcom; výchovnozábavné klubové služby; organizovanie a vedenie kolokvií; diskotéky (služby); informácie o výchove a vzdelávaní; skúšanie,

preskúšavanie (pedagogická činnosť); informácie o možnostiach zábavy; služby poskytované prázdninovými tábormi (zábava); organizovanie živých vystúpení; organizovanie športových súťaží; plánovanie a organizovanie večierok; praktický výcvik (ukážky); požičiavanie športového výstroja (okrem dopravných prostriedkov); organizovanie a vedenie seminárov; tábory na športové sústredenia; organizovanie a vedenie sympózií; meranie času na športových podujatiach; organizovanie a vedenie tvorivých dielní (výučba); organizovanie súťaží krásy; organizovanie predstavení (manažérske služby); organizovanie a vedenie koncertov; organizovanie módnych prehliadok na zábavné účely; koučovanie (školenie); prenájom športových plôch; školské služby (vzdelávanie); individuálne vyučovanie“.

Ďalej bolo zistené, že podávateľom pripomienok 1 je spoločnosť Angels in motion, s. r. o., Kresánkova 10, 841 05 Bratislava, ktorá poukázala na dlhodobé používanie označenia „Angels cheerleaders“ v slovnej



podobe a tiež ako kombinované označenie, pričom kombinované označenie bolo vytvorené podávateľom pripomienok 2 - PhDr. Ladislavom B., H. Meličkovej 2980/5, 841 05 Bratislava, v rámci zamestnaneckého pomeru v spoločnosti podávateľa pripomienok 3 - CLAIM MANAGEMENT, s. r. o., H. Meličkovej 5, 841 05 Bratislava.

Podávatelia pripomienok k svojim vyjadreniam predložili nasledovné dôkazné prostriedky:

- Zmluvu o vytvorení diela z 1.12.2011, uzavretú medzi objednávateľom – podávateľom pripomienok 1 a dodávateľom – podávateľom pripomienok 3 a týkajúcu sa vytvorenia logotypu „Angels cheerleaders“, protokol o odovzdaní a prevzatí diela z 15.12.2011 obsahujúci vyobrazenie diela



a licenčnú zmluvu z 15.12.2011 o udelení výhradnej licencie na používanie diela –



logotypu „Angels cheerleaders“ v podobe, kde sú zmluvnými stranami podávateľ pripomienok 1, 2 a 3. Uvedené doklady sú doplnené faktúrou s dátumom vyhotovenia 16.12.2011 od dodávateľa CLAIM MANAGEMENT, s. r. o., pre odberateľa Angels in motion, s. r. o., okrem iného za návrh a dizajn logotypu Angels in motion, návrh dizajnu a naprogramovanie internetového portálu www.roztlieskavacky.sk. Ďalším súvisiacim dokladom je príjmový doklad z 22.12.2011 potvrdzujúci uhradenie uvedenej faktúry.

- Výpis spoločnosti podávateľa pripomienok 1 – Angels in motion, s. r. o., z Obchodného registra Okresného súdu Bratislava I s dňom zápisu spoločnosti do registra 24.2.2011.
- Výtlačky webovej stránky www.roztlieskavacky.sk z 8.6.2016 obsahujúce slovné označenie „Angels



cheerleaders“, kombinované označenie, kontakt na spoločnosť podávateľa pripomienok 1.

- Potvrdenie od spoločnosti HC SLOVAN Bratislava, a. s., zo 17.5.2016 potvrdzujúce spoluprácu so spoločnosťou Angels in motion, s. r. o., ktorá počas domácich hokejových zápasov HC SLOVAN a iných podujatí organizovaných HC SLOVAN zabezpečuje prostredníctvom vlastného tímu roztlieskavačiek s názvom „Angels cheerleaders“ verejnú prezentáciu tanečných programov. Potvrdenie sa týka aj uzavretej výhradnej zmluvy o spolupráci HC SLOVAN so spoločnosťou Angels in motion, s. r. o. prostredníctvom tímu „Angels cheerleaders“ a potvrdzuje tiež, že spoločnosť Angels in motion, s. r. o., a roztlieskavačky „Angels cheerleaders“ sú na propagačných materiáloch prezentované ako oficiálny partner pre zabezpečenie verejných tanečných programov. Označenie tímu roztlieskavačiek „Angels cheerleaders“ je pre HC SLOVAN priamo, osobitne a rozlíšiteľne spojené s programami poskytovanými spoločnosťou Angels in motion, s. r. o. Priložený je aj výtlačok časti facebookového účtu HC Slovan z apríla 2016 s informáciou o predĺžení spolupráce s Angels in motion, s. r. o., počas sezóny 2016/2017.

- Výtlačky zo stránok www.hcslovan.sk obsahujúce informácie o tanečnej skupine „Angels Cheerleaders“. Výtlačky sú síce z 8.6.2016, ale obsiahnutý je aj odkaz <http://sportky.zoznam.sk/c/103215/slovan-do-play-off-aj-s-tymito-kraskami-zvolte-najkrajšiu-cheerleaderku-smerujúci-na-článok-datovaný-19.2.2013> a predstavujúci jednotlivé členky tímu „Angels Cheerleaders“ vrátane Izabely B. (G.).
- Podávatelia pripomienok predložili niekoľko výtlačkov článkov, napr. „Súčasťou MS aj ženská krása“ z 30.4.2011, zverejneného na www.hokejportal.net, približujúci činnosť a tréning roztlieskavačiek z tímu „Angels cheerleaders“ prostredníctvom rozhovoru s ich manažérkou Izabelou B. Ďalej bol predložený článok „Na Slovan lákal nielen dobrý hokej, ale aj pekné baby“, zverejnený 4.3.2013 na www.sport.pravda.sk a obsahujúci rozhovor s Izabelou B., členkou klubu a trénerkou, a s ďalšími dievčatami z tímu roztlieskavačiek hokejistov Slovana – Angels Cheerleaders. Roztlieskavačkám „Angels cheerleaders“ bol venovaný aj článok „Sexi doping pre našich hokejistov: Chalani, držíme vám palce!“ zverejnený v Novom čase 1.5.2011 a „Sánka dole, cheerleaderky HC Slovan nafotili kalendár!“, publikovaný 25.11.2013 na www.sport.sk.
- Výtlačky zo stránok sociálnej siete Facebook obsahujúce informácie o vystúpení roztlieskavačiek „Angels Cheerleaders“ z HC Slovan, sprístupnené 28.5.2014 a 21.6.2014 (obsahujúce aj kombinované označenie), z 29.9.2014, 20.2.2015 a 21.3.2016 sú pozvánky na konkurz obsahujúce odkaz na webovú stránku spoločnosti podávateľa pripomienok 1 - www.roztlieskavacky.sk alebo podávateľom pripomienok 1 používané kombinované označenie „Angels cheerleaders“. Ďalšie výtlačky obsahujú fotografie roztlieskavačiek v tričkách s kombinovaným označením „Angels cheerleaders“ a sú datované 24.3.2014 (publikované Izabelou G.).
- Kópie predfaktúry a faktúr za organizovanie slávnostného podujatia, sprostredkovanie akcie, organizačné práce, zabezpečenie reklamy a propagácie od dodávateľa Angels in motion, s. r. o., pre odberateľov, ktorými sú rôzne spoločnosti v Bratislave. Uvedené doklady boli vyhotovené 4.4.2011, 27.10.2011, 30.11.2011, 30.12.2011, 3.6.2012 a súčasťou odtlačku pečiatky na nich je obrazový prvok kombinovaného označenia „Angels cheerleaders“ používaného podávateľom pripomienok 1.
- Videozáznam z vystúpenia „Angels cheerleaders“ v programe STV 1 „Hokejista roka 2014“ odvysielaného 5.3.2015. Záznam rozhovoru v rádiu Viva z 11.3.2015 s tromi dievčatami zo skupiny „Angels cheerleaders“ (jednou z nich bola Izabela predstavená v rozhovore ako vedúca skupiny). V rozhovore bola okrem iného spomenutá spolupráca s HC SLOVAN, ale aj BK Inter Bratislava. Videozáznam z vystúpenia pre BK Inter Bratislava 14.12.2013. Videozáznam tancujúcich „Angels cheerleaders“ na hymnu HC SLOVAN zaspievanú skupinou INEKAFE, obsahujúci aj vyobrazenie kombinovaného označenia „Angels cheerleaders“ (záznam bol publikovaný na YouTube 18.2.2014). Videozáznam „Angels cheerleaders Slovensko“, zverejnený 1.5.2015 a obsahujúci aj vyobrazenie kombinovaného označenia „Angels cheerleaders“. Videozáznam z vystúpenia pre futbalový klub Slovan Bratislava, dievčatá majú na dresoch kombinované označenie „Angels cheerleaders“ (publikované na YouTube 10.6.2012). Videozáznam z vystúpenia na zimnom štadióne, publikovaný 5.3.2015). Videozáznam z relácie TV Markíza Teleráno, kde v rozhovore s vedúcou skupiny roztlieskavačiek Izabelou B. bola predstavená činnosť skupiny „Angels cheerleaders“ (zverejnené 27.2.2013). Videozáznam z MS v ľadovom hokeji v Bratislave v roku 2011, kde v rozhovore s dievčatami a vedúcou skupiny „Angels cheerleaders“ Izabelou B. bola predstavená činnosť skupiny (na YouTube zverejnené 12.5.2011). Uvedené záznamy doplnili podávatelia pripomienok výtlačkami zo stránok www.youtube.com, kde sú obsiahnuté dátumy publikácie uvedených záznamov, počty ich zhliadnutí, kontakty na webovú stránku skupiny „Angels cheerleaders“ – www.roztlieskvacky.sk.
- Podávatelia pripomienok predložili aj výtlačky zo sociálnej siete Instagram a Facebook poukazujúce na činnosti prihlasovateľa, z ktorých je niekoľko nedatovaných a niektoré sú zo septembra 2015 a decembra 2015. Na týchto výtlačkoch je obsiahnuté zverejnené označenie, údaje o spoločnosti prihlasovateľa a na mnohých z nich sú fotografie roztlieskavačiek v dresoch s kombinovaným



označením alebo len s jeho obrazovou časťou (to aj na odфотографovaných príveskoch a tiež na fotografii odtlačku pečiatky s údajmi o spoločnosti prihlasovateľa).

- Podávateľia pripomienok 1 a 2 predložili aj kópie listov adresovaných prihlasovateľovi, ktoré podľa predložených dôkazov prihlasovateľ prevzal 3.5.2016. Podávateľia pripomienok nimi upozornili prihlasovateľa na vzniknutú situáciu a vyzvali ho na odstránenie protiprávneho konania a stavu.

Podávateľia pripomienok súhrnne videli zlú vieru v tom, že prihlasovateľ aj napriek poznaniu skutočnej situácie konal zámerne nečestne a s podvodnými úmyslami, a preto podľa ich názoru prihláška zverejneného označenia nebola podaná v dobrej viere.

Prihlasovateľ s podanými pripomienkami nesúhlasil, tvrdil, že konal so súhlasom podávateľa pripomienok 1 (Angels in motion, s. r. o.) a požiadal o zápis zverejneného označenia do registra ochranných známk.

Prihlasovateľ na podporu svojich tvrdení predložil nasledovné dôkazné materiály:

- Vytlačené ukážky z komunikácie s Izabelou B. o prevzatí „vecí“, kde je konkrétne uvedené, že ide o trikolóru a čiapky, datované 15. – 21. decembra bez uvedenia roka. Ukážky textových správ z 26. augusta, z ktorých nie je celkom zrejmé kto s kým komunikoval o tom, že niečo dá na recepciu. Ukážky komunikácie s Izabelou G. z 18.8. a 19.8.2015 o rozpise výdaja peňazí, spomenuté sú aj tenisky a chumle na autogramiádu.
- Kópia faktúry vystavenej spoločnosťou iDOX, s. r. o., 11.2.2016 pre odberateľa Dance Wings, s. r. o. (spoločnosť prihlasovateľa) za vytvorenie a správu webovej stránky angelscheerleaders.sk, grafické práce a logotyp, produkciu a vyhotovenie foto a video materiálov. Prihlasovateľ predložil aj ukážku jeho webovej stránky a troch označení obsahujúcich písmeno „A“ a vyobrazenie krídel, pričom dve z nich obsahujú aj slovný prvok ANGELS“. K týmto označeniam uviedol, že ide o inšpiráciu na vyhotovenie jeho loga.
- Dohoda o urovaní a vzájomnom vysporiadaní nárokov a záväzkov medzi HC SLOVAN Bratislava, a. s., a Dance Wings, s. r. o., z 21.9.2016, ktorou sa obe strany zaviazali, že spoločnosť prihlasovateľa odovzdá spoločnosti HC SLOVAN kostýmy a pomôcky a spoločnosť HC SLOVAN vyplatí spoločnosti prihlasovateľa dlžnú sumu.
- Údaje o platbách uhradených 5.11.2015, 28.12.2015, 29.1.2016, 22.2.2016 a 19.10.2016 spoločnosťou HC SLOVAN Bratislava spoločnosti prihlasovateľa.
- Ukážky komunikácie medzi Michaelou K. (konateľka spoločnosti prihlasovateľa) a Veronikou N., riaditeľkou PR HC SLOVAN Bratislava, a. s. o spolupráci s cheerleaderkami z 7.9.2015, 21.9.2015, 26.11.2015, 8.12.2015, 17.12.2015, 29.12.2015, 28.1.2016.
- Výtlačky z webových stránok www.youtube.com z februára 2016 obsahujúce slovné označenie „ANGELS CHEERLEADERS“. Prihlasovateľ jednotlivé ukážky doplnil údajmi vedúcimi k stránkam s videozáznamami.
- Ukážky s informáciami o činnosti Angels cheerleaders a aj o príprave videa na MS 2015 (z 30.4.2015).
- Výtlačok z tlače obsahujúci článok „Chlapci, ak postúpíte, čaká vás prekvapenie“ (bez obsiahnutia dátumu), kde je ako „šéfka bratislavských roztlieskavačiek“ uvedená Michaela K. Výtlačok článku zverejneného 21.1.2016 na www.pluska.sk, kde je Michaela K. uvedená ako „šéfka roztlieskavačiek Slovana“.
- Ukážky komunikácie s fanúšikmi z novembra 2015 a decembra bez udania roka vyjadrujúce uznanie dievčatám.

Prihlasovateľ doplnil svoje vyjadrenie k výsledku posúdenia pripomienok (doručené úradu 28.6.2017) piatimi kópiami príkazných zmlúv uzavretých medzi spoločnosťou podávateľa pripomienok 1 (Angels in motion, s. r. o.) a jednotlivými roztlieskavačkami na extraligových zápasoch HC Slovan Bratislava, ktoré sa týkali spolupráce pri organizačnom zabezpečení KHL zápasov HC Slovan Bratislava v Bratislave v období 2.9.2012 – 28.2.2013. Ku každej z piatich zmlúv bolo priložené čestné prehlásenie z 22.6.2017, ktorým jednotlivé členky a tanečníčky skupiny roztlieskavačiek „ANGELS CHEERLEADERS“ vyhlásili, že

uvedenú skupinu viedla a prevádzkovala spoločnosťou Angels in motion, s. r. o., do dňa 19.9.2015. Od tohto dňa bola založená spoločnosť Company D&R, s. r. o. (pôvodný názov Dance Wings, s. r. o. – spoločnosť prihlasovateľa), ktorá po vzájomnej ústnej dohode Mgr. Izabely G. a Michaely K. s vedomím a súhlasom spoločnosti Angels in motion, s. r. o., prevzala správu a vedenie tanečnej skupiny „ANGELS CHEERLEADERS“ vrátane všetkých záväzkov voči členkám skupiny a obchodným partnerom (a to najmä, nie však výlučne - HC Slovan Bratislava, a. s.) a vrátane kostýmov a prostriedkov na výkon tanečnej činnosti. Od uvedeného dátumu skupinu roztlieskavačiek „ANGELS CHEERLEADERS“ vedie spoločnosť Company D&R, s. r. o., čím nedošlo k vytvoreniu novej tanečnej skupiny, ale len výlučne k zmene vedenia a prevádzkovateľa existujúcej skupiny, v ktorej zostali pôvodné členky. Predložená bola aj jedna zmluva o výpožičke teplákovkej súpravy na používanie v súvislosti s činnosťou v tanečnej skupine Angels cheerleaders uzatvorenej 18.6.2012 medzi spoločnosťou Angels in motion, s. r. o., a tanečnicou. K zmluve bolo tiež priložené čestné prehlásenie z 22.6.2017. Prihlasovateľ predložil aj tri ďalšie čestné prehlásenia rovnakého obsahu.

Úrad preskúmal vyjadrenia a dôkazné materiály predložené podávateľmi pripomienok a prihlasovateľom a dospel k nasledujúcim záverom.

Z analýzy dokladov predložených podávateľmi pripomienok vyplýva, že spoločnosť Angels in motion, s. r. o., prostredníctvom spoločníčky a konateľky Izabely B. (G.) vyvíja od roku 2011 nepretržité aktivity späť so skupinou roztlieskavačiek označovaných slovným označením „Angels cheerleaders“ aj



kombinovaným označením, prípadne v jeho farebnom vyhotovení. Podávatelia pripomienok predložili dôkazy o vytvorení kombinovaného označenia, ktoré prihlasovateľ spochybnil poukázaním na skutočnosť, že išlo o zmluvy uzavreté medzi súrodencami bez overenia ich podpisov, aby mohol byť dátum na nich uvedený považovaný za vierohodný. V danej súvislosti úrad už v správe o výsledku posúdenia pripomienok uviedol, že predložená zmluva o vytvorení diela - logotypu „Angels cheerleaders“, protokol o odovzdaní a prevzatí diela a licenčná zmluva o udelení výhradnej licencie na používanie tohto diela sú podpísané Izabelou B. a Mgr. Ladislavom B., ale zároveň sú doplnené faktúrou s dátumom vyhotovenia 16.12.2011 za návrh a dizajn logotypu Angels in motion, návrh dizajnu a naprogramovanie internetového portálu www.roztlieskavacky.sk a príjmovým dokladom z 22.12.2011 potvrdzujúcim uhradenie uvedenej faktúry. Na základe týchto dokladov úrad nepovažuje spochybnenie predmetných zmlúv prihlasovateľom za dôvodné. Predložené účtovné doklady možno považovať za potvrdzujúce obsah predmetných dôkazných materiálov a aj obdobie, na ktoré sa viažu.

Navyše, bez ohľadu na dátum vytvorenia kombinovaného označenia „Angels cheerleaders“, z predložených dokladov vyplýva dlhodobé a sústavné pôsobenie skupiny roztlieskavačiek pod už uvedeným slovným aj kombinovaným označením „Angels cheerleaders“ od roku 2011 do súčasnosti, a to v zrejmej väzbe na spoločnosť podávateľa pripomienok 1, či jeho konateľku a spoločníčku Izabelu B. (Gerzanič). Toto konštatovanie podporujú okrem iného aj dôkazy o vypísanom konkurze na miesta v skupine roztlieskavačiek „Angels cheerleaders“ z roku 2014, 2015 aj 2016.

O tom, že aktivity roztlieskavačiek „Angels cheerleaders“ sú späť s hokejovým klubom HC SLOVAN, svedčí rad videozáznamov, články z tlače aj rozhovory v médiách. Potvrdenie od spoločnosti HC SLOVAN Bratislava, a. s., zo 17.5.2016 je z obdobia po podaní prihlášky zverejneného označenia (11.3.2016), ale svojím obsahom sa zreteľne viaže na obdobie od roku 2011, preto je pre predmetné konanie dokladom relevantným. Uvedený doklad navyše jednoznačne spája činnosť roztlieskavačiek „Angels cheerleaders“ so spoločnosťou podávateľa pripomienok 1 (Angels in motion, s. r. o.).

Dôkazné prostriedky predložené podávateľmi pripomienok preukazujú aktivity skupiny „Angels cheerleaders“ vedenej Izabelou B. aj počas MS v ľadovom hokeji 2011, tiež v spojitosti s basketbalovým klubom Inter Bratislava a futbalovým klubom Slovan Bratislava. Predložené faktúry svedčia o spolupráci s rôznymi ďalšími spoločnosťami v Bratislave.

Z dôkazných materiálov predložených podávateľmi pripomienok, ale aj samotným prihlasovateľom je



zrejmé, že pôvodným užívateľom označenia „Angels cheerleaders“ (od roku 2011) bola

skupina roztlieskavačiek organizovaná a aktívna v zoskupení okolo spoločnosti Angels in motion, s. r. o., a jej spoločníčky a konateľky Izabely B. (G.).

Bolo preukázané aj následné vytvorenie a pôsobenie skupiny roztlieskavačiek pod vedením bývalej členky „Angels cheerleaders“ Michaely K. (spoločníčky a konateľky spoločnosti Dance Wings, s. r. o., založenej 19.9.2015).

Úrad v správe z 21.4.2017 uviedol, že v septembri 2015 sa od pôvodnej skupiny „Angels cheerleaders“ odčlenila a sformovala nová skupina roztlieskavačiek, ktorá si ponechala označenie „Angels cheerleaders“,




používala už známe kombinované označenie a neskôr začala používať aj zverejnené označenie. Prihlasovateľ v tejto súvislosti uviedol, že takéto konštatovanie sa nezakladá na pravde. Podľa jeho tvrdení skupina roztlieskavačiek vedená prihlasovateľom sa neodčlenila od pôvodnej skupiny vedenej podávateľom pripomienok 1, ale prihlasovateľ prevzal na základe dohody vedenie pôvodnej skupiny prostredníctvom na to založenej obchodnej spoločnosti.

Z vyjadrení aj dôkazných materiálov predložených podávateľmi pripomienok, ako aj prihlasovateľom vyplýva spolupráca HC SLOVAN so spoločnosťou podávateľa pripomienok 1 aj so spoločnosťou prihlasovateľa, pričom prihlasovateľom predložená dohoda o urovaní sa viaže na pohľadávky za obdobie december 2015 až február 2016, avšak je zrejmé, že pre skupinu roztlieskavačiek vedených Izabelou Brieškovou bola spolupráca s HC SLOVAN od vzniku skupiny „Angels cheerleaders“ rozhodujúca. Potvrdenie vyhotovené hokejovým klubom HC SLOVAN označilo skupinu roztlieskavačiek „Angels cheerleaders“ zo spoločnosti Angels in motion, s. r. o., za oficiálneho partnera pre zabezpečenie verejných tanečných programov, s ktorým počíta aj v budúcnosti. Podávateľom pripomienok 1 vynaložené úsilie na získanie popularity a úspechov vedúcich k spolupráci s niekoľkými spoločnosťami, ale aj k prezentácii činnosti skupiny roztlieskavačiek „Angels cheerleaders“ na MS v ľadovom hokeji v roku 2011 konajúcich sa na Slovensku nie je zanedbateľné. Pritom aktivity skupiny neustrnuli a rozvíjali sa aj v ďalšom období, k čomu prispievala aj propagácia v médiách, zahŕňajúc tlač, rozhlas i televíziu s celoslovenským pôsobením, a tá bola v mnohom naviazaná práve na spoločnosť Angels in motion, s. r. o.

Prihlasovateľom predložené ukážky komunikácie medzi členkami oboch zoskupení možno vnímať ako určitú spoluprácu, žiadnym spôsobom však nepreukazujú prihlasovateľom konštatovanú dohodu s podávateľom pripomienok 1 o postúpení vedenia tanečnej skupiny „Angels cheerleaders“ spolu s jej označením a používaným logom na spoločnosť prihlasovateľa. S uvedeným tvrdením prihlasovateľa nekorešponduje ani skutočnosť, že vo februári 2016 si objednal vytvorenie webovej stránky



angelscheerleaders.sk a označenia , ktoré sa zhoduje so zverejneným označením prihláseným 11.3.2016 na zápis do registra ochranných známkov. Prihlasovateľ napriek tvrdenému súhlasu na používanie označenia viažuceho sa na dosiahnuté výsledky a činnosti podávateľa pripomienok 1 podal prihlášku zverejneného označenia obsahujúceho rovnaké slovné prvky „ANGELS CHEERLEADERS“ a dominantné písmeno „A“ doplnené krídlami, ktoré sa mierne odlišuje od grafického stvárnenia kombinovaného označenia používaného podávateľom pripomienok 1 a neskôr aj prihlasovateľom. Keďže vo všeobecnosti sa spotrebiteľ pri kontakte s kombinovanými označeniami orientuje prevažne podľa ich slovných prvkov, prostredníctvom ktorých na ponúkané tovary alebo služby poukazuje, či sa o nich zmieňuje, je mierna grafická odlišnosť vo vyhotovení slovných alebo obrazových prvkov medzi zverejneným označením a označením podávateľov pripomienok nedostatočná na ich bezpečné odlišenie z pohľadu spotrebiteľa. Prihlasovateľ poukázal aj na príklady iných označení obsahujúcich písmeno „A“ a vyobrazenie krídel, to však neeliminuje blízkosť oboch označení založenú na obsiahnutí rovnakých slovných prvkov „Angels cheerleaders“. Navyše predložená dokumentácia poukazuje na súbežné používanie zverejneného označenia aj označenia podávateľa pripomienok 1 prihlasovateľom, čo samotný prihlasovateľ aj potvrdil, ale oprávnenie na takéto použitie žiadnym spôsobom nepreukázal.

Podávateľia pripomienok 1 a 2 sa doloženou výzvou na odstránenie protiprávneho konania a stavu domáhali, aby sa prihlasovateľ zdržal používania označenia, ktoré bolo vytvorené a používané podávateľmi pripomienok, ako aj zverejneného označenia. Prihlasovateľ vo vyjadrení k pripomienkam uviedol, že výzva

bola zaslaná po podaní prihlášky zverejneného označenia, čo je podľa jeho názoru účelové. Vo vyjadrení k výsledku posúdenia pripomienok sa prihlasovateľ ohradil, že nie je pravdou, že na výzvy podávateľov pripomienok nereagoval, keďže prihlasovateľ v dobrej viere upozornil podávateľov pripomienok na skutočnosť, že podal prihlášku zverejneného označenia. S uvedeným úrad nemôže súhlasiť, keďže výzvami zaslanými prihlasovateľovi sa podávatelia pripomienok 1 a 2 usilovali o ochranu svojich práv a odstránenie situácie, ktorá môže byť pre klientov a širokú verejnosť máťúca, keďže sa môžu v rovnakej oblasti stretnúť s označením rovnakým, či veľmi blízkym, obsahujúcim slovné prvky „Angels cheerleaders“, ktoré používajú dva odlišné subjekty. Prihlasovateľom tvrdené konanie v dobrej viere, predložené dôkazy nepreukazujú.

Prihlasovateľom predložené príkazné zmluvy a zmluva o výpožičke teplákovkej súpravy preukazujú aktivity skupiny „Angels cheerleaders“ vedenej spoločnosťou podávateľa pripomienok 1 (Angels in motion, s. r. o.). K predloženým čestným prehláseniam je nutné uviesť, že v zmysle ustanovenia § 39 správneho poriadku čestné vyhlásenie nepreukazuje existenciu alebo neexistenciu určitej skutočnosti dôležitej pre správne konanie, túto skutočnosť len osvedčuje. Správny orgán hodnotí čestné vyhlásenie podľa všeobecných zásad hodnotenia dôkazov v správnom konaní, pričom k nemu pristupuje s istou dávkou racionálnej opatrnosti, keďže nejde o skutočnosť dokázanú, ale len osvedčenú – nie sú to teda okolnosti objektívne dokázané, ale subjektívne tvrdené. Zároveň je potrebné uviesť, že osobitné priemyselno-právne predpisy vylučujú aplikáciu § 39 správneho poriadku v konaní pred úradom, úrad teda nemôže v konaní pripustiť čestné vyhlásenie účastníka konania. Aj keď v danom prípade prihlasovateľom predložené čestné vyhlásenia nie sú priamo jeho vyhláseniami, ale vyhláseniami tanečníčok, z obsahu vyhlásení je zrejmé, že ani v jednom prípade nejde o nezávislý subjekt, ale o subjekty organizačne aj ekonomicky prepojené so spoločnosťou prihlasovateľa. Navyše, tieto vyhlásenia nie sú doplnené žiadnymi ďalšími dokladmi, ktoré by ich objektivitu a relevantnosť umocnili, a preto len na ich základe nie je možné považovať tvrdenie prihlasovateľa o dohode s podávateľom pripomienok 1 o odovzdaní vedenia skupiny roztlieskavačiek „Angels cheerleaders“ spolu so vzdaním sa práv na užívanie roky používaného a na trhu v celoslovenskom meradle etablovaného označenia za preukázané.

Navyše, úrad považuje za potrebné zdôrazniť, že kým skupina roztlieskavačiek pôsobiaca pod označením „Angels cheerleaders“ bola podľa predložených dokladov na verejnosti prezentovaná v zrejmej spätosti so spoločnosťou podávateľa pripomienok 1 – Angels in motion, s. r. o., žiaden z predložených dokladov neobsahuje verejnú prezentáciu skupiny „Angels cheerleaders“ ako skupiny vedenej spoločnosťou prihlasovateľa – Dance Wings, s. r. o. (prípadne Company D&R, s. r. o.)

Z uvedeného je zrejmé, že prihlasovateľovi bola v čase podania prihlášky zverejneného označenia (čiže v relevantnom období na posúdenie konania v dobrej viere) známa skutočnosť o existencii označenia podávateľov pripomienok. Sám ich označenie používal a následne podal prihlášku zverejneného označenia veľmi blízkeho označenia podávateľov pripomienok a pre tovary a služby, ktoré môžu priamo súvisieť, či spájať sa s aktivitami vyvíjanými ním samotným aj podávateľom pripomienok 1. Prihlasovateľ nezmenil svoj postoj ani po doručení výziev od podávateľov pripomienok na odstránenie protiprávneho konania a stavu.

Za konanie v zlej viere možno považovať situáciu, keď je zjavné, že prihlasovateľ mal vedomosť o tom, že zverejnené označenie, alebo označenie mu veľmi blízke, bolo pred podaním prihlášky ochrannej známky používané iným subjektom a podaním prihlášky ochrannej známky takéhoto označenia by prihlasovateľ získal určitú neoprávnenú výhodu – zneužil by rozlišovaciu spôsobilosť alebo dobré meno označenia, bránil by skoršiemu používateľovi označenia vstúpiť na trh v určitej krajine, vytláčal by ho z trhu a podobne, a na druhej strane by subjekt používajúci označenie utrpel nejakú ujmu, ktorá sa môže prejaviť v celom rozsahu až v budúcnosti. Úmyslom prihlasovateľa nemuselo byť priamo získanie určitej formy obohatenia - napr. z neskoršej známkovej transakcie, do úvahy totiž prichádza nebezpečenstvo zneužitia rozlišovacej spôsobilosti skoršieho označenia (označenia podávateľov pripomienok). Súčasne, úmysel prihlasovateľa zabrániť tretej osobe pokračovať v používaní skoršieho označenia sa nemusí prejaviť hneď, ale až s časovým odstupom.

S prihliadnutím na uvedené skutočnosti nie dobrú vieru, resp. *vice versa* zlú vieru prihlasovateľa možno vidieť v tom, že si prihlásil sporné označenie po tom, ako začal používať označenie iného subjektu, ktoré veľmi dobre poznal, keďže pôvodne s týmto subjektom spolupracoval, pričom toto označenie mierne graficky upravil, ale zanechal v ňom určujúce slovné prvky aj jeho celkovú štruktúru. Prihlasovateľ pritom nepreukázal také skutočnosti, ktoré by ospravedlňovali používanie sporného označenia, napr. tvrdenou dohodou medzi subjektmi, či skoršími právami k tomuto označeniu.

Vzhľadom na všetky uvedené skutočnosti možno konštatovať, že situácia, v ktorej si prihlasovateľ prihlásil na ochranu zverejnené označenie, ktoré je zrejším spôsobom kolíznym v porovnaní s označením podávateľov pripomienok, pričom obe označenia sa vzťahujú na rovnakú oblasť trhu, svedčí o nečistej obchodnej taktike prihlasovateľa. Registráciou zverejneného označenia a jeho používaním v obchodnom styku by mohlo dôjsť súčasne k ujme na právach podávateľov pripomienok, pretože prihlasovateľ by mohol zneužívať postavenie na trhu, o ktoré sa predovšetkým podávateľ pripomienok 1 usiluje od roku 2011 a zároveň by vo vedomí spotrebiteľov mohol byť vyvolaný dojem určitého prepojenia medzi týmto označením a podávateľmi pripomienok, resp. prihlasovateľovi by vznikol priestor brániť podávateľom pripomienok v používaní ich označenia. Takéto konanie prihlasovateľa svedčí v prospech záveru o konaní v rozpore s uznávanými princípmi etického správania alebo poctivými obchodnými a podnikateľskými zvyklosťami s cieľom získať neoprávnenú výhodu.

Zo všetkých uvedených skutočností vyplýva, že pripomienky proti zápisu zverejneného označenia sú v zmysle ustanovenia § 5 ods. 1 písm. l) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení zákona č. 125/2016 Z. z. dôvodné a zverejnené označenie nespĺňa podmienky na zápis do registra ochranných znáмок. 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 zákona č. 125/2016 Z. z. možno proti tomuto rozhodnutiu podať na úrade rozklad v lehote 30 dní od jeho doručenia. Včas podaný rozklad má odkladný účinok. Rozklad sa podáva v dvoch vyhotoveniach. 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:

JUDr. Ivana Halahijová
Vazovova 9/A
811 07 Bratislava