



Banská Bystrica 04.06.2024

POZ 1734-2022/N-45-2024

ROZHODNUTIE

Vo veci námietok namietateľa Dušana D., 921 01 Piešťany, zastúpeného v konaní spoločnosťou BELEŠČÁK & PARTNERS, s. r. o., Kukučínova 13, 921 01 Piešťany (ďalej namietateľ), proti zápisu obrazového



označenia do registra ochranných znáмок, prihláseného 30.8.2022 prihlasovateľom TOPFEST Music Academy, ul. F. Engelsa 399/21, 934 01 Levice, zastúpeným v konaní spoločnosťou VASIL & partners s. r. o., Žižkova 4D, 040 01 Košice (ďalej prihlasovateľ), pod číslom spisu POZ 1734-2022 a zverejneného vo Vestníku Úradu priemyselného vlastníctva Slovenskej republiky 10.11.2022, rozhodol Úrad priemyselného vlastníctva Slovenskej republiky (ďalej úrad) podľa § 31 ods. 4 zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov takto:



námietkam sa vyhovuje a prihláška ochrannej známky, číslo spisu POZ 1734-2022, sa zamieta.

Odôvodnenie:



Proti zápisu obrazového označenia do registra ochranných znáмок, číslo spisu POZ 1734-2022 (ďalej aj zverejnené označenie), boli 10.2.2023 podané námietky týkajúce sa celého zoznamu tovarov a služieb v triedach 25, 35 a 41 medzinárodného triedenia tovarov a služieb. Námietky boli podané podľa § 30 v spojení s § 7 písm. f), písm. i) a písm. j) zákona č. 506/2009 Z. z. o ochranných známkach v znení neskorších predpisov (ďalej aj zákon o ochranných známkach).

Namietateľ konštatoval, že je užívateľom slovného a obrazových nezapísaných a iných označení „TOPFEST“, s ktorými je zverejnené označenie takmer zhodné, pričom je prihlasované pre tovary a služby, ktoré sú zhodné a podobné s tovarmi a službami, ktoré sa vzťahujú k nezapísaným označeniam. Uviedol, že v roku 2003 vznikla myšlienka zorganizovať hudobný festival, ktorého prvý ročník sa konal v roku 2004, odvtedy sa pod organizačným vedením Dušana D. organizuje každý rok až dodnes. Prvé tri ročníky mal festival názov „TOPVAR ROCK FEST“, od štvrtého ročníka v roku 2007 má až po súčasnosť názov „TOPFEST“ (skrátene pôvodného názvu „TOPVAR ROCK FEST“). Ďalej namietateľ zhrnul, že v období rokov 2004 až 2015 organizovala festival spoločnosť Agentúra DUNA, s. r. o., ktorej jediným spoločníkom a konateľom bol v tom období namietateľ, v období rokov 2016 až 2019 boli organizátormi festivalu „TOPFEST“ spoločnosti TOPFEST, s. r. o., Morning Net, s. r. o. a Arubin, s. r. o., pod organizačným vedením namietateľa, ktorý v nich bol spoločníkom a aj konateľom. Ďalej namietateľ konštatoval, že od roku 2020 až po súčasnosť prevzala pod organizačným vedením namietateľa organizáciu festivalu spoločnosť ERATOS s. r. o., v ktorej je namietateľ zamestnaný ako koordinátor kultúrnych podujatí, v roku 2020 bol festival z dôvodu pandémie zrušený, ďalšie ročníky sa už konali a v súčasnosti (t. j. v čase podania námietok 10.2.2023) sa pripravuje jubilejný 20. ročník, ktorý sa má konať v roku 2023. (dôkazy: zoznam všetkých ročníkov festivalu TOPFEST, plagáty z rokov 2007

až 2015, výpisy z obchodného registra uvádzaných spoločností, oznamy k organizácii festivalu TOPFEST 2017 a 2019, výpis z webovej stránky topfest.sk, pracovná zmluva namietateľa).

Namietateľ konštatoval, že v období od 16.12.2010 do 16.12.2020 bola platná ochranná známka **TOPFEST** č. 230027 a v období od 5.10.2011 do 5.10.2021 bola platná ochranná známka **TOPFEST** č. 232046, ktoré boli podané na pokyn namietateľa spoločnosťou Agentúra DUNA, s. r. o., neskôr boli na jeho pokyn vykonané prevody na nových majiteľov, a to na spoločnosti TOPFEST, s. r. o., Morning Net, s. r. o. a Arubin, s. r. o. Platnosť uvedených ochranných známok bola skončená uplynutím ochrannej doby a namietateľ si podal dve nové prihlášky ochranných známok POZ 2067-2022 a POZ 2069-2022, o ktorých prebieha konanie.

Namietateľ ďalej poukázal na to, že s cieľom propagácie podujatia „TOPFEST“ bola na jeho pokyn v roku 2007 zaregistrovaná doména topfest.sk, ktorá sa na propagáciu podujatia používa dodnes. Uviedol, že predmetná doména je uvádzaná aj na facebookovej stránke podujatia, ktorá vznikla v roku 2011 a v súčasnosti má 36. tis. sledovateľov. Konštatoval, že doména bola zaregistrovaná na spoločnosť creogrup, s. r. o., v roku 2011 bola vykonaná zmena na spoločnosť agentúra crea, s. r. o., pričom obe tieto spoločnosti pod organizačným vedením namietateľa spolupracovali na organizačnom zabezpečení festivalu. V roku 2015 bola vykonaná zmena na spoločnosť TOPFEST, s. r. o., v ktorej bol namietateľ spoločníkom aj konateľom a v roku 2020 sa vlastníkom domény stal namietateľ ako fyzická osoba. Namietateľ poukázal aj na to, že je majiteľom domén topfesttv.sk a topfest.tv, ktoré sa tiež používajú v súvislosti s propagáciou festivalu. Zdôraznil, že verejnosť vníma ako hlavného tvorcu a organizátora festivalu „TOPFEST“ Dušana D., čo preukazujú články a ocenenia, ktoré získal za organizáciu tohto podujatia.

Ďalej poukázal na to, že je osobou, ktorej práva k autorským dielam by použitím zverejneného označenia mohli byť dotknuté, pretože jeho diela boli vytvorené pred dňom podania prihlášky. V tejto súvislosti odkázal na ustanovenia § 56, § 58 a § 62 zákona č. 618/2003 Z. z. o autorskom práve, ktorý bol platný v čase vzniku diela. Namietateľ uviedol, že v roku 2007 vytvoril vlastnou tvorivou činnosťou originálne slovné dielo, skrátenú verziu pomenovania festivalu „TOPVAR ROCK FEST“ na „TOPFEST“, ktoré bolo prvýkrát zverejnené v súvislosti s festivalom „TOPFEST 2007“ ako nový názov podujatia. V roku 2009 vzniklo nové dielo, prvé grafické logo „TOPFEST“, ktoré bolo zverejnené na plagátoch festivalu v roku 2009, potom používané pre účely označenia tovarov a služieb súvisiacich s festivalmi a bolo (na pokyn namietateľa) podané a zapísané ako ochranná známka č. 230027. Uviedol, že v roku 2011 vzniklo druhé grafické logo „TOPFEST“, ktorého vizuálna originalita je dosiahnutá hlavne vytvorením protismerných oblúkov výškou písmen v hornej a spodnej časti nápisu, ktorá sa zvyrazňuje so vzdialenosťou pohľadu na dielo, pričom dielo bolo zverejnené na plagátoch podujatia „TOPFEST 2012“, odvtedy je používané a aj toto dielo bolo zapísané ako ochranná známka č. 232046. Namietateľ konštatoval, že spísal licenčné zmluvy na používanie tohto diela so spoločnosťou Agentúra DUNA, s. r. o. a neskôr so spoločnosťou ERATOS, s. r. o., ktoré v konaní predložil. Podľa namietateľa mal jubilejný 10. ročník festivalu v roku 2013 veľkú úspešnosť a divácku návštevnosť, pri koncerte skupiny Iron Maiden boli nad pódium inštalované tri vyobrazenia stvárnenia ochrannej známky č. 232046 a vystúpenie sledovalo viac ako 30 tis. divákov. Namietateľ zhrnul, že predloženými dôkazmi preukázal existenciu dotknutých autorských diel, oprávnenie na uplatnenie autorských práv, vytvorenie diel pred dňom podania prihlášky zverejneného označenia a uviedol aj spôsob, akým by mohli byť práva k dielam použitím zverejneného označenia dotknuté.

Ďalej zdôraznil, že staršie označenia a autorské diela sa používajú najmä v súvislosti s organizovaním hudobného festivalu a pre tovary a služby s tým súvisiace, pričom tovary a služby zverejneného označenia možno považovať za zhodné a podobné s tovarmi a službami vzťahujúcimi sa k starším označeniam a autorským dielam. K porovnaniu zverejneného označenia so slovnými a obrazovými nezapísanými označeniami a autorskými dielami, ako aj s doménou topfest.sk namietateľ uviedol, že zverejnené označenie je s nimi takmer zhodné, zanedbateľné rozdiely nie sú pre priemerného spotrebiteľa postačujúce na ich spofáhľivé odlíšenie.

Namietateľ ďalej namietal proti zápisu zverejneného označenia aj ako osoba dotknutá na svojich právach prihláškou, ktorá nebola podaná v dobrej viere. Konštatoval, že minulý rok prizval k spolupráci na organizáciu festivalu „TOPFEST“ p. Mariána K., ktorého v dobrej viere zoznámil s príslušnými informáciami a zveril mu isté kompetencie, no nedal mu súhlas na používanie starších označení a autorských diel, ani nedal takýto

súhlas žiadnej spoločnosti späť s jeho menom, vrátane prihlasovateľa, kde je p. Marián K. predsedom. Podľa namietateľa p. K. zneužil informácie a kompetencie k nekalosúťažným praktikám, ku ktorým patrí aj podanie zverejneného označenia po uplynutí ochrannej lehoty ochranných známk č. 230027 a č. 232046. Namietateľ zdôraznil, že uvedené potvrdzuje, že prihláška nebola podaná v dobrej viere.

V závere namietateľ zhrnul, že z dôvodu konštatovanej takmer zhodnosti alebo podobnosti zverejneného označenia so staršími označeniami a autorskými dielami používanými v obchodnom styku a konštatovanej zhodnosti a podobnosti tovarov a služieb, na ktoré sa tieto označenia a autorské diela vzťahujú, existuje pravdepodobnosť zámieny na strane verejnosti. Vzhľadom na všetky uvedené skutočnosti konštatoval, že je nutné prihlášku ochrannej známky „TOPFEST“ zamietnuť pre všetky prihlasované tovary a služby.

Listom úradu zo 17.2.2023 boli námietky odoslané prihlasovateľovi na vyjadrenie.

Prihlasovateľ vo vyjadrení doručenom úradu 22.3.2023 uviedol, že na základe vzájomnej dohody s namietateľom nadobudol majetkové právo na dispozíciu s obrazovým označením „TOPFEST“, ako kompenzáciu za vyplatenie dlhov spoločnosti Arubin, s. r. o., ktorá je v súčasnosti vedená na občana Maďarskej republiky. Podľa prihlasovateľa je neskôr podaná prihláška ochrannej známky na zápis označenia „TOPFEST“ namietateľa v rozpore s ich vzájomnou dohodou a podané námietky sú absolútne nedôvodné.

Prihlasovateľ konštatoval, že v roku 2022 spolu so spoločnosťou ERATOS s. r. o. organizoval podujatie



„TOPFEST“, následne 30.8.2022 požiadal o zápis obrazového označenia do registra (POZ 1734-2022), čo preukazuje sumár propagácie a finančné vyčíslenie kampane hudobného festivalu TOPFEST 2022.

Ďalej poukázal na to, že namietateľ 25.10.2022 podal prihlášku ochrannej známky POZ 2067-2022 a z verejne dostupných zdrojov (sociálnych sietí) je zrejmé, že namietateľ bez súhlasu prihlasovateľa používa nezapísané označenie „TOPFEST“ na sociálnych sieťach, a to napriek tomu, že prihlasovateľ požiadal o zápis tohto obrazového označenia ako prvý už 30.8.2022, teda pred namietateľom. Prihlasovateľ zdôraznil,

že namietateľ používa označenie **TOPFEST** vo svojich príspevkoch na internete s cieľom propagovať festival „TOPFEST 2023“ bez súhlasu prihlasovateľa. Podľa prihlasovateľa namietateľ svojím konaním preukázateľne ohrozuje a zneužíva práva prihlasovateľa ako skoršieho prihlasovateľa obrazovej ochrannej známky „TOPFEST“, keď používa totožné nezapísané označenie „TOPFEST“ vo svoj prospech, o zápis ktorého prihlasovateľ požiadal skôr, čím porušuje právo prednosti prihlasovateľa.

Prihlasovateľ uviedol, že v čase podania zverejneného označenia takúto ochrannú známku nik nevlastnil. Tiež poukázal na to, že namietateľ nikdy nevlastnil ochrannú známku „TOPFEST“, pretože bol len zamestnancom spoločností, ktoré ju vlastnili. V tejto súvislosti poukázal na to, že ochrannú známku „TOPFEST“ vlastnila spoločnosť Arubin, s. r. o., ktorá už minimálne tri roky nekoná, je účelovo prepísaná na občana Maďarskej Republiky a je dlžníkom na finančnej správe. Ďalej prihlasovateľ upozornil na podľa jeho názoru protizákonné konanie namietateľa, ktorý si podal aj prihlášku ochrannej známky „LODENICA“ (názov hudobného festivalu), ktorá je už zapísaná pre iného majiteľa, jej majiteľom je spoločnosť Arubin, s. r. o. Uviedol, že namietateľ v spoločnosti Arubin, s. r. o. vystupuje ako štatutár, pričom vyslovil domnienku, že úmyslom namietateľa v konaní o prihláške ochrannej známky „LODENICA“ je zrejme prevod zapísanej ochrannej známky zo spoločnosti Arubin, s. r. o. na jeho osobu. Prihlasovateľ vyslovil presvedčenie, že motívom konania namietateľa môže byť zbavenie sa zodpovednosti za daňové záväzky spoločnosti Arubin, s. r. o., a to nielen v prípade prihlášky ochrannej známky „LODENICA“, ale aj v prípade prihlášky ochrannej známky „TOPFEST“. Zdôraznil, že hudobné festivaly „LODENICA“ aj „TOPFEST“ patria medzi významné festivaly a predmetné ochranné známky, ako výhradné práva na označenie týchto festivalov, môžu mať vysokú peňažnú hodnotu, ak sa namietateľ stane ich majiteľom. Súčasne podľa prihlasovateľa konanie namietateľa vykazuje znaky konania, ktoré je v rozpore s dobrými mravmi a je spôsobilé spôsobiť mu ujmu, spočívajúcu v strate oprávnenia používať nezapísané označenie „TOPFEST“, ako aj v strate oprávnenia organizácie hudobného festivalu „TOPFEST“, čo vzhľadom na význam tohto festivalu prinesie materiálnu i nemateriálnu ujmu, stratu príjmov z festivalu, stratu sponzorov a pod. Ďalej prihlasovateľ konštatoval, že v spolupráci so spoločnosťou ERATOS s. r. o. organizoval hudobné podujatie „TOPFEST“ v roku 2022, teda používal uvedené nezapísané

označenie „TOPFEST“ v obchodnom styku, čím sa toto označenie dostalo do širokého povedomia, mimo miestneho dosahu. Vzhľadom na uvedené podľa prihlasovateľa existuje výrazné riziko pravdepodobnosti zámeny namietateľom navrhovaného označenia na zápis (pozn. POZ 2067-2022) so skôr používaným nezapísaným označením „TOPFEST“ prihlasovateľa v obchodnom styku.

Prihlasovateľ uviedol, že v roku 2023 plánuje organizovať rovnaký hudobný festival ako v roku 2022, pričom už začal s jeho prípravou, vynaložil na to finančné prostriedky v celkovej výške viac ako 400 tis. eur. Podľa prihlasovateľa protiprávna organizácia festivalu „TOPFEST“ namietateľom v termíne 30.6.2023 až 1.7.2023 priamo spôsobuje prihlasovateľovi nemajetkovú ujmu a vedie aj k ohrozeniu konania celého festivalu „TOPFEST“ organizovaného prihlasovateľom. K tvrdeniu namietateľa, že je majiteľom domén topfesttv.sk a topfest.tv prihlasovateľ uviedol, že sú nefunkčné. Ďalej prihlasovateľ zdôraznil, že namietateľ je len radovým zamestnancom spoločnosti ERATOS, s. r. o., ktorá bola jediným organizátorom festivalu „TOPFEST“ pred zánikom ochrannej známky a je aj organizátorom festivalu „TOPFEST“ v roku 2023.

Prihlasovateľ poukázal na to, že konateľom spoločnosti ERATOS s. r. o. je Mgr. Ľubomír Š., ktorý bol členom prípravného výboru pri založení občianskeho združenia TOPFEST Music Academy, t. j. prihlasovateľa. Uviedol, že prihlasovateľ vznikol v roku 2022 ako hudobná asociácia združujúca hudobné podujatia a zastupujúca značku „TOPFEST“, jeho členmi sú Marián K., konateľ spoločnosti PLUS, s. r. o., ktorá je spoluorganizátorom hudobného festivalu „TOPFEST“, Róbert J. zo skupiny KONFLIKT. Prihlasovateľ uviedol, že cieľom jeho vzniku bola ochrana dobrého mena hudobného festivalu „TOPFEST“, snaha o ochranu ochrannej známky „TOPFEST“, ktorú do jej zániku vlastnila spoločnosť Arubin s. r. o., ktorej jediným konateľom bol namietateľ a ktorá bola účelovo prevedená na občanov Maďarskej republiky, ktorých nebolo a nie je možné akýmkoľvek spôsobom kontaktovať a nájsť. Ďalej uviedol, že administrátorom profilu na sociálnej sieti festivalu „TOPFEST“ je predseda prihlasovateľa p. Marián K., podieľal sa na finančnom sponzorovaní festivalu „TOPFEST 2022“ a uviedol, že prostredníctvom profilu na sociálnej sieti pravidelne informuje o vývoji vzniknutého sporu týkajúceho sa ochrannej známky „TOPFEST“.

Prihlasovateľ upozornil, že namietateľ uvádza mylné a zavádzajúce informácie ohľadne dátumu konania hudobného festivalu „TOPFEST 2023“ bez súhlasu prihlasovateľa a organizátora, t. j. spoločnosti ERATOS s. r. o. Prihlasovateľ uviedol, že je držiteľom a vlastníkom domény www.topfest-ma.sk, na stránke ktorej je uvedené, že hudobný festival sa bude odohrávať dňa 23.6. - 25.6.2023, s odkazom na portál ticketportal.sk. Ďalej prihlasovateľ predložil zmluvu o spolupráci pri predaji vstupeniek na festival „TOPFEST 2023“ so spoločnosťou Ticketportal SK s. r. o., zmluvy s agentúrami a zmluvy s účinkujúcimi uzavreté so spoločnosťou Polyer s. r. o., ktorá 15.2.2023 zmenila názov na TOPFEST MANAGEMENT s. r. o. a jej konateľom je Marián K. Prihlasovateľ konštatoval, že na organizáciu festivalu vyčlenil finančné prostriedky v celkovej výške viac ako 400 tis. eur, čo podľa neho svedčí o tom, že hudobný festival, ktorý sa uskutoční 23.6.2023 až 25.6.2023 je jediný a skutočný pravý hudobný festival TOPFEST s historickou tradíciou, na ktorého organizáciu má právo jedine prihlasovateľ ako vlastník a autor nezapísaného obrazového označenia „TOPFEST“. Prihlasovateľ predložil komunikáciu s manažérom hudobnej skupiny Amon Amarth, týkajúcu sa problémov v súvislosti s organizáciou dvoch festivalov „TOPFEST“ v rôznych termínoch a na rôznych miestach. Ďalej poukázal na to, že namietateľ mylne informuje verejnosť o tom, že festival „TOPFEST“ sa bude konať v termíne 30.6.2023 až 1.7.2023 a poukázal aj na to, že namietateľ informuje verejnosť o účasti rôznych skupín na festivale, avšak tieto na svojich oficiálnych internetových stránkach o účasti na festivale „TOPFEST“ v roku 2023 neinformujú. Uviedol, že vyššie uvedené hudobné skupiny sú zo Slovenska a Českej republiky, naproti tomu prihlasovateľ zabezpečil a má potvrdenú účasť hudobných skupín zo zahraničia, čo podľa neho potvrdzuje, že festival je medzinárodne uznávaný a známy, má významnú kultúrnu hodnotu a zároveň, že medzi zahraničnými hudobnými skupinami je rešpektovaný práve jediný a originálny hudobný festival „TOPEST“ organizovaný prihlasovateľom. Prihlasovateľ zdôraznil, že spoločnosti, ktoré mali organizovať predošlé ročníky hudobného festivalu „TOPFEST“ zanikli, prípadne sú prevedené na občanov Maďarska, zasiahnuté daňovými podvodmi, dlžobami a trestným stíhaním namietateľa p. Dušana D., čo je verejne známa skutočnosť.

K uplatnenému dôvodu podľa § 7 písm. i) zákona o ochranných známkach prihlasovateľ uviedol, že ak by bol namietateľ skutočne autorom diela „TOPFEST“, tak by sám podal návrh na zápis tohto slovného diela, resp. jeho grafického znázornenia a ochranná známka, prípadne logo by bolo registrované na p. Dušana D.

ako fyzickú osobu. Tiež podotkol, že ak autorstvo k slovnému dielu „TOPFEST“ malo vzniknúť v r. 2007 a následne sa používalo, autor by mal záujem uvedené označenie registrovať na svoju osobu ako ochrannú známku, prípadne chrániť akýmkoľvek zákonom stanoveným spôsobom už v r. 2007, nie až v roku 2010, navyše na právnickú osobu. Podľa prihlasovateľa aj uvedené preukazuje to, že namietateľ nikdy nebol vlastníkom a už vôbec nie autorom ochrannej známky „TOPFEST“ a tvrdenia ohľadne jeho tvorivej činnosti k tejto ochrannej známke sú nepreukázané a nepravdivé.

Prihlasovateľ poukázal aj na to, že hoci v rokoch 2016 až 2019 mali festival organizovať spoločnosti TOPFEST, s. r. o., Morning Net, s. r. o. a Arubin, s. r. o., a to pod organizačným vedením namietateľa, ktorý mal byť v nich spoločníkom a konateľom, namietateľ mal majetkovú a personálnu účasť v spoločnosti TOPFEST, s. r. o. len do 5.10.2017, v spoločnosť Morning Net, s. r. o. namietateľ nemal majetkovú ani osobnú účasť už od 3.5.2018. Podľa prihlasovateľa tvrdenie, že organizácia hudobného festivalu „TOPFEST“ v spomínaných ročníkoch 2017 až 2019 mala prebiehať pod organizačným vedením namietateľa je zjavne nepravdivá. Prihlasovateľ záverom uviedol, že označenie „TOPFEST“ nie je autorským dielom namietateľa, pretože obdobné označenie s obdobným grafickým vyobrazením používajú aj iní usporiadatelia v zahraničí.

S ohľadom na uvedené prihlasovateľ konštatoval, že skutočnosti v podaných námietkach neboli preukázané a namietateľ sa svojim postupom snaží získať právo k doposiaľ platne nezapísanému označeniu „TOPFEST“, s cieľom následného zisku z tejto ochrannej známky.

Podaním doručeným úradu 26.6.2023 a 25.7.2023 boli úradu doručené pripomienky proti zápisu zverejneného označenia do registra. Vo vyjadrení k vzneseným pripomienkam z 5.4.2024 a z 29.4.2024 bolo prihlasovateľovi a podávateľovi pripomienok oznámené, že podané pripomienky nie sú dôvodné.

Rozhodnutie úradu sa opiera o nasledovné skutočnosti a dôvody:

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

Predmetné námietky sú založené na ustanovení § 7 písm. f), písm. i) a písm. j) zákona o ochranných známkach. Úrad najskôr preskúma naplnenie zákonných podmienok obsiahnutých v ustanovení § 7 písm. j) tohto zákona.

Uplatnený námietkový dôvod - § 7 písm. j) zákona o ochranných známkach

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



V konaní o námietkach bolo zistené, že prihláška ochrannej známky, číslo spisu POZ 1734-2022, proti ktorej námietky smerujú, bola podaná 30.8.2022 prihlasovateľom TOPFEST Music Academy, ul. F. Engelsa 399/21, 934 01 Levice a zverejnená vo Vestníku úradu 10.11.2022 pre tovary a služby:

v triede 25 – „odevy; obuv; oblečenie pre motoristov; baretky; čiapky; maškarné kostýmy; šatky, závoje; športové oblečenie; tričká; plášte; priliehavé čiapky; čiapkové šilty; šilty (pokrývky hlavy); náprsenky; oblečenie; kombinézy (oblečenie); šatky, šály; tielka; vesty; športové bundy; bundy; saká; papierové oblečenie; čelenky (oblečenie); pančuchy; pančuškové nohavice; spodná bielizeň; kapucne (časti odevov); svetre; pulóvre; ponožky; košele; klobúky; kravaty; nohavice; vrchné ošatenie; rukavice; kabáty; nepremokavé odevy; legíny; sukne; športové tričká, dresy; plážové oblečenie; plážová obuv; plavky; športová obuv; kožené odevy; odevy z imitácií kože; opasky na doklady a peniaze (časti odevov)“,

v triede 35 – „reklamné agentúry; poskytovanie obchodných alebo podnikateľských kontaktných informácií; lepenie plagátov; komerčné informačné kancelárie; aktualizovanie a rozširovanie reklamných oznamov a reklamných materiálov zákazníkovi (letáky, prospekty, tlačoviny, vzorky); fotokopírovacie služby;

sprostredkovateľne práce; prenájom reklamných materiálov; vydávanie reklamných textov; reklama; vzťahy s verejnosťou (public relations); predvádzanie (služby modeliek) na reklamné účely a podporu predaja; organizovanie obchodných alebo reklamných výstav a veľtrhov; prieskum verejnej mienky; prenájom reklamných plôch; podpora predaja (pre tretie osoby); spracovanie textov; zásielkové reklamné služby; odborné obchodné riadenie umeleckých činností; zbieranie, zoraďovanie, aktualizácia a údržba údajov v počítačových databázach; prenájom fotokopírovacích strojov; on line reklama na počítačovej komunikačnej sieti; zásobovacie služby pre tretie osoby (nákup tovarov a služieb pre iné podniky); vyhľadávanie informácií v počítačových súboroch (pre tretie osoby); prenájom reklamného času v komunikačných médiách; prenájom predajných automatov; administratívne spracovanie obchodných objednávok; obchodná správa licencií výrobkov a služieb (pre tretie osoby); subdodávateľské služby (obchodná pomoc); fakturácie; písanie reklamných textov; grafická úprava tlačovín na reklamné účely; vyhľadávanie sponzorov; organizovanie módnych prehliadok na podporu predaja; tvorba reklamných filmov; marketing; telemarketingové služby; prenájom predajných stánkov; 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“

v triede 41 – „koncertné siene (služby); zábavné parky; zábava, obveselenie; služby estrádnych umelcov; filmové štúdiá; organizovanie športových, vedomostných alebo zábavných súťaží; prenájom dekorácií na predstavenia; poskytovanie zariadení na oddych a rekreáciu; vydávanie textov (okrem reklamných); nahrávanie a požíčanie zvukových a zvukovo-obrazových nahrávok; požíčanie kinematografických filmov; produkcia filmov (nie reklamných); tvorba rozhlasových a televíznych programov a predstavení; služby orchestrov a hudobných skupín; poskytovanie zariadení na športovanie; diskotéky (služby); informácie o možnostiach zábavy a rekreácie; organizovanie kultúrnych alebo vzdelávacích výstav; služby poskytované prázdninovými táborami (zábava); premietanie kinematografických filmov; organizovanie živých vystúpení; organizovanie a vedenie koncertov; plánovanie a organizovanie večierkov; nahrávacie štúdiá (služby); prenájom štadiónov; organizovanie súťaží krásy; rezervácie vstupeniek na zábavné predstavenia; organizovanie predstavení (manažérske služby); on line vydávanie elektronických kníh a časopisov; elektronická edičná činnosť v malom (DTP služby); poskytovanie zariadení na karaoke; hudobné skladateľské služby; nočné kluby; on line poskytovanie elektronických publikácií (bez možnosti kopírovania); fotografické reportáže; fotografovanie; reportérske služby; prekladateľské a tlmočnické služby; služby agentúr ponúkajúcich vstupenky na zábavné podujatia; písanie textov (okrem reklamných); formátovanie textov (nie na reklamné účely); organizovanie módnych prehliadok na zábavné účely; koučovanie (školenie); prenájom športových plôch; služby diskžokejov; hudobná tvorba; on line poskytovanie digitálnej hudby a videozáznamov (bez možnosti kopírovania)).

Namietateľ v odôvodnení uviedol, že je osobou dotknutou na svojich právach prihláškou, ktorá nebola podaná v dobrej viere. Konštatoval, že pod jeho organizačným vedením sa od roku 2004 každý rok až do súčasnosti organizoval hudobný festival, ktorý mal prvé tri ročníky názov „TOPVAR ROCK FEST“, od roku 2007 má názov „TOPFEST“ a pripravuje sa jubilejný 20. ročník, ktorý sa má konať v roku 2023. Zdôraznil, že ako hlavného tvorcu a organizátora festivalu „TOPFEST“ vníma verejnosť práve namietateľa, čo preukazujú články a ocenenia, ktoré získal za organizáciu tohto podujatia. Ďalej poukázal na to, že minulý rok prizval k spolupráci na organizáciu festivalu „TOPFEST“ p. Mariána K., ktorého v dobrej viere zoznámil s príslušnými informáciami a zveril mu isté kompetencie. Namietateľ zdôraznil, že p. K. nedal súhlas na používanie starších označení a autorských diel ani nedal takýto súhlas žiadnej spoločnosti späť s jeho menom, vrátane prihlasovateľa. Podľa namietateľa podanie zverejneného označenia predstavuje zneužitie informácií a kompetencií a ide o nekalosúťažnú praktiku a uvedené skutočnosti potvrdzujú, že prihláška nebola podaná v dobrej viere.

V súvislosti s argumentmi namietateľa je nutné uviesť, že námietky proti zápisu označenia do registra podľa uplatneného námietkového ustanovenia môže podať ten, kto je dotknutý na svojich právach prihláškou ochrannej známky, ktorá nebola podaná v dobrej viere. Účelom ustanovenia § 7 písm. j) citovaného zákona je zabrániť zápisu ochranných známk podaných v nie dobrej viere, resp. vice versa v zlej viere, keď táto nie je zjavná a úrad sa o jej existencii nemôže dozvedieť v rámci svojej činnosti.

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

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

Neexistencia dobrej viery sa musí viazať na osobu prihlasovateľa a jej preukázanie musí byť časovo viazané na podanie prihlášky označenia na zápis ako ochrannej známky, v predmetnom prípade je relevantným dátumom 30.8.2022.

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

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

Namietateľ na podporu svojich tvrdení predložil nasledujúce doklady:

- výpis z registra zverejneného označenia, dôkaz 1,
- výtlačok zo stránky www.setlist.fm/festivals, ktorý zobrazuje zoznam všetkých ročníkov festivalu „Topfest“, od roku 2004 do roku 2006 mal festival názov „Topvar Rock Fest“, od roku 2007 niesol názov „Topfest“, festival sa zvyčajne konal cez víkend na prelome júna a júla do roku 2011 v areáli Zelená Voda, Nové Mesto nad Váhom, v rokoch 2012 až 2017 na letisku v Piešťanoch, v rokoch 2018, 2019 a 2021 na Zelenej Vode, v roku 2022 v Častkovciach, dôkaz 2,
- plagáty (8 ks) propagujúce festival „TOPFEST“ od roku 2007 do roku 2015, na plagátoch je logo festivalu

„TOPFEST“ v rôznom grafickom a farebnom spracovaní:  (2007, 2008),  (2009 - 2011),  (2012),  (2014, 2015), na plagátoch je okrem iných informácií zobrazené logo Agentúry DUNA a odkazy na stránku www.topfest.sk, dôkaz 3,

- výpis z obchodného registra spoločnosti Agentúra Duna, s. r. o., ktorá bola do obchodného registra zapísaná 25.2.2003 a 22.1.2016 bola z registra vymazaná, predmetom jej činnosti bolo okrem iného aj „organizovanie kultúrnych, spoločenských a športových podujatí“, jej jediným spoločníkom a konateľom bol Dušan D., dôkaz 4,
- výtlačok z 8.2.2023 zo stránky www.pic-piestany.sk, ktorý informuje o podujatí „Topfest 2017“, ide o 14. ročník festivalu, ktorý sa má konať 30.6.2017 až 1.7.2017 na letisku Piešťany, jeho usporiadateľom je spoločnosť Morning Net, s. r. o., dôkaz 5,
- výtlačok z profilu TOPFEST na sociálnej sieti z 20.5.2019 propagujúci 16. ročník festivalu „TOPFEST“, ktorý sa má konať 28.6.2019 až 29.6.2019 na Zelenej vode, Nové Mesto nad Váhom, v príspevku je aj informácia o spoločnosti Morning Net, s. r. o., ktorá je organizátorom festivalu „TOPFEST“ a upozorňuje na to, že považuje dezinformácie o zrušení festivalu za nekalé konanie, dôkaz 6,
- výtlačok z 8.2.2023 z www.kniznica.sk s článkom o spoločnosti Morning Net, s. r. o., ktorý informuje o tejto reklamnej a umeleckej agentúre, ktorá nadväzuje na dlhoročnú tradíciu agentúr TOPFEST s. r. o. a Agentúra DUNA s. r. o., pričom do jej portfólia patria koncerty, festivaly a jej vlajkovými loďami sú najväčší rockový festival na Slovensku „TOPFEST“ a rodinný festival Lodenica, výtlačok je z obdobia po podaní prihlášky zverejneného označenia, dôkaz 7,
- výpis z obchodného registra spoločnosti TOPFEST s. r. o., ktorá bola do obchodného registra zapísaná 24.3.2011 a od 5.10.2017 došlo k zmene jej obchodného mena na Lanagy, s. r. o., 8.11.2019 bola spoločnosť zrušená, predmetom jej činnosti bolo okrem iného aj „organizovanie kultúrnych a iných spoločenských podujatí“, v období od jej zápisu do registra 24.3.2011 až do 5.10.2017 bol jej jediným spoločníkom Dušan D., bol aj konateľom spoločnosti, funkcia konateľa mu vznikla 24.3.2011 a skončila 29.9.2017, dôkaz 8,
- výpis z obchodného registra spoločnosti Morning Net s. r. o., ktorá bola do obchodného registra zapísaná 5.7.2017, predmetom jej činnosti je okrem iného aj „organizovanie kultúrnych a iných spoločenských podujatí“, Dušan D. bol jediným spoločníkom spoločnosti v čase od 13.10.2017 do 2.5.2018, funkcia konateľa mu vznikla 19.9.2017 skončila 8.11.2017, po ňom bol konateľom spoločnosti p. M. a od 28.2.2019 je jediný konateľ spoločnosti maďarský občan, dôkaz 9,
- výpis z obchodného registra spoločnosti Arubin s. r. o., ktorá bola do obchodného registra zapísaná 27.4.2017, predmetom jej činnosti je okrem iného aj „organizovanie kultúrnych a iných spoločenských podujatí“, podľa výpisu bol Dušan D. v čase od 19.10.2017 do 19.2.2020 jediným spoločníkom spoločnosti, funkcia konateľa mu vznikla 28.9.2017 skončila 15.11.2019, dôkaz 10,
- výtlačok z 8.2.2023 zo stránky www.topfest.sk zobrazujúci údaje o podujatí „TOPFEST“ 30.6.2023 až 1.7.2023 Zelená Voda, ako organizátor podujatia je uvedená spoločnosť ERATOS s. r. o., na stránke je zobrazené aj logo



- , výtlačok je z obdobia po podaní prihlášky zverejneného označenia, dôkaz 11,
- výpis z obchodného registra spoločnosti ERATOS s. r. o., ktorá bola do obchodného registra zapísaná 14.2.2020, predmetom jej činnosti je okrem iného aj „organizovanie športových, kultúrnych a iných spoločenských podujatí“, od 14.6.2022 je jediným spoločníkom spoločnosti Mgr. Ľubomír Š., funkcia konateľa mu vznikla 4.6.2022, pred ním bola od 19.11.2020 do 31.5.2022 konateľom p. L., dôkaz 12,
- kópiu pracovnej zmluvy uzavretú 30.4.2020 medzi namietateľom a spoločnosťou ERATOS, s. r. o. v zastúpení p. L., ako dátum nastúpenia zamestnanca do zamestnania je určený dátum 1.5.2022, (v nadväznosti na dôkaz 12 možno usudzovať, že zmluva bola uzavretá 30.4.2022, zrejme ide o administratívnu chybu), podľa zmluvy bude namietateľ koordinátorom kultúrnych podujatí; dohoda o zmene pracovnej zmluvy uzavretá 2.9.2022 medzi namietateľom a spoločnosťou ERATOS, s. r. o. v zastúpení p. Š. týkajúca sa zmeny pracovnej zmluvy so vznikom pracovného pomeru dňa 1.5.2022, dôkaz 13,
- výpis z registra ochrannej známky  č. 230027 majiteľa Arubin s. r. o., Piešťany, s právom prednosti od 16.12.2010, zapísanej pre služby v triedach 35 a 41, ktorá zanikla uplynutím ochrannej doby 16.12.2020, z detailu o prevodoch a zmenách tejto ochrannej známky vyplýva, že jej prvým majiteľom bola Agentúra DUNA s. r. o., s účinkami od 21.3.2013 spoločnosť TOPFEST s. r. o., s účinkami od 31.1.2018 spoločnosť Morning Net s. r. o. a s účinkami od 8. 7. 2019 spoločnosť Arubin s. r. o., dôkaz 14,
- výpis z registra ochrannej známky  č. 232046 majiteľa Arubin s. r. o., Piešťany, s právom prednosti od 5.10.2011, zapísanej pre tovary a služby v triedach 9, 16, 19, 20, 21, 24, 25, 26, 28, 32, 34, 35 a 41, ktorá zanikla uplynutím ochrannej doby 5.10.2021, jej zánik bol zverejnený vo vestníku úradu 24.8.2022 a z detailu o prevodoch a zmenách tejto ochrannej známky vyplýva, že jej prvým majiteľom bola Agentúra

DUNA s. r. o., s účinkami od 21.3.2013 spoločnosť TOPFEST s. r. o., s účinkami od 31.1.2018 spoločnosť Morning Net s. r. o. a s účinkami od 8.7.2019 spoločnosť Arubin s. r. o., dôkaz 15,
- výpisy z registra prihlášky slovnej ochrannnej známky „TOPFEST“ POZ 2069-2022 a prihlášky obrazovej ochrannnej známky **TOPFEST** POZ 2067-2022, s právom prednosti od 25.10.2022, prihlasovateľa Dušana D., obe boli prihlásené pre tovary a služby v triedach 25, 35 a 41, prihlášky ochranných známok boli podané po podaní prihlášky zverejneného označenia, dôkazy 16, 17,



- výtlačok z 27.1.2023 zo stránky na sociálnej sieti „Topfest“ s logom s informáciou, že najväčší rockový festival na Slovensku otvorí svoje brány už 1.7.-2.7.2022, sú tu aj propagačné fotografie festivalu „TOPFEST 2023“, údaje o tom, že stránka má 36 tis. sledovateľov a bola vytvorená 17.3.2011, dôkaz 18,
- výtlačok z 26.1.2023 zo stránky backorder.sk s informáciami o doméne topfest.sk, ktorej aktuálnym vlastníkom je WS-106524, doména bola zaregistrovaná 31.1.2007 spoločnosťou creogroup, s. r. o, 24.8.2011 došlo k zmene vlastníka na agentúra crea s. r. o., od 19.3.2015 bola jej vlastníkom spoločnosť TOPFEST, s. r. o., 7.12.2019 bol zmenený vlastník na WS-78685 a 28.11.2020 na WS-106524, dôkaz 19,
- výpisy z obchodného registra spoločností creogroup, s. r. o. a agentúra crea, s. r. o., spoločnosť creogroup vznikla 21.12.2006, spoločníkom a konateľom bol od jej vzniku p. Milan K., funkcia konateľa mu skončila 22.3.2012; spoločnosť agentúra crea, s. r. o. vznikla 26.11.2010, jej spoločníkom a konateľom bol od vzniku p. Milan K., funkcia konateľa mu skončila 28.4.2020, dôkazy 20, 21,
- čestné prehlásenie p. Milana K. zo 14.1.2023 s notársky overeným podpisom, v ktorom ako bývalý konateľ spoločností creogroup s. r. o. a agentúra crea s. r. o. vyhlásil, že v rokoch 2006 až 2015 spolupracoval na organizačnom zabezpečení hudobných festivalov „TOPFEST“, ktorých organizáciu viedol Dušan D., t. j. namietateľ a na základe pokynov namietateľa sa stali tieto spoločnosti aj vlastníkami domény topfest.sk a prevádzkovali na nej komunikáciu spojenú s festivalom, tiež uviedol, že zabezpečovali propagačnú činnosť podujatia formou predaja odevov, obuvi, tlačovín a iných reklamných predmetov s názvom podujatia „TOPFEST“, logami a ochrannými známkami „TOPFEST“ jeho spoločností Agentúra DUNA, s. r. o. a TOPFEST s. r. o., dôkaz 22,
- výtlačok z 26.1.2023 zo stránky <https://whois.sk-nic.sk> s informáciou o doméne topfest.sk, ktorej držiteľom je WS-106524, bola vytvorená 31.3.2007, dôkaz 23,
- faktúry č. 121071755 zo 17.3.2021 a č. 122067957 z 9.3.2022 vystavené spoločnosťou WebSupport, s. r. o. pre namietateľa za doménu topfest.sk v období od 31.3.2021 do 31.3.2023, dôkaz 24,
- potvrdenie z 23.1.2023 od spoločnosti SK-NIC, a. s. určené namietateľovi, v ktorom spoločnosť potvrdzuje, že užívateľ Dušan D. s ID: WS-106524 je k 23.1.2023 držiteľom domény topfest.sk, dôkaz 25,
- faktúry z 15.11.2020, z 1.11.2021, z 27.10.2022 a 13.8.2022 vystavené spoločnosťou WebSupport, s. r. o. pre spoločnosť Arubin s. r. o. (15.11.2020) za doménu topfesttv.sk v období od 22.11.2020 do 22.11.2021, a pre namietateľa za doménu topfesttv.sk v období od 22.11.2021 do 22.11.2023 a za doménu topfest.tv za obdobie od 13.8.2022 do 13.8.2023, dôkaz 26,
- výtlačky článkov z rôznych webových stránok (celkovo 89 strán článkov) z obdobia rokov 2009 až 2022, ktoré boli zverejnené na: www.nmnv.sk (24.6.2009), www.livemusic.sk, mojamuzika.dennikn.sk (3.5.2010), metalexpress.sk (18.2.2011), www.aktuality.sk (23.11.2011, 29.2.2012, 28.9.2012, 5.12.2014), portál DNES 24 Bratislava (25.5.2012), www.24hod.sk (11.6.2013), pričom pod týmto článkom je zoznam 10 súvisiacich článkov, ktoré sa podľa svojho názvu týkali festivalu „TOPFEST 2013“ a sú z obdobia od 5.11.2012 do 24.5.2013, tvnoviny.sk (27.6.2014), www.lenprezeny.sk (5.3.2015), www.piestanskydennik.sk (26.3.2015, 6.7.2021), hudba.zoznam.sk (29.6.2015), www.piestany.sk (21.6.2016), www.newmodelradio.sk (23.2.2016, 7.4.2016), www.webnoviny.sk, www.pnky.sk (27.6.2017), www.csmusic.cz (23.3.2017, 18.10.2018), www.parlamentnelisty.sk (16.3.2017), www.teraz.sk (10.1.2018), partyportal.sk (31.5.2018), www.zpiestan.sk (28.6.2018), mytrencin.sme.sk (27.6.2019), mojakultura.sk (28.6.2019), www.topky.sk (2021), predpredaj.zoznam.sk (7.6.2022), www.teraz.sk (8.6.2022), kultura.pravda.sk (26.6.2022), hudba.zoznam.sk (29.6.2022). Všetky články sa týkajú festivalu „TOPFEST“ a informujú o jeho organizácii počnúc 6. ročníkom „TOPFEST 2009“, ktorý sa konal v roku 2009 na Zelenej Vode, do roku 2011, v roku 2012 sa festival presunul na letisko Piešťany, články informujú o jubilejnom 10. ročníku „TOPFEST 2013“, kde bola prekonaná 30 tis. návštevnosť, podľa článkov sa festival v rokoch 2014 až 2017 konal na letisku Piešťany, v roku 2018 a 2019 sa vrátil na Zelenú vodu, v roku 2020 sa festival nekonal, v roku 2021 a 2022 sa festival realizoval v Častkovciach. V článkoch je za organizátora, resp. jedného z hlavných organizátorov festivalu „TOPFEST“ označovaný Dušan D., v niektorých je uvedené že je z Agentúry DUNA, či TOPFEST. Festival „TOPFEST“ je opisovaný ako

najväčší rockový festival na Slovensku, v článkoch je odkaz na stránku festivalu www.topfest.sk, od roku 2012 aj na facebookovú profil [topfest.sk](https://www.facebook.com/topfest.sk), ktorý mal tom čase podľa informácii v článku viac ako 12 tis. fanúšikov.



(2022), resp. propagačné letáky, napr. aj leták „TOPFEST 2009“ rovnaký ako v dôkaze 3. Články o festivale „TOPFEST 2015“, informujú o osobitnom koncerte českej skupiny Kabát, ktorý sa uskutoční pod hlavičkou festivalu, pričom práve táto skupina je spájaná s takmer všetkými festivalmi „TOPFEST“ ako každoročný účastník podujatia. V článku o festivale „TOPFEST 2022“ (kultura.pravda.sk), v ktorom je tiež ako organizátor festivalu uvedený namietateľ, je informácia o novinke „TOPFEST RUNWAY STAGE“, súťaži kapiel s vlastnou autorskou tvorbou, na ktorej sa predstaví 20 nových slovenských a zahraničných kapiel, z ktorých štyria víťazi postupujú na hlavný stage jubilejného 20. ročníka festivalu v roku 2023, informácia o uvedenej súťaži a postupe prvých štyroch kapiel na hlavný stage na TOPFEST-e 2023 je aj v ďalšom článku (predpredaj.zoznam.sk) a na propagačnom letáku k článku, dôkaz 27,

- článok z 18.6.2018 z www.startitup.sk s názvom „Organizátor Topfestu, ktorý oslavuje 15. výročie: Konkurenciu nepociťujeme“, ide o rozhovor s Dušanom D., konateľom agentúry Morning Net, s. r. o., o ktorom je v článku uvedené, že najmä on stojí za úspechom podujatia, dôkaz 28,

- výtlačky článkov z obdobia rokov 2012 až 2019 týkajúce sa odovzdávania výročných cien Zväzu autorov a interpretov populárnej hudby (skratka ZAI) za roky 2011 až 2018, ktoré boli zverejnené na: www.teraz.sk (26.4.2012), www.propagandahouse.sk (14.2.2014), www.radiokosice.sk (20.1.2018), www.dobrenoviny.sk (19.1.2018), www.topky.sk (16.1.2019), www.piestanskyydennik.sk, www.teraz.sk (7.1.2019), www.24hod.sk (27.11.2019). Z článkov vyplýva, že ZAI je profesijné občianske združenie založené v roku 1990, na základe hlasovania členov ZAI sa festivalom roka v roku 2011, 2013 a 2018 stal „TopFest“, usporiadateľom roka v roku 2011, 2013, 2017 Dušan D., za organizáciu TOPFEST-u, na fotografii k článku v topky.sk je zobrazený Dušan D. ako preberá cenu za festival „Topfest“, výtlačky zo stránky www.zai.sk, na ktorom sú zobrazení ocenení víťazi ZAI za roky 2011 (festival roka: Topfest, usporiadateľ roka: Dušan D. (Agentúra Duna Piešťany), 2013 (festival roka: Topfest, usporiadateľ roka: Dušan D.), 2017 (usporiadateľ roka: Dušan D.), 2018 (festival roka: Topfest na 1. mieste, usporiadateľ roka: Dušan D. na 2. mieste), 2019 (festival roka: TOPFEST na 2. mieste, usporiadateľ roka: Dušan D. na 2. mieste), dôkaz 29,

- nedatované fotografie získaných ocenení ZAI za festival roka TOPFEST 2011, 2013, 2017, 2018, dôkaz 30,

- licenčné zmluvy na použitie autorského diela, slovného označenia „Topfest“ a loga **TOPFEST**, uzavreté medzi namietateľom ako autorom a spoločnosťami Agentúra DUNA s. r. o. a Eratos, s. r. o. ako nadobúdateľmi, dôkazy 31 a 32,

- výpis z registra ives.minv.sk občianskeho združenia TOPFEST Music Academy, t. j. prihlasovateľa, ktoré vzniklo 17.3.2022, členmi prípravného výboru sú: R. J., Mgr. Ľ. Š. a Marián K., predsedom združenia je od 17.3.2022 p. Marián K., dôkaz 33,

- výzva prihlasovateľa z 21.10.2022 určená spoločnosti MADWIRE s. r. o., v ktorej prihlasovateľ žiadal o ukončenie predpredaja vstupeniek na hudobné podujatie „TOPFEST 2023“ z dôvodu, že prihlasovateľ je v procese zápisu prihlášky ochrannej známky POZ 1734-2022 podanej 30.8.2022, vo výzve je uvedené, že tento krok robí prihlasovateľ v záujme ochrany svojich návštevníkov a priaznivcov, pretože spoločnosť ERATOS s. r. o., ktorá mala zapožičanú značku hrubo porušila princípy ekonomického riadenia podujatia a poškodila dobré meno značky „TOPFEST“, výzva je z obdobia po podaní prihlášky zverejneného označenia, dôkaz 34.

Prihlasovateľ v reakcii na podané námietky predložil nasledovné dôkazy:

- text článku z tvnoviny.sk (k textu je pripojený aktívny link na článok) zo 17.5.2019, ktorého zdrojom je Polícia SR a je v ňom opísaná akcia finančnej polície s krycím názvom „festival“, ktorá sa týkala zadržania „šéfa Topfestu Dušana D.“, podľa článku bol zadržaný pre daňové podvody; dôkaz 1p,

- tabuľka obsahujúca záznamy o dlhoch, je v nej záznam o daňovom nedoplatku vo výške 125 484 eur, detekcia od 19.9.2022, z tabuľky nevyplýva, akej osoby sa dlh týka, podľa prihlasovateľa ide o dlh spoločnosť Arubin s. r. o., dôkaz 2p,

- fotografie obrazoviek so zobrazeným profilom na sociálnej sieti, ide o firemný účet PLUS pod ktorým je



facebooková stránka , podľa prihlasovateľa ide o jeho stránku, prístup k Facebooku majú Michal K. a Róbert P., na ďalšej obrazovke je uvedená časť histórie spravovania stránky TOPFEST od 16.3.2022 do 28.9.2022, z ktorej vyplýva, že Marián K. 16.3.2022 pridal okrem iných osôb ako administrátora Dušana D. a 24.8.2022 ho odstránil, ďalej zo zobrazených údajov vyplýva aj to, že iný administrátor 30.6.2022 zmenil názov stránky na novafest; fotografia obrazovky so zobrazeným profilom TOPFEST Music Academy, ktorého zakladateľom je Marián K., zobrazená je história spravovania stránky od 27.1.2022 do 24.8.2022, podľa ktorej Marián K. zmenil 27.1.2022 webovú stránku na www.topfest-ma.sk, pridal Dušana D. ako administrátora, podľa prihlasovateľa je to zamestnanec ERATOS s. r. o., ktorý mal znížený prístup k stránke do 24.8.2022, kedy ho odstránil ako administrátora; fotografia obrazovky so zobrazeným profilom s názvom LUCIE, ku ktorej majú prístup Michal K., Marián K. a Robert P., zobrazená je história spravovania stránky od 8.10.2022 do 17.11.2022, podľa ktorej Marián K. 8.10.2022 zmenil webovú stránku na www.rockpodkamenom.sk, údaje týkajúce sa tohto profilu sú z obdobia po podaní prihlášky zverejneného označenia, dôkaz 3p,

- e-mailová komunikácia medzi Cobra Agency GMBH, Rakúsko a Famous Management v období od 25.2.2023 do 7.3.2023, týkajúca sa účasti na festivale „TOPFEST 2023“, z ktorej vyplýva, že pri vyjednávaní účasti skupiny Amon Amarth na Topfeste organizovanom Mariánom K. boli zo strany agentúry Cobra Agency zastupujúcej zahraničnú hudobnú skupinu dané otázky, ktoré sa týkali organizácie dvoch podujatí s rovnakým názvom „TOPFEST 2023“, konkrétne zo strany zástupcu skupiny zaznela otázka, čo s druhým Topfestom, ktorý ako sa zdá, sa koná v pôvodnom dátume a na pôvodnom mieste a má doménu topfest.sk, profil na facebook s 37 tis. lajkami (správa zo 4.3.2023), v odpovedi z toho istého dňa z e-mailu famous@famousmanagement.hu (uvedená komunikácia šla v kópii aj p. Mariánovi K.) od Garyho je uvedené, že iný „Topfest“ nemôže byť, pretože Marián K. má výhradné právo používať označenie, ďalej je v správe uvedené, že tí ľudia sú vyšetrovaní v medzinárodnom konaní o daňových podvodoch, že sa má vrátiť oficiálna stránka a sociálne médiá Topfestu, ktorý vlastní Marián K., komunikácia je z obdobia po podaní prihlášky zverejneného označenia, dôkaz 4p,

- nedatovaná fotografia obrazovky zobrazujúca aplikáciu určenú na posielanie správ so správou pre „Dušana D. Top Fest“ od p. Mariána K., ide o reakciu na príspevok propagujúci 20. ročník „TOPFEST 2023“, ku ktorému je správa určená p. D. v znení „Niečo sme sa dohodli!“ a odpoveď Dušana D. „Áno dohodli. To platí a v pondelok bude volať“, dôkaz 5p,



- výtlačky zo zahraničného profilu TopFest Dir na sociálnej sieti, kde sú v príspevky s logom



v portugalskom jazyku z 2.10.2014 až 12.10.2014, z výtlačkov nie je zjavné, kto je majiteľom profilu, čoho sa profil týka, čo propaguje, prihlasovateľ prostredníctvom uvedeného poukazoval hlavne na to, že označenie „TOPFEST“ používajú aj iní užívatelia. Tento dôkaz nie je relevantný vo vzťahu k uplatnenému námietkovému dôvodu, pretože sa netýka konania prihlasovateľa ani účastníkov konania, okolností sporu ani relevantného územia, dôkaz 6p,

- výtlačok zo stránky www.sita.sk s článkom z 19.2.2015, týkajúci sa festivalu „TOPFEST“, v ktorom je spomenutý Dušan D. z organizačného tímu podujatia, dôkaz 7p,

- výtlačok zo stránky parkwaydriverock.com z 8.3.2023 zobrazujúci zoznam plánovaných koncertov skupiny Parkway Drive, medzi inými je naplánovaný aj koncert 25.6.2023 na festivale „TOPFEST“, Abrahám, výtlačok je z obdobia po podaní prihlášky zverejneného označenia, dôkaz 8p,

- podnet na prešetrenie konania od prihlasovateľa určený Finančnému riaditeľstvu SR zo 14.11.2022, týkajúci sa možného protiprávneho konania spoločnosti Arubin s. r. o., ako majiteľa ochrannej známky č. 235582 „Lodenica“ voči Finančnému riaditeľstvu SR, v ktorom je uvedená domnienka o úmysloch namietateľa v spojení s podaním POZ 2070-2020 „Lodenica“ (OZ č. 259422), dôkaz 9p,

- rozhodnutie jediného spoločníka spoločnosti Polyer, s. r. o. z 15.2.2023, okrem iného o zmene obchodného mena na TOPFEST MANAGEMENT s. r. o. a o menovaní nového konateľa Mariána K., Andreja J. a Michala K., dôkaz je z obdobia po podaní prihlášky zverejneného označenia, dôkaz 10p,

- výtlačky z 8.3.2023 z webových stránok alkehol.cz, dogamusic.cz, hel.sk, kissforeverband.hu, smolaahrusky.sk, signum-regis.com, slobodnaeuropa.sk; nedatovaná fotografia zo stránky www.miraimusic.cz, výtlačky z webových stránok zobrazujú plánované koncerty hudobných skupín, ktorých

sa predmetné webové stránky týkajú a vyplýva z nich, že medzi plánovanými koncertami nie je uvedený

koncert na festivale „TOPFEST 2023“; ukážky z profilu namietateľa „Topfest“ , na ktorých je propagovaný festival „TOPFEST 2023“, 30.6.2023-1.7.2023, Zelená Voda, kde sú v príspevkoch ako účinkujúci uvedené nasledujúce skupiny: SignumRegis, Bijouterier, Smola a Hrušky, Kiss Forever Band, Mirai; Heľenine oči; Alkehol; Slobodná Európa Doga, výtlačky aj ukážky z profilu sú z obdobia po podaní prihlášky zverejneného označenia, dôkaz 11p,

- čestné prehlásenie spoločnosti Client Service s. r. o. z 10.3.2023, v ktorom prehlásila, že doména topfest-ma.sk patrí prihlasovateľovi, ide o dôkaz z obdobia po podaní prihlášky zverejneného označenia, dôkaz 12p,
- nedatovaný výtlačok, zrejme zo stránky skupiny POWERWOLF, so zoznamom koncertov na rok 2023, od 20.3.2023 s možnosťou zakúpenia lístka, okrem iného aj na „TOPFEST Slovakia 24.6.2023“, dôkaz 13p,
- nedatovaná ukážka z profilu Topfest Music Academy na sociálnej sieti, v príspevku je uvedené, že TopFest 2021 by bez ich podpory nebol, pretože celý manažovali bezodplatne, k „TopFest 2022“ je uvedené „*aj by sme sa čudovali keby čo len jeden partner išiel za partiou nikoho*“, ďalej je tu uvedené „*Eratos s. r. o. - kde je zamestnaný aj p. D.D., je v súčasnosti dlhý partnerom nealko a ..., a množstvo ďalších*“; nedatovaný výtlačok z topfest-ma.sk s letákom propagujúcim „TOPFEST“, ktorý sa má konať 23.6. - 25.6.2023 na RC letisko

Abrahám; ukážka z profilu na sociálnej sieti tofpest.sk () Topfest), v príspevku je propagovaný plánovaný festival „TOPFEST 2023“, spolu s informáciou o začatí predpredaja od 2.3.2023 na TicketPortal.sk, uvedené údaje sa týkajú obdobia po podaní prihlášky zverejneného označenia, dôkaz 14p,

- fotografie obrazovky z profilu na sociálnej sieti  Topfest 5 d •  s príspevkom propagujúcim podujatie

„TOPFEST 2023“, ktorý sa má konať 30.6.2023-1.7.2023 na Zelenej vode, zobrazené je logo , s príspevkami namietateľa, príspevok opisuje históriu festivalu „TOPFEST“, ktorý sa v roku 2023 sa vracia na Zelenú vodu, uvedené údaje sa týkajú obdobia po podaní prihlášky zverejneného označenia, dôkaz 15p,

- výtlačky z webových stránok topfest.tv a topfesttv.sk, ktoré neobsahujú žiadny obsah, resp. je web nedostupný, dôkaz 16p,

- tabuľka, v ktorej sú uvedené výnosy a náklady súvisiace podľa prihlasovateľa s organizáciou festivalu „TOPFEST 2023“, ide len o údaje v jednoduchnej tabuľke, ktorých pôvod nie je možné overiť, dôkaz 17p,

- výpis z registra zverejneného označenia, dôkaz 18p,

- údaje z profilu na sociálnej sieti (Mariána K.), a to potvrdenka fakturovanej sumy 428,12 eur z obdobia od 30.5.2022 do 28.6.2022 za reklamy typu Facebook, sumár za celkovo 9 kampaní, pri ktorých je uvedený ich názov vo výsledkoch - počet impresií pohybujúci sa od 4 277 do 101 722, a suma za kampaň (od 9,21 eur po 100 eur), šlo napr. o príspevky „EKOFEŠT TRNAVA 2022“, „Adrenalinová festivalová jazda“, „TOPFEST ČESKO SLOVENSKÝ ŠPECIÁL 2022“, Lucie vás pozývajú na československý „TOPFEST 2022“, údaje o príspevkoch týkajúcich sa „TOPFEST CS 2022 Častkovce“, celkovo 13, pri jednotlivých príspevkoch sú uvedené údaje: názov, počet interakcií s príspevkom, cost per interakcie s príspevkom a „spent“, zrejme ide o príspevky z obdobia roku 2022 apríl, máj, júl, dôkaz 19p,

- výpisy z obchodného registra spoločností agentúra crea, s. r. o, Agentúra DUNA, s. r. o., creogroup, s. r. o., Lanagy s. r. o. (predtým TOPFEST, s. r. o.), Morning Net, s. r. o., ide o rovnaké dôkazy, ktoré predložil aj namietateľ, dôkaz 20p,

- zmluvy/návrhy zmlúv spoločnosti Polyer s. r. o. s hudobnými skupinami, resp. ich agentúrami so zahraničia o účasti skupín počas 23.6.2023 až 25.6.2023 na festivale „TOPFEST“, a to zmluvy so skupinami Arch Enemy (z 27.2.2023, zastupuje agentúra Cobra Agency, spomínaná v dôkaze 4p), Caliban (z 2.3.2023), Epica (návrh zmluvy s Contra Promotion GmbH z 22.2.2023, za spoločnosť Polyer je uvedený kontaktná osoba Gary Gergely Kurucz a kontaktný e-mail: famous@famousmanagement.hu), Misery (z 2.3.2023), Parkway Drive (z 16.2.2023), Powerwolf (z 27.2.2023) všetky podpísané za spoločnosť Polyer, s. r. o., nepodpísané druhou stranou; zmluva medzi spoločnosťou Polyer s. r. o, ako organizátorom festivalu TOPFEST na letisku Abraham, a rezervačnou agentúrou (Famous Invest Kft., zastúpená osobou a e-mailom rovnakým ako je spomínaný v dôkaze 4p), vykonávajúcou činnosti správy rezervácií súvisiace s rôznymi podujatiami a účinkujúcimi zo 16.2.2023 podpísaná len spoločnosťou Polyer, s. r. o.; zmluva o sprostredkovaní vystúpenia hudobnej skupiny Konflikt so spoločnosťou Polyer, s. r. o. z 26.2.2023, faktúra od dodávateľa Konflikt pre spoločnosť Polyer, s. r. o. z 26.2.2023 za účasť na „TOPFEST 2023“; návrh zmlúv sú z obdobia po podaní prihlášky zverejneného označenia; zmluva o spolupráci pri predaji vstupeniek uzavretá medzi spoločnosťou Ticketportal SK, s. r. o.

a Polyer s. r. o. z 23.2.2022, nepodpísaná druhou stranou, k uvedenej zmluve, resp. jej návrhu je potrebné uviesť, že s ohľadom na dôkaz 10p, z ktorého vyplýva, že konateľmi spoločnosti Polyer s. r. o. sa osoby uvedené v návrhu zmluvy (Marián K. a Andrej J.) stali až na základe rozhodnutia z 15.2.2023 a po preverení z verejne dostupných informácií na www.orsr.sk vyplýva, že tieto údaje boli do obchodného registra zaznamenané od 12.4.2023, pričom spoločnosť Polyer s. r. o. bola do obchodného registra zapísaná 10.5.2022, je zrejmé, že v návrhu zmluvy je nesprávne napísaný rok, správne mal byť uvedený rok 2023, dôkaz 21p.

Ako už bolo uvedené, splnenie podmienok potrebných pre konštatovanie, že prihláška ochrannej známky nebola podaná v dobrej viere, musí byť preukázané ku dňu podania prihlášky ochrannej známky. O naplnení podmienok k rozhodujúcemu dátumu však môžu svedčiť aj dôkazy týkajúce sa obdobia, ktoré nasledovalo po podaní prihlášky ochrannej známky. Ide najmä o dôkazy poukazujúce na zámer prihlasovateľa, ktorý ho viedol k podaniu prihlášky ochrannej známky alebo objasňujúce ďalšie skutočnosti. S ohľadom na uvedené je pri posudzovaní dôvodnosti uplatneného námietkového dôvodu potrebné zobrať do úvahy aj dôkazy datované po podaní prihlášky ochrannej známky, ak tieto ozrejmuju skutočnosti ku dňu podania prihlášky ochrannej známky.

Po zhodnotení predložených dôkazov možno zistené skutočnosti zhrnúť nasledovne. Na Slovensku sa pravidelne od roku 2007 každý rok konal pod názvom „TOPFEST“ rockový festival, zvyčajne cez víkend na prelome júna a júla (dôkaz 2). Festival „TOPFEST“ je hodnotený ako jeden z najväčších a najvýznamnejších festivalov na Slovensku, má svoju dlhoročnú tradíciu, čo okrem iných potvrdzujú predovšetkým dôkazy 27, 28, 29, 7p, v spojitosti s nimi aj dôkaz 3. Ďalej bolo zistené (dôkazy 27, 28, 29, 7p), že za organizáciu festivalu „TOPFEST“ od jeho začiatkov až do obdobia pred podaním prihlášky zverejneného označenia (30.8.2022) stál Dušan D., t. j. namietateľ, ktorý bol pokladaný za usporiadateľa a organizátora festivalu. Festival „TOPFEST“ a namietateľ boli viacnásobným víťazom ceny festival roka a usporiadateľ roka, ktorú udeľoval Zväz autorov a interpretov populárnej hudby (ZAI), resp. bol na druhom mieste alebo medzi nominovanými, z čoho možno usúdiť, že festival ako aj namietateľ, ako jeho organizátor, boli považovaní za jeden z najlepších festivalov a usporiadateľov na Slovensku aj odbornou verejnosťou. Tiež bolo zistené, že ocenenie za festival roka 2018 preberal namietateľ, čo jasne poukazuje na to, že bol zodpovedný za jeho usporiadanie (dôkaz 29).

Z dôkazov vyplýva, že namietateľ bol od roku 2003 až 2019 jediným konateľom a spoločníkom vo viacerých spoločnostiach, a to v spoločnosti Agentúra DUNA, s. r. o. (od 25.2.2003 do 21.1.2016), v spoločnosti TOPFEST, s. r. o. (od 24.3.2011 do 26.9.2017), v spoločnosti Morning Net, s. r. o. (od 19.9.2017 do 8.11.2017), v spoločnosti Arubin, s. r. o. (od 28.9.2017 do 15.11.2019), čo potvrdzujú dôkazy 4, 8, 9, 10 a 20p. Možno považovať za preukázané, že namietateľ prostredníctvom predmetných spoločností usporadúval festivaly „TOPFEST“ počas obdobia od roku 2007 až do roku 2019, poukazujú na to viaceré dôkazy, napr. dôkazy 3 (plagáty s logom Agentúry DUNA), dôkazy 5, 6 (informácie o spoločnosti Morning Net, s. r. o. ako usporiadateľovi a organizátorovi festivalu v roku 2017 a 2019), či dôkazy 27, 28, 29 (v článkoch je uvedené, že namietateľ je z Agentúry DUNA, z agentúry TOPFEST, rozhovor s namietateľom ako konateľom spoločnosť Morning Net, s. r. o.).

Ďalej bolo zistené, že v období od 16.12.2010 do 16.12.2020 bola platná ochranná známka  č. 230027 a od 5.10.2011 do 5.10.2021 ochranná známka  č. 232046, ktoré zanikli uplynutím ochrannej doby, pričom obe ochranné známky boli podané spoločnosťou Agentúra DUNA s. r. o., ktorá bola ich prvým majiteľom. Ochranné známky boli potom prevedené na spoločnosti TOPFEST s. r. o., Morning Net s. r. o. a Arubin s. r. o. Išlo teda o spoločnosti, v ktorých ako spoločník a konateľ figuroval namietateľ (dôkazy 14, 15).

Z dôkazov tiež vyplynulo, že namietateľ 25.10.2022 podal prihlášku slovej ochrannej známky „TOPFEST“  POZ 2069-2022, prihlášku obrazovej ochrannej známky  POZ 2067-2022 a že v roku 2007 bola zaregistrovaná doména topfest.sk, ktorej držiteľom bola spoločnosť creogroup s. r. o. Doména bola neskôr prevedená na spoločnosť agentúra crea s. r. o., pričom podľa vyhlásenia konateľa predmetných spoločností bola doména zaregistrovaná na pokyn namietateľa. Podľa dôkazu 19 v spojení s dôkazmi 23, 24 a 25 vyplýva, že od 28.11.2022 je držiteľom domény namietateľ. Súčasne bolo zistené, že pri propagácii festivalu bola

používaná predmetná stránka a súčasne bol využívaný aj profil na sociálnej sieti „TOPFEST“, čo vyplýva napr. z dôkazu 6, z článkov v dôkaze 27, kde je uvedený profil spomínaný od roku 2012, ako aj z dôkazu 15p.

Čo sa týka predloženého čestného vyhlásenia konateľa spoločností creogroup s. r. o. a agentúra crea s. r. o., je potrebné uviesť, že zákon o ochranných známkach vylučuje aplikáciu § 39 správneho poriadku v konaní pred úradom, úrad teda nemôže v konaní pripustiť čestné vyhlásenie účastníka konania. V danom prípade nejde o vyhlásenie účastníka konania ale tretej osoby, ide teda o prípustný dôkaz, ku ktorému je však potrebné pristupovať s istou dávkou racionálnej opatrnosti, keďže nejde o skutočnosti dokázané, ale len osvedčené, nie sú to teda okolnosti objektívne preukázané, ale subjektívne tvrdené. Z predloženého čestného vyhlásenia možno usudzovať, že skutočnosti v ňom opísané zodpovedajú realite, keďže doména topfest.sk slúžila na propagáciu festivalov „TOPFEST“, na čo poukazujú viaceré dôkazy, pričom festival organizoval namietateľ a tiež s prihladením na fakt, že namietateľ je jej aktuálny majiteľ.

K vlastníctvu domén topfestv.sk a topfest.tv, na ktoré poukázal namietateľ, je potrebné uviesť, že hoci za prevádzku predmetných domén zaplatil (dôkaz 26), samotnú existenciu domén bez preukázania skutočného obsahu na webových stránkach nemožno považovať za relevantnú vo vzťahu vznik práva k nejakému označeniu. Navyše z dôkazov prihlasovateľa (16p) vyplynulo, že stránky s uvedenými doménami neobsahujú žiadny obsah.

Ďalej bolo zistené, že namietateľ bol od 1.5.2022 zamestnaný v spoločnosti ERATOS s. r. o. ako koordinátor kultúrnych podujatí, s touto spoločnosťou uzavrel licenčnú zmluvu na používanie diela, loga TOPFEST“. Možno konštatovať, že spoločnosť ERATOS s. r. o. bola z jedným z organizátorov festivalu „TOPFEST“ v roku 2022, na čo poukázal i prihlasovateľ vo svojom vyjadrení k námietkam, teda táto skutočnosť nie je sporná. Z dôkazu 18 vyplýva, že v roku 2022 sa konal festival „TOPFEST“ v Častkovciach, bol propagovaný na stránke profile na sociálnej sieti namietateľa aj na stránke topfest.sk. Možno tiež považovať za preukázané, že na príprave festivalu „TOPFEST“ v roku 2022 sa podieľal aj Marián K., čo potvrdzujú dôkazy 3p a 19p predložené prihlasovateľom, z ktorých vyplýva aj skutočnosť, že Marián K. a Dušan D. pri organizácii festivalu „TOPFEST“ spolupracovali, keďže Marián K., ktorý na profiloch na sociálnej sieti v tom čase pod názvom „TOPFEST“, udelil práva administrátora namietateľovi Dušanovi D., práva administrátora mu odobral v 24. augusta, t. j. pár dní pred podaním prihlášky zverejneného označenia. Na základe uvedených okolností možno konštatovať, že na organizácii festivalu „TOPFEST“ v roku 2022 sa podieľal namietateľ a tiež aj Marián K. Možno podotknúť, že združenie prihlasovateľa, ktorého je Marián K. predseda, vzniklo 17.3.2022, teda prihlasovateľ sa mohol v roku 2022 podieľať na organizácii festivalu prvýkrát.

Prihlasovateľ následne 30.8.2022, t. j. dva mesiace po podujatí „TOPFEST 2022“, podal prihlášku



zverejneného označenia, ktorá je tvorená z obrazového označenia ..

Ďalej z dôkazov vyplýva, že v roku 2023 boli organizované dva festivaly pod názvom „TOPFEST“, a to na dvoch rôznych miestach, v rôznych termínoch a organizované rôznymi osobami. Bolo zistené, že festival „TOPFEST“, teda 20. jubilejný ročník 2023 sa mal konať 30.6.2023 až 1.7.2023 na Zelenej vode, jej organizátorom je spoločnosť ERATOS s. r. o., čo vyplýva z výtlačku z domény topfest.sk (dôkaz 11), ktorá patrí namietateľovi. Hoci dôkaz 11 je datovaný po podaní prihlášky zverejneného označenia, osvedčuje skutočnosti, ktoré môžu byť podstatné pre posúdenie uplatneného dôvodu. Namietateľ bol v spoločnosti ERATOS, s. r. o. zamestnaný ako koordinátor kultúrnych podujatí a skutočnosť, že na organizovaní festivalu „TOPFEST“ v roku 2023 sa namietateľ angažoval potvrdzujú dôkazy, a to obrázky z profilu na sociálnej sieti „TOPFEST“ namietateľa (15p, či 11p), ktoré predložil prihlasovateľ a ktorý sám na uvedenú okolnosť poukázal.

Súčasne bolo zistené, že v roku 2023 organizoval festival „TOPFEST“ na letisku Abrahám aj prihlasovateľ, a to v termíne od 23.6.2023 do 25.6.2023. Potvrdzujú to viaceré dôkazy, predovšetkým tie, ktoré sa týkajú účasti viacerých hudobných skupín na tomto festivale (8p, 4p, 8p, 13p, 14p, 21p), či predpredaja lístkov na festival. V tejto súvislosti prihlasovateľ predložil dôkazy, ktoré sú datované po podaní prihlášky zverejneného označenia. Tieto preukazujú, že p. Marián K. bol konateľom v spoločnosti TOPFEST MANAGEMENT, s. r. o. (pred zmenou obchodného mena 15.2.2023 Polyer, s. r. o.) a zmluvy týkajúce sa účasti rôznych skupín na podujatí „TOPFEST 2023“ zabezpečovala spoločnosť Polyer, s. r. o., prostredníctvom ktorej konal p. Marián

K., teda predseda prihlasovateľa. Súčasne bolo zistené že existuje profil na sociálnej sieti prihlasovateľa, topfest.ma.sk, na ktorom bolo toto podujatie propagované.

Podľa dôkazu 34 prihlasovateľ 21.10.2022, teda približne mesiac o pol po podaní prihlášky zverejneného označenia urobil kroky, ktorými sa snažil zabrániť predpredaju vstupeniek na festival „TOPFEST 2023“, ktorý organizovala spoločnosť ERATOS, s. r. o., pričom z dôkazu vyplýva, že prihlasovateľ k uvedenému kroku pristúpil na základe toho, že podal prihlášku zverejneného označenia.

K dôkazom 1p, 2p (pri ktorom nie je možné ani identifikovať, koho sa týka), ktoré predložil prihlasovateľ možno uviesť, že sú vo vzťahu k posúdeniu uplatneného ustanovenia, teda ku konaniu prihlasovateľa pri podaní prihlášky, bezpredmetné. Predmetné dôkazy sa týkajú finančných ťažkostí namietateľa, resp. zrejme v prípade dôkazu 2p tretej spoločnosti, ktoré súvisia s ich daňovými záväzkami, čo nie je predmetom toho konania a nejde o okolnosti, ktoré môžu mať vplyv na posúdenie konania prihlasovateľa pri podaní prihlášky. Rovnako fakt, že prihlasovateľ podal výzvu na prešetrovanie činnosti namietateľa a spoločnosti Arubin s. r. o. (dôkaz 9p) v súvislosti s možným prevodom ochranných známk „LODENICA“ č. 235582 a č. 259422, nesúvisí s predmetným konaním a táto okolnosť nie je pre konanie rozhodujúca, keďže sa netýka konania prihlasovateľa v súvislosti s podaním prihlášky na zverejnené označenie.

Predložené dôkazy i vyjadrenia namietateľa a prihlasovateľa potvrdzujú, že prihlasovateľ mal ešte pred podaním prihlášky zverejneného označenia vedomosť o aktivitách a o označení „TOPFEST“ používanom namietateľom pri organizácii festivalu, keďže pred podaním prihlášky zverejneného označenia spolupracoval na organizácii festivalu „TOPFEST 2022“ s namietateľom. Sám prihlasovateľ vo svojom vyjadrení okrem iného uviedol, že hudobný festival „TOPFEST“ a Lodenica patria medzi významné festivaly, pričom poukázal na to, že predmetné ochranné známky, ako výhradné práva na označenie týchto festivalov, môžu mať vysokú peňažnú hodnotu, ak sa namietateľ stane ich majiteľom. Bol si teda dozaista vedomý, že označenie „TOPFEST“ je známe, má svoju tradíciu a určitú hodnotu.

Súčasne je z predložených dôkazov evidentné, že namietateľom používané označenie

TOPFEST



bolo používané v rôznych farebných kombináciách a zverejnené označenie sú veľmi podobné. Zverejnené označenie obsahuje zhodný slovný prvok „TOPFEST“ vo veľmi podobnej grafickej úprave, resp. takmer zhodnej úprave písma s prvkom, ktorý je aj súčasťou obrazového označenia používaného namietateľom. Slovný prvok „TOPFEST“ v zverejnenom označení má prvé a posledné písmeno dlhšie, spodná aj horná línia slova je zaoblená a odlišuje sa od označenia, ktoré bolo používané v spojení s festivalom „TOPFEST“ od roku 2012 (napr. dôkazy 3, 27) v podstate len vo farebnom stvárnení.

Na základe uvedeného možno prvú z podmienok uplatneného námietkového ustanovenia, teda vedomosť prihlasovateľa v čase podania prihlášky zverejneného označenia o dlhodobom používaní, t. j. o existencii práva inej osoby na veľmi podobné označenie, považovať za splnenú.

Druhou z podmienok, ktorá musí byť splnená pre konštatovanie, že prihláška nebola podaná v dobrej viere, je zlý úmysel prihlasovateľa, resp. nečestné konanie, ktoré nie je v súlade s poctivými obchodnými zvyklosťami, pri jej podaní.

Prihlasovateľ poprel akýkoľvek zlý úmysel pri podaní prihlášky zverejneného označenia. Zdôraznil, že majetkové právo na dispozíciu s obrazovým označením „TOPFEST“ nadobudol ako kompenzáciu za vyplatenie dlhov spoločnosti Arubin, s. r. o., a to na základe vzájomnej dohody s namietateľom. K uvedenému je potrebné poznamenať, že prihlasovateľ uvedené právo žiadnym spôsobom v konaní nepreukázal, nebol z jeho strany predložený žiadny doklad, ktorý by takéto skutočnosti preukazoval.

Prihlasovateľ tiež poukázal na to, že v čase podania zverejneného označenia takúto ochrannú známku nik nevlastnil, že prihlášku zverejneného označenia podal skôr ako namietateľ a namietateľ nikdy nevlastnil ochrannú známku „TOPFEST“, pretože bol len zamestnancom spoločností, ktoré ju vlastnili. Tiež uviedol, že práve prihlasovateľ organizoval hudobné podujatie „TOPFEST 2022“, a teda používal uvedené nezapísané označenie „TOPFEST“ v obchodnom styku, a to v spolupráci so spoločnosťou ERATOS s. r. o. Naopak podľa

prihlasovateľa namietateľ používal nezapísané vyobrazenie „TOPFEST“ vo svoj prospech, čím porušuje právo prednosti prihlasovateľa.

K predmetným tvrdeniam prihlasovateľa je nutné uviesť, že na základe zistených okolností si prihlasovateľ podal prihlášku ochrannnej známky na označenie o ktorom vedel, že ho dlhodobo používal odlišný subjekt. Zo žiadnych dôkazov nevyplýva, že by namietateľ ako dlhoročný organizátor festivalu „TOPFEST“ poveril prihlasovateľa na podanie prihlášky takéhoto označenia alebo mu dal súhlas na jeho ochranu, či jeho ďalšie používanie. Taktiež zistené okolnosti nijako nenaznačujú a nemožno z nich usudzovať, že by namietateľ ako dlhoročný organizátor festivalu „TOPFEST“ nemal ďalej záujem pokračovať v organizácii takto označeného podujatia. Naopak, dôkazy zjavne poukazujú na to, že už pri organizácii festivalu „TOPFEST“ v roku 2022, na ktorom participoval aj prihlasovateľ, sa plánovala organizácia ďalšieho jubilejného 20. ročníka podujatia „TOPFEST“ v roku 2023, o čom svedčia (články v dôkaze 27, týkajúce sa organizácie „TOPFEST“ v roku 2022, v ktorých bolo už poukazované na následný jubilejný 20. ročník v roku 2023). Rovnako je potrebné upozorniť, že len na základe faktu, že prihlasovateľ v roku 2022 spolupracoval s namietateľom na organizácii festivalu „TOPFEST“, prihlasovateľovi nevzniklo právo k tomuto označeniu. Prihlasovateľ svoje konanie pri podaní prihlášky zverejneného označenia vysoko podobného označeniu namietateľa neobjasnil tak, aby bolo možné považovať jeho argumenty za dostatočne zdôvodňujúce alebo za také, ktoré by takéto konanie náležite ospravedlnili.

Prihlasovateľ si podal prihlášku na označenie „TOPFEST“ v súvislosti s tovarmi a službami súvisiacimi s organizáciou takéhoto podujatia a následne urobil kroky, ktorými sa snažil zabrániť jeho usporiadaniu namietateľom, ako zamestnancom spoločnosti ERATOS, s. r. o., čo preukázal dôkaz 34. Z dôkazov možno tiež usudzovať napätie vo vzťahoch medzi prihlasovateľom a namietateľom, a to predovšetkým súvisiace s organizáciou festivalu „TOPFEST 2023“, teda po podaní prihlášky zverejneného označenia, na čo poukazujú viaceré dôkazy, napr. to možno usudzovať zo statusov na sociálnych sieťach, či z komunikácie ohľadne 20. ročníka „TOPFEST“, v ktorých je naznačované, že prihlasovateľ je jediný vlastník značky „TOPFEST“, a to na základe podania prihlášky zverejneného označenia.

Bez ohľadu na skutočnosť, do akej miery sa prihlasovateľ podieľal na príprave a organizácii festivalu „TOPFEST“ v roku 2022, a bez ohľadu na to, či namietateľ ako osoba dlhoročne stojaca za projektom festivalu „TOPFEST“ mala problémy s financovaním, či daňovými záväzkami, je zrejmé, že zverejnené označenie bolo vytvorené z už existujúceho označenia používaného namietateľom a takisto je bez pochybností možné konštatovať, že zverejnené označenie nie je označením náhodne a nezávisle vytvoreným prihlasovateľom. Zároveň možno zdôrazniť, že prihlasovateľ mal nespočetné množstvo variantov, ktoré si mohol zvoliť pre označenie svojich tovarov a služieb, napriek tomu si prihlásil označenie, ktoré je takmer zhodné s označením namietateľa a ktoré má ako označenie festivalu na Slovensku dlhoročnú tradíciu. V čase podania prihlášky zverejneného označenia pritom preukázateľne mal vedomosť o právach namietateľa k tomuto označeniu a o tom, že toto označenie je tradične späté s podujatím, na ktorého organizácii jeden rok spolupracoval spolu s namietateľom.

Tvrdenia a argumenty prihlasovateľa o konaní namietateľa, ktorý podľa neho ohrozuje a zneužíva práva prihlasovateľa ako skoršieho prihlasovateľa obrazovej ochrannej známky „TOPFEST“, keď používa totožné nezapísané označenie vo svoj prospech, hoci podal prihlášku ochrannej známky „TOPFEST“ (POZ 2069-2022 a POZ 2067-2022) neskôr ako prihlasovateľ; resp. konanie namietateľa v súvislosti s organizáciou podujatia „TOPFEST“ v roku 2023, či poukaz na podanie prihlášky ochrannej známky „LODENICA“ a ďalšie argumenty týkajúce sa konania namietateľa nemožno považovať v tomto konaní za určujúce. Ako už bolo uvedené, pri posudzovaní námietok podaných v zmysle § 7 písm. j) zákona o ochranných známkach, nie je predmetom posúdenia konanie a úmysly, či pohnútky iných osôb, t. j. ani úmysly namietateľa, ktoré ho viedli k podaniu inej prihlášky ochrannej známky, či úmysel namietateľa, s akým sa podujal na organizovanie festivalu, ale výlučne posúdenie, či prihlasovateľ pri podaní prihlášky zverejneného označenia konal, resp. nekonal v dobrej viere, a či namietateľ mohol byť dotknutý na svojich právach podaním prihlášky ochrannej známky, ktorá nebola podaná v dobrej viere. Predmetné tvrdenia prihlasovateľa nemožno považovať ani za dôvody vysvetľujúce či ospravedlňujúce jeho konanie.

Len pre úplnosť je potrebné podotknúť, že organizácia podujatia nie je viazaná ani podmienená ochranou názvu podujatia, či existenciou platnej ochrannnej známky. Tvrdenia prihlasovateľa, v ktorých odvodzuje svoje oprávnenie na organizáciu festivalu s názvom „TOPFEST“ od existencie práv k prihláške ochrannnej známky nie sú správne, a to z dôvodu, že označenie „TOPFEST“ bolo používané dlhodobo a pravidelne už pred podaním prihlášky zverejneného označenia inou osobou, o čom prihlasovateľ mal zrejmú vedomosť.

Vedomosť prihlasovateľa o označení namietateľa bola preukázaná, ako aj to, že pri podaní prihlášky zverejneného označenia musel, resp. mal vedieť, že registráciou a používaním zverejneného označenia, ktoré je takmer zhodné, bez súhlasu namietateľa, môže namietateľovi spôsobiť ujmu. Súčasne možno dôvodne predpokladať, že na strane prihlasovateľa by zápisom prihláseného označenia vznikla nespravodlivá výhoda, keďže by získal výlučné právo na označovanie služieb súvisiacich a spojených s organizáciou festivalu označením „TOPFEST“, ktoré bolo používané dlhodobo od roku 2007 namietateľom. Vzhľadom na absenciu dôvodu, ktorý by konanie prihlasovateľa ospravedlňoval, resp. na základe ktorého by ho bolo možné považovať za čestnú obchodnú taktiku, je v predmetnom prípade za podaním prihlášky zverejneného označenia potrebné vidieť nečestný úmysel prihlasovateľa, resp. snahu privlastniť si označenie veľmi podobné s označením namietateľa, v dôsledku čoho by prihlasovateľ mohol ťažiť z rozlišovacej spôsobilosti a známosti už skôr používaného označenia na rovnakom trhu. Zápisom zverejneného označenia ako ochrannnej známky by prihlasovateľ získal výlučné právo na toto označenie a mohol by tak brániť namietateľovi v používaní označenia na celom území Slovenskej republiky. Prihlasovateľ tak zasahuje do právom chránených záujmov namietateľa.

V tejto súvislosti možno konštatovať, že výlučné právo vyplývajúce z registrovanej ochrannnej známky prináleží iba tomu, kto si registruje ochrannú známku s úmyslom vytvoriť si silnejšiu pozíciu na trhu budovaním svojho vlastného špecifického označenia, nie však tomu, kto chce zmeniť aktuálne trhové pomery tým, že využije štátom garantované privilégium, ktoré mu poskytuje výlučné práva k určitému označeniu, s cieľom obmedziť doterajší priestor už existujúcim a na trhu pôsobiacim subjektom používajúcim zhodné alebo podobné označenie. Ak má určitý prihlasovateľ v čase podania prihlášky ochrannnej známky vedomosť o používaní určitého označenia iným subjektom na trhu a napriek tomu, bez dôvodu, ktorý by jeho konanie ospravedlňoval, si podá prihlášku ochrannnej známky, predmetom ktorej je zhodné alebo podobné označenie, v dôsledku čoho môže dôjsť k zásahu do práv iného subjektu, podanú prihlášku ochrannnej známky je potrebné považovať za prihlášku, ktorá nebola podaná v dobrej viere.

Na základe všetkých uvedených skutočností možno považovať za preukázané, že v zmysle známkovoprávnej praxe bolo konanie prihlasovateľa konaním nečestným a namietateľ je dotknutý na svojich právach prihláškou, ktorá nebola podaná v dobrej viere, a podmienky námietkového ustanovenia podľa § 7 písm. j) zákona o ochranných známkach za naplnené.

Berúc do úvahy výsledok preskúmania naplnenia podmienok uplatneného ustanovenia podľa § 7 písm. j) zákona o ochranných známkach a s prihliadnutím na hospodárnosť konania, je osobitné posudzovanie naplnenia podmienok ďalšieho uplatneného ustanovenia § 7 písm. f) a i) zákona o ochranných známkach bezpredmetné, pretože by nemalo vplyv na konečný výsledok tohto rozhodnutia.

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

Poučenie o opravnom prostriedku:

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

Ing. Ingrid Brežňanová
riaditeľka odboru

Doručiť:

BELEŠČÁK & PARTNERS, s.r.o., Kukučínova 13, 921 01 Piešťany 1, Slovenská republika

Advokátska kancelária VASIL' & partners, s.r.o., Žižkova 3774/4D, 040 01 Košice-Juh, Slovenská republika