

KLAGENÆVNET FOR DOMÆNENAVNE

J.nr.: 2009-0045 og 2009-0046
(tidl. j.nr.: 1810 og 1846)

Klager:

Freeway Holding ApS

v/advokat Mia Wagner
Ll. Sct. Hansgade 11
8800 Viborg

Indklagede:

Jan Jacobsen
Kongevej 48G
6400 Sønderborg

Parternes påstande:

Klagerens påstand

Indklagede tilpligtes at overdrage domænenavnene ”datingshoppen.dk” og ”datingshop.dk” til klageren, subsidiært at slette registreringen af domænenavnene.

Indklagedes påstand

Frifindelse og afvisning.

Dokumenter:

Der er for nævnet fremkommet klageskrift af 26. marts 2009 med 3 bilag (1-3), svarskrift af 22. april 2009 med 3 bilag (A-C), replik af 6. maj 2009 og duplik af 28. maj 2009.

Registreringsdato:

Domænenavnene ”datingshoppen.dk” og ”datingshop.dk” er registreret den 29. juni 2005.

Sagsfremstilling:

Klageren er indehaver af en række selskaber, som hovedsageligt driver virksomhed på internettet, herunder på hjemmesiden under domænenavnet ”dating.dk”.

Klageren har i klageskriftet blandt andet oplyst følgende:

”Hjemmesiden Dating.dk har været i drift siden 1998 og har for indeværende over 527.300 tilmeldte, brugere og 83.807.796 månedlige besøg.

[...]

KLAGENÆVNET FOR DOMÆNENA VNE

Dating.dk er Danmarks største kæresteservice og om end navnet oprinder fra en generisk betegnelse, har det gennem indarbejdelse siden navnets ibrugtagning i 1998 opnået det fornødne særpræg og en særligt høj bekendtskabskvalitet, bl.a. gennem hyppig optræden i de danske medier.

Der henvises i øvrigt til Domæneklagenævnets afgørelser nr. 795, 796 og 197.

Det bemærkes i øvrigt, at betegnelsen "Dating.dk" anvendes i forbindelse med markedsføringen af et betydeligt antal aktiviteter, som udbydes til brugerne på siden Dating.dk, herunder rejser og fester.

Hertil kommer, at selskabsnavnet Dating ApS er noteret som Freeway Holdings binavn.

Indklagedes virksomhed har oprettet en hjemmeside Datingshoppen.dk, og dette site forhandler artikler til "erotisk nydelse". Der fremgår af internetsidens forside billeder af sexartikler og af letpåkledte kvinder, som i deres positurer opfordrer til sex.

Der vedlægges screenshot fra hjemmesiden Datingshoppen.dk (bilag 2). Opslag fra DK-hostmaster vedlægges (bilag 3).

Freeway Holding har gjort en stor indsats i at markedsføre sig som et lødigt site, der – modsat visse konkurrenter, netop ikke relaterer sig til sex, men derimod til etablering af forhold og venskaber. Det er således meget afgørende for Freeways stilling på markedet, at internetsiden Dating.dk ikke sættes i forbindelse med seksuel aktivitet.

Indklagedes anvendelse af betegnelsen Datingshoppen.dk er meget uheldig, både fordi anvendelsen af betegnelsen i sig selv udgør en krænkelse, men også fordi betegnelsen "shoppen" er en generisk betegnelse og anvendelsen i sammenhæng med "Dating" kan foranledige, at brugere vil få det indtryk, at shoppen udgør en del af internetsiden Dating.dk."

Indklagede har oplyst følgende:

"Overnævnte er erhvervsdrivende (billag A). Vi Beskæftiger os inden for nethandel og handler med fysiske erotiske produkter til danske og udenlandske kunder. Denne handel sker fra hjemmesiden www.datingshop.dk (bilag B). Domænet [datingshoppen.dk](http://www.datingshoppen.dk) der et bi-domæne til denne forretning. Denne virksomhed begyndte vi planlægningen med i starten af 2004 og hjemmesiden blev oprettet og startede med salg d. 26.05.2005 fra sitet [datingshop.dk](http://www.datingshop.dk). Sitet [datingshop.dk](http://www.datingshop.dk) har siden starten kun været brugt som netbutik, der sælger fysiske erotiske produkter.

Domænet som er indklaget "[datingshoppen.dk](http://www.datingshoppen.dk)" har siden oprettelsen ligeledes 26.05.2005 linket til hjemmesiden www.datingshop.dk . Dog har der siden ca. december 2008 og frem til 17.04.2009 været en fejl i navneserveren, som nu er rettet igen. Nu linker domænet igen rigtigt ned på hjemmesiden www.datingshop.dk

Hjemmesiden www.datingshop.dk har en næsten 5 år lang historie bag sig. Sitet bliver løbende holdt ved lige og har opnået et godt kendt blandt rigtig mange kunder, for god service, lave priser, samt et bredt udvalg med ca. 3000 varenummer inden for fysiske erotiske produkter. Derfor hører domænet [datingshoppen.dk](http://www.datingshoppen.dk) naturligt sammen med hjemmesiden www.datingshop.dk også økonomisk.

KLAGENÆVNET FOR DOMÆNENA VNE

Vi kender ikke klageren på nogle måder og har aldrig haft kontakt med denne.

Domænet datingshoppen.dk vil fortsat blive brugt som link til hjemmesiden www.datingshop.dk.

[...]

Der er i dag mange danske hjemmesider der også bruger ordet dating i deres navn. Dette er bla. farmerdating.dk, sexdating.dk, totaldating.dk, petdating.dk, netdating.dk, xl-dating.dk osv.”

Klageren har i replikken oplyst, at der på hjemmesiden under domænenavnet ”dating.dk” sælges produkter i form af rejser, festinvitationer og adgang til andre arrangementer, horoskoper og brugerprofiler.

Ved en søgning den 21. november 2009 i søgemaskinen Google på ordet ”dating” fremkom ca. 206.000.000 søgeresultater. Ved en begrænsning af søgningen til danske sider, fremkom 595.000 søgeresultater. Det fremgår af søgningen på de danske sider, at ordet ”dating” er almindeligt anvendt i forbindelse med formidling af kontakt til en kæreste, ven eller sexpartner. Ordet anvendes generelt som en beskrivende betegnelse for ”det at holde stævnemøde” på et utal af hjemmesider og indgår endvidere i et stort antal domænenavne – herunder også under anden ordens domænenavne. Hjemmesiden ”www.datingsider.org” indeholder en oversigter over danske dating websteder og omtaler klagerens hjemmeside som den største dating-side i Danmark. ”NetDating.dk” omtales som en af Danmarks største, osv. Endvidere omtales en række sider med ”niche dating”, herunder ”Fitnessdating.dk”, ”Farmerdating.dk”, ”Senior-date.dk”, ”Justdate.dk” og ”Netdate.dk”.

Sekretariatet har ved opslag den 7. april 2009 på domænenavnet ”datingshoppen.dk” taget følgende kopi:

KLAGENÆVNET FOR DOMÆNENA VNE

Sexshop med Sexlegetøj og Sexartikler - Microsoft Internet Explorer provided by BvHD

http://www.datingshoppen.dk/

Sexnetto.dk

Hjem Beklædning Film-DVD Film-VHS Legetøj

Sexnetto.dk » Sexshop

Sexlegetøj - Lingerie - Film

Hurtig Søg Varegrupper GO keywords GO Avanceret Søg

Indkøbskurv Min er tom

Se alle vores Special tilbud her

Tilbud

Adventskalender / Julekalender 449,00DKK 399,00DKK

Erotiske univers - Sexlegetøj og sexartikler

Her finder du en lang række sexartikler, der kan sætte ekstra kulør på dit sexliv. I vores online sexshop finder du alt indenfor sexlegetøj, Sexartikler, Pornofilm, lingerie, SM bondage og m.m.

Du kan også kigge forbi vores sexshop og se alt vores spændende sexlegetøj og lingerie - Vi har åbent: Mandag - Fredag 12.00 - 17.30, Lørdag 10.00 - 12.00

www.sexnetto.dk

N.B Diskret forsendelse: Alle sexartikler sexnetto.dk sender sker i diskret indpakning.

Nye mere Nye mere

Nissepige Sæt Julemand - Vibrator

Nyheder

pjur Relaxing anal glide 30 ml 75,00DKK

Top sælgere

01. Gratis DVD
02. Bio Special Creme 200 ml
03. Mini G-Point Vibrator
04. Vibrating Egg - Trådløs fjernbetjening
05. Bondage Set
06. Baby Vibe Vibrator

Ved opslag den 12. maj 2009 på "datingshop.dk" har sekretariatet taget følgende kopi:

www.datingshop.dk :: Microsoft Internet Explorer provided by BvHD

http://www.datingshop.dk/

datingshop.dk

Forside » Butik

TILBUD! Min Konto Indkøbskurv Til Kassen

Varegrupper

- ♥ BEKLÆDNING
- ♥ FILM - DVD
- ♥ SEXLEGETØJ

Indkøbskurv ..er tom!

Hurtig Søg

Indtast søgeord. GO

Avanceret Søg

Information

Fortrolighed Handelsvilkår Kontakt os Mål & størrelser

Velkommen til www.datingshop.dk

Gå på opdagelse i vores spændende online sexshop. Her finder du nye veje til erotisk nydelse, der kan gøre fantasier til virkelighed.

NB. Diskret forsendelse. Alle varer Datingshop.dk sender sker i diskret forsendelse.

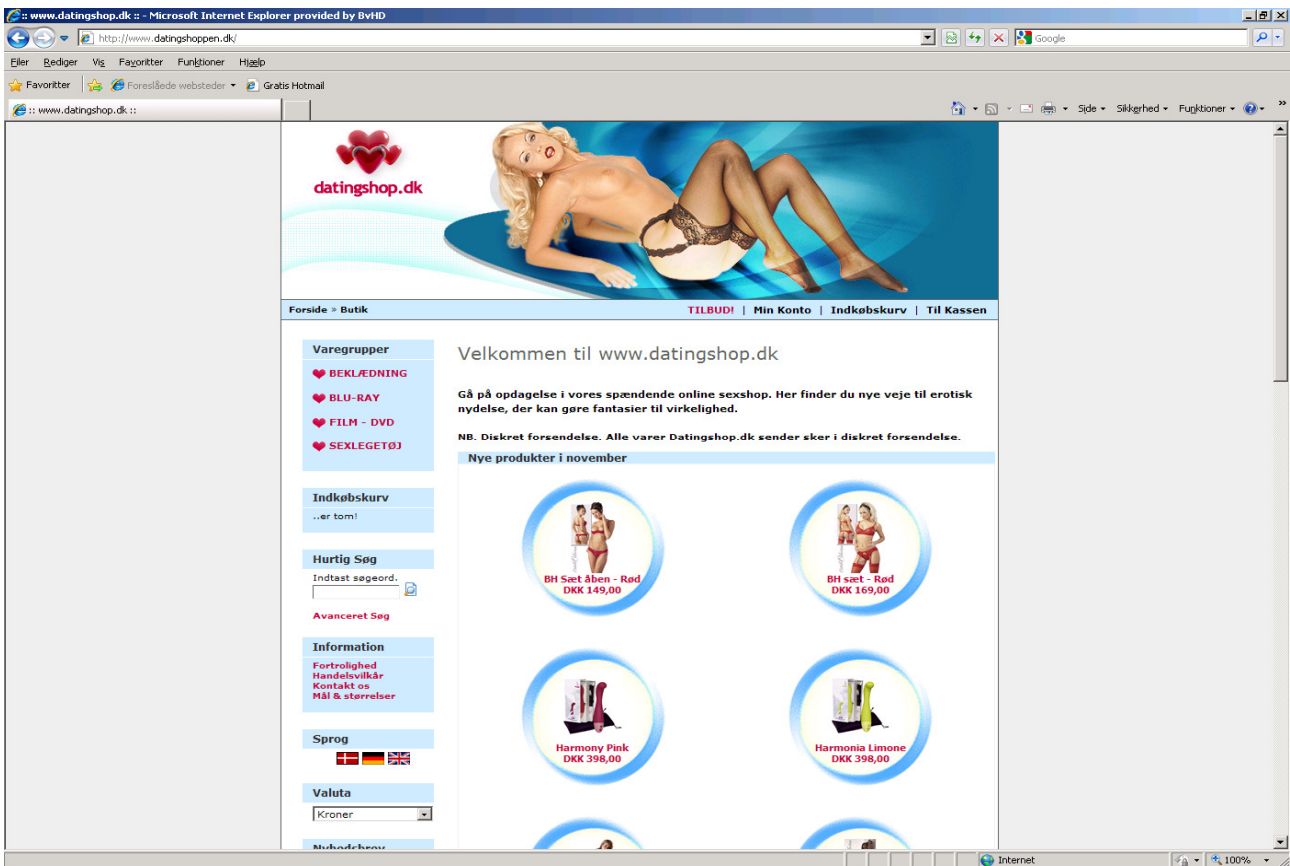
Nye produkter i maj

Snorecorsage DKK 190,00

Chaps & Thong black DKK 525,00

KLAGENÆVNET FOR DOMÆNENA VNE

Ved opslag den 18. november 2009 kunne det konstateres, at begge domænenavne ledte til følgende hjemmeside:



Sekretariatet har på det foreliggende grundlag ikke fundet anledning til at indlede forligsprocedure.

Parternes anbringender kan sammenfattes således:

Klageren har gjort gældende,

- at klageren ved ibrugtagning i medfør af varemærkelovens § 3, nr. 2, har opnået eneretten til varemærket "Dating",
- at der på hjemmesiden under "dating.dk" sælges produkter, og at der dermed er risiko for, at brugerne på "dating.dk" vil forveksle "datingshop.dk" med "shoppen på dating.dk",
- at klagerens varemærke, "Dating", er beskyttet efter varemærkelovens § 4, stk. 2, og dermed også omfatter varer og tjenesteydelser af anden art end de, der udbydes på hjemmesiden under "dating.dk",
- at de øvrige domænenavne, hvori "dating" indgår, som indklagede henviser til, differentierer sig fra klagerens domænenavn, "dating.dk", ved at definere sig negativt i forhold til klagerens domænenavn, herunder eksempelvis "farmerdating.dk", som indikerer, at hjemmesiden herunder kun henvender sig til "farmere",
- at indklagedes brug af domænenavnene "datingshoppen.dk" og "datingshop.dk" for sin hjemmeside er egnet til at skabe forveksling med klagerens hjemmeside under domænenavnet "dating.dk",

KLAGENÆVNET FOR DOMÆNENA VNE

- at indklagedes registrering og brug af domænenavnene ”datingshoppen.dk” og ”datingshop.dk” er i strid med varemærkelovens § 4, markedsføringslovens §§ 1, 3 og 18 samt domænelovens § 12, stk. 1, og
- at klagerens påstand og anbringender har støtte i klagenævnets afgørelser i sagerne nr. 795, 796 og 797 vedrørende domænenavnene ”datind.dk”, ”datting.dk” og ”daiting.dk”, idet nævnet i disse sager har fundet det godtgjort, at klageren har erhvervet en kendetegnsret til betegnelsen ”dating.dk”.

Indklagede har gjort gældende.

- at betegnelsen ”dating” er en generisk betegnelse og anvendes som sådan af en lang række hjemmesider, hvorfor klageren ikke har eneret til at gøre brug af betegnelsen,
- at ”datingshoppen.dk” består af to ord, der sammensat klart indikerer, at der på hjemmesiden under domænenavnet kan købes en fysisk vare,
- at der ikke er lighed mellem parternes ydelser, idet der på klagerens hjemmeside under domænenavnet ”dating.dk” kun udbydes forskellige services og ydelser, mens der på hjemmesiderne under domænenavnene ”datingshoppen.dk” og ”datingshop.dk” kun udbydes fysiske varer, og
- at de indklagede i klagenævnets sager nr. 795, 796 og 797 havde registreret de omtvistede domænenavne med det formål at skabe forveksling med klagerens domænenavn, ”dating.dk”, men at dette ikke er tilfældet med indklagedes registreringer, hvorfor de anførte afgørelser ikke har relevans for nærværende sag.

Nævnets bemærkninger:

Betegnelsen ”dating” er et almindeligt engelsk ord for ”det at holde stævnemøde”, som også er velkendt i Danmark.

Resultaterne af de ovenfor omtalte søgninger i søgemaskinen Google viser endvidere, at det er helt almindeligt på nettet at anvende ”dating” som betegnelse for og i forbindelse med den virksomhed, som består i at skabe kontakt til en kæreste, ven eller sexpartner. Nævnet lægger derfor til grund, at udtrykket ”dating” i dag også er et helt almindeligt udtryk for kontaktbureauvirksomhed o.l., som udøves på nettet.

Domænenavnet ”dating.dk” signalerer derfor efter sit indhold umiddelbart blot, at der er tale om en hjemmeside for udbud af ”dating service”. Anvendelsen af ”dating” i denne generiske betydning er som udgangspunkt fri. Kan klageren godtgøre, at klager har gjort en speciel brug af betegnelsen og indarbejdet denne brug over for omsætningskredsen, således at betegnelsen anvendt på denne måde fremstår som individualiseringsmiddel for specielt klagers virksomhed, kan klageren dog påberåbe sig en eneret til at gøre brug af betegnelsen på denne måde.

Det fremgår af oplysningerne i nærværende sag samt i sagerne nr. 795 og 796-797 vedrørende domænenavnene ”datind.dk”, ”datting.dk” og ”daiting.dk”, at klager har drevet dating-virksomhed på hjemmesiden ”dating.dk” i 8 år, at siden er Danmarks største dating-side med over 527.300 tilmeldte brugere, og at siden har en meget høj besøgsfrekvens. Det fremgår endvidere, at klager også gør brug af betegnelsen ”dating.dk” som del af sit logo i forbindelse med arrangementer m.v. og reklamering uden for Internettet. Det må på denne baggrund lægges til grund, at klagers brug af ”dating.dk” for sin virksomhed er indarbejdet i omsætningskredsen, og at klager dermed har erhvervet en varemærkeret til betegnelsen ”dating.dk” ved indarbejdelse. Klager har dog ikke mulighed for at erhverve eneret til at gøre brug af ”dating” som beskrivende betegnelse, og når henses til den omfat-

KLAGENÆVNET FOR DOMÆNENA VNE

tende brug af betegnelsen ”dating”, som gøres på nettet – herunder også i domænenavne – må den varemærke- og markedsføringsretlige beskyttelse, som klager kan påberåbe sig, afgrænses meget snævert. Klageren kan derfor alene antages at være beskyttet imod, at andre gør brug af forretningskendetegn, som er identisk med klagers, eller som indebærer en åbenbar forvekslingsrisiko, f.eks. som følge af risiko for fejlskrift eller fejllæsning.

Der er ikke umiddelbart risiko for, at en Internetbruger, som søger efter klageren på nettet, ved en fejltagelse vil komme til at indtaste domænenavnet ”datingshop.dk” eller ”datingshoppen.dk”. Det forhold, at domænenavnene indeholder ordet ”dating”, gør sig på tilsvarende måde gældende for en række andre domænenavne, som bruges som dating-sider af andre virksomheder, f.eks. ”adating.dk”, ”netdating.dk”, ”webdating.dk”, ”6dating.dk” og ”dating18.dk”. Ved vurderingen af forvekslingsrisikoen må i den forbindelse også tages hensyn til, at omsætningskredsen vil være klar over, at klagers varemærke netop består af ”dating.dk” i sin rene form, dvs. uden at der er gjort nogen tilføjelser hverken før eller efter ”dating” udover tilføjelsen af top level betegnelsen .dk. Tilføjelse af ”shop” og ”shoppen” medfører således en reel adskillelse. Dette gælder navnlig henset til, at det med brugen af disse betegnelser, som indikerer, at hjemmesiden er et handelssted og ikke en hjemmeside med kontaktformidling, må stå klart for klagers omsætningskreds, at indklagedes hjemmeside ikke har relation til klagers, hvilket også vil være åbenbart ved et opslag på indklagedes hjemmeside.

Nævnet finder det som følge af det anførte ikke godtgjort, at indklagedes registrering og brug af domænenavnene ”datingshop.dk” og ”datingshoppen.dk” indebærer en varemærkeretlig krænkelse af klagers rettigheder.

Der er endvidere ikke grundlag for at antage, at indklagedes registrering eller brug af domænenavnene skulle være i strid med god domænenavnsikik, jf. herved § 12, stk. 1, i lov nr. 518 af 24. juni 2005 om internetdomæner, som særligt tildeles Danmark. Nævnet har herved lagt vægt på, at det ikke kan anses for unaturligt, at der til brug for udbud af indklagedes ydelser registreres et domænenavn, hvori betegnelsen ”dating” indgår, og at klageren ikke har godtgjort forhold, som indicerer, at indklagede forsøger at snylte på klagers goodwill, fx ved at efterligne klagers hjemmeside i hen-seende til farvevalg, opbygning m.v., eller ved at antyde, at der er en forbindelse mellem parterne. Der er da heller ikke påvist nogen eksempler på, at omsætningskredsen har forvekslet klageren med indklagede eller er gået ud fra, at der består en forretningsmæssig forbindelse mellem parterne.

Nævnet træffer herefter følgende

A F G Ø R E L S E:

Der kan ikke gives klager, Freeway Holding ApS, medhold i, at indklagede, Jan Jacobsen, skal overføre domænenavnene ”datingshoppen.dk” og ”datingshop.dk” til klageren.

Dato: 11. december 2009

Lene Pagter Kristensen
(Formand)

KLAGENÆVNET FOR DOMÆNENAVNE

Lone Prehn

Jens Schovsbo