

KLAGENÆVNET FOR DOMÆNENA VNE

J.nr.: 2009-0092
(tidl. j.nr.: 1837)

Klager:

Schlein & Hjelme ApS
Eng alle 15
6710 Esbjerg V

Indklagede:

Smarte Unger
Vestergade 6
8963 Auning

Parternes påstande:

Klagerens påstand

Indklagede tilpligtes at slette registreringen af domænenavnet "wwwsmarteunger.dk" samt at ophøre med markedsføre sig under navnet "smarte unger".

Indklagedes påstand

Indklagede har ikke besvaret klagenævnets henvendelser.

Dokumenter:

Der er for nævnet fremkommet klageskrift af 30. april 2009 med 7 bilag (1-7).

Registreringsdato:

Domænenavnet "wwwsmarteunger.dk" er registreret den 18. marts 2009.

Sagsfremstilling:

Klageren har oplyst følgende:

" Aps stiftet 2/7-2007 Bilag 1) med det formål at drive smarteunger.dk der blev købt 13/7-2001 og idriftsat som børnetøjsportal umiddelbart herefter . Selskabsformen var fra 1/1-2002 ændret til I/S. Domænenavnet smarteunger.dk blev registreret af den ene af ejerne: Katharina Merrild Schlein.

[...]

Shoppingportalen www.smarteunger.dk er en online portal der præsenterer alle e-butikker der sælger børnetøj, legetøj og børneudstyr på Internettet. De enkelte e-butikker kan vælge at abonnere på forskellige annonce-typer, for derigennem at blive eksponeret overfor brugerne af www.smarteunger.dk.

KLAGENÆVNET FOR DOMÆNENA VNE

Vi har på www.smarteunger.dk ca. 600 e-butikker repræsenteret.

Smarteunger.dk blev etableret i sommeren 2001 hvor domænenavnet www.smarteunger.dk blev registreret. Den 2/7-2007 ændrede vi selskabs status fra I/S til Aps.

Vi har ikke foretaget varemærke registrering af www.smarteunger.dk, men har som sagt markedsført firmaet siden midten af 2001 – Se bilag 6: faktura for webhotel.

Vi har intet kendskab til Indklagede bortset fra at de har tilmeldt sig vores gratis link service for e-butikker på www.smarteunger.dk den 22/1-2009.

Ifølge de oplysning vi har kunnet finde driver Indklagede en børnetøjsbutik samt en hjemmeside med navnet ”smarte unger”

Anklagede har registreret domænenavnet ”wwwsmarteunger.dk” 18/3-2009 (bilag 2). Vi har registreret www.smarteunger.dk den 13/7-2001 (bilag 3), samt www.smar-te-unger.dk 22/4-2005 (bilag 4) for at forhindre misbrug af vort firmanavn. Vi har markedsført www.smar-te-unger.dk som børnetøjsportal siden efteråret 2001.

Indklagede har med registreringen af domænenavnet hvor der blot mangler et punktum i adressen handlet i ond tro da Indklagede var bekendt med at www.smar-te-unger.dk allerede var registreret. Eksempelvis har Indklagede tilmeldt deres børnetøjs butik til vores shoppingportal www.smar-te-unger.dk den 22/1-2009 (bilag 5), knap 2 måneder inden de registrerer ”wwwsmarte-unger.dk”.

Vi har taget kontakt til Indklagede da vi blev opmærksomme på at de benyttede sig af vores firmanavn i form af en domæneregistrering.

Korrespondancen imellem os og indklagede, er dokumenteret i bilag 6.”

Bilag 5 er et skærmpoint fra en brugeradministrationsside, hvor blandt andet indklagedes adresse fremgår sammen med tidspunktet 22. januar 2009 kl. 10:36:13. Bilag 6 er en udskrift af en e-mailkorrespondance mellem klager og indklagede. Korrespondancen indledes ved klagerens e-mail til indklagede af 27. april 2009 med emnet ”Benyttelse af domænet wwwsmarteunger.dk”. I e-mailen gør klageren indsigelser mod indklagedes brug af navnet ”smarte unger” samt domænenavnet ”wwwsmarteunger.dk”. Indklagede svarede samme dag følgende:

”har i patent på navnet ? og vi har haft navnet i 6 år som internet butik.men ik int i stridigheder der imod kunde vi samarbejde om det”

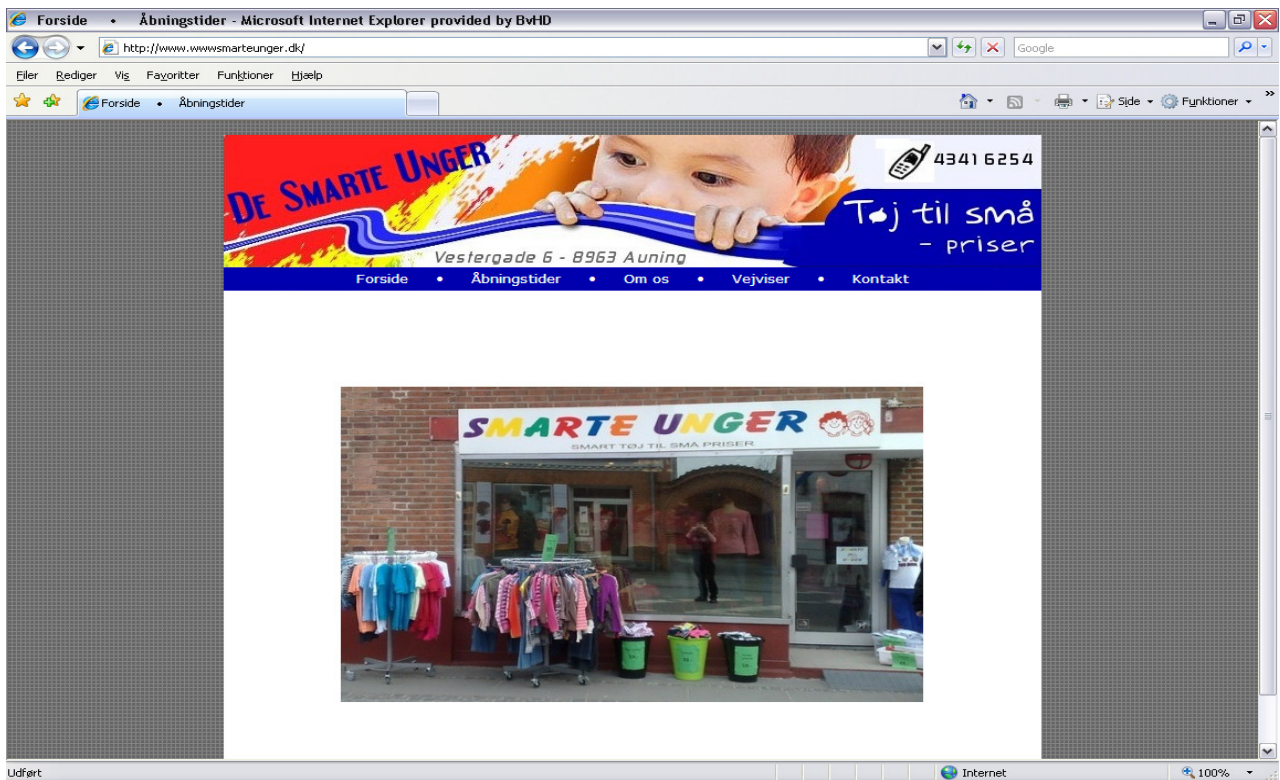
Klageren svarede ved e-mail af 28. april 2009, at man havde anvendt navnet i 8 år, og at klageren dermed havde opnået en varemærkeret til betegnelsen. Klageren henstillede på denne baggrund igen til indklagede at ophøre med brugen af navnene ”smarteunger” og ”smarte unger”.

Indklagede svarede den 29. april 2009 følgende:

”vi har nu skiftet navn til .De smarteunger Auning så håber ik ik i føler jer krænket længere”

KLAGENÆVNET FOR DOMÆNENA VNE

Sekretariatet har ved opslag den 6. maj 2009 på domænenavnet ”wwwsmarteunger.dk” taget følgende kopi:



Ved opslag den 8. november 2009 blev domænenavnet ikke anvendt for en hjemmeside.

Ved opslag på betegnelsen ”smarteunger” den 9. november 2009 i søgemaskinen Google på sider fra Danmark fremkom 927 søgeresultater, hvoraf langt de fleste vedrører klager.

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

Parternes anbringender kan sammenfattes således:

Klageren har gjort gældende,

- at klageren via ibrugtagning har opnået varemærkeret til betegnelsen ”smarte unger”,
- at indklagede har handlet i ond tro, da indklagede to måneder inden sin registrering af domænenavnet ”wwwsmarteunger.dk” havde tilmeldt sig som ”gratis link” på klagerens hjemmeside, og
- at indklagedes registrering og brug af domænenavnet ”wwwsmarteunger.dk” dermed er i strid med klagerens rettigheder.

Indklagede har ikke reageret på klagenævnets henvendelse. Indklagede er gjort bekendt med, at klagenævnet herefter vil behandle sagen på det foreliggende grundlag.

KLAGENÆVNET FOR DOMÆNENA VNE

Nævnets bemærkninger:

Da indklagede ikke har besvaret sekretariatets henvendelser i sagen, afgøres denne på grundlag af klagerens sagsfremstilling og de af klageren indsendte bilag, jf. § 14, stk. 3, i nævnets forretningsorden af 1. september 2009.

Klageren har under sagen bl.a. nedlagt påstand om, at indklagede skal tilpligtes at ophøre med at markedsføre sig under betegnelsen ”smarte unger”. Da denne påstand ligger uden for klagenævnets kompetenceområde, jf. § 15, stk. 3, i lov nr. 598 af 24. juni 2005 om internetdomæner, der særligt tildeles Danmark (domæneloven), kan nævnet ikke behandle denne del af klagerens påstand, som derfor afvises.

Hvad angår klagerens påstand i øvrigt bemærker nævnet følgende:

Klager har siden 2001 under brug af betegnelsen ”smarteunger.dk” og domænenavnet ”smarteunger.dk” drevet en online portal for e-butikker, der sælger børnetøj, legetøj og børneudstyr på Internettet. Klager har oplyst, at der p.t. er ca. 600 e-butikker repræsenteret på portalen. At ”smarteunger.dk” på nettet forbindes med klagers online portal, understøttes da også af det under sagsfremstillingen foretagne opslag i søgemaskinen Google.

Klageren findes ved den således beskrevne brug af ”smarteunger.dk” som forretningskendetegn at have opnået beskyttelse imod, at andre gør brug af betegnelsen ”smarteunger.dk” på en måde, som er egnet til at fremkalde forveksling med klageren, jf. herved markedsføringslovens § 18, som er sålydende:

”§ 18. Erhvervsdrivende må ikke benytte forretningskendetegn og lign., der ikke tilkommer dem, eller benytte egne kendetegn på en måde, der er egnet til at fremkalde forveksling med andres.”

Det omtvistede domænenavn er identisk med klagerens forretningskendetegn og har af indklagede været anvendt for produkter, som sælges af e-butikker repræsenteret på klagerens onlineportal. Indklagedes brug har derfor indebåret en åbenlys forvekslingsrisiko og har dermed indebåret en overtrædelse af markedsføringslovens § 18.

Dertil kommer, at indklagede – således som sagen foreligger oplyst – må antages at have haft kendskab til klagerens onlineportal, da indklagede lod domænenavnet ”wwwsmarteunger.dk” registrere, og at registreringen og brugen af domænenavnet derfor må antages at være sket med det formål at lede internetbrugere, der søger efter klagerens portal under domænenavnet ”smarteunger.dk”, men glemmer at taste et punktum mellem ”www” og klagerens domænenavn, hen til indklagedes egen hjemmeside, hvor indklagede driver virksomhed i konkurrence med de e-butikker, som er repræsenteret på klagerens portal.

En sådan registrering og brug er åbenbart illoyal over for klageren. Der foreligger derfor også en tilsidesættelse af god domænenavnsskik og dermed en overtrædelse af domænelovens § 12, stk. 1.

Indklagede synes da også ved sin erklæring i e-mailkorrespondancen med klageren samt det efterfølgende ophør af brugen af domænenavnet ”wwwsmarteunger.dk” at have anerkendt klagerens indsigelser over for indklagedes registrering og brug af domænenavnet.

KLAGENÆVNET FOR DOMÆNENAVNE

Nævnet træffer herefter følgende

AFGØRELSE

Indklagede, Smarte Unger, tilpligtes at anerkende, at den foreliggende registrering af domænenavnet "wwwsmarteunger.dk" er i strid med gældende dansk ret, og at registreringen af dette domænenavn slettes.

Klagegebyret tilbagebetales til klageren.

Dato: 13. november 2009

Lene Pagter Kristensen
(Formand)

Knud Wallberg

Jens Schovsbo