

KLAGENÆVNET FOR DOMÆNENAVNE

J.nr.: 2009-0176
(Tidl. j.nr. 1894)

Klager:

Jyfo a.m.b.a
Gl. Hobrovej 34
8920 Randers NV

v/ advokat Carsten Palsgaard

Indklagede:

Clicksalg.dk ApS
Rafns Allé 5
9000 Ålborg

Parternes påstande:

Klagerens påstand

Indklagede tilpligtes at overdrage domænenavnet ”clicksalg.dk” til klageren.

Indklagedes påstand

Frifindelse.

Dokumenter:

Der er for klagenævnet fremkommet klageskrift af 21. juli 2009 med 6 bilag (bilag 1-6) og svarskrift af 25. august 2009 med 6 bilag (bilag A-F).

Registreringsdato:

Domænenavnet ”clicksalg.dk” er registreret den 26. maj 2006.

Sagsfremstilling:

Klager har oplyst følgende:

”Klager en indkøbsforening for forhandlere af fotoudstyr.

I forbindelse med udbredelsen af internettet fik klager i 2000 registreret varemærket ”CLICK Altid med i billedet” og i 2001 blev ordmærket ”CLICK” [registreret] som tilhørende klager. Senest i

2008 har klager [ladet] registrere mærket "CLICK – dit univers af billeder". [...] Samtlige mærker er registreret i Nice klasserne 9, 37, 40 og 42.

Indklagede driver virksomhed med bl.a. salg af fotoudstyr på internettet under domænenavnet Clicksalg.dk.

Klager har oplevet registreringen af domænet som stærkt generende, idet kunderne ganske naturligt har befundet sig i den vildfarelse, at klager og klagers medlemmer stod bag oprettelsen af domænet. Den forveksling der vedvarende finder sted, er til stadighed med til at udvande det særdeles gode renommé og hertil hørende goodwill, som klager og klagers medlemmer har nydt godt af.

Som følge heraf kontaktede klagers advokat første gang indklagede ved brev af 26. marts 2008, hvorved det blev gjort gældende, at indklagede var forpligtet til omgående at ophøre med brugen [af] det omtalte domænenavn. Klagers brev er fremlagt som bilag 4.

Indklagedes advokat afviste i skrivelse af 1. april 2008, bilag 5, at indklagede skulle have handle[t] retsstridigt i forhold til klager.

Klagers advokat gentog herefter opfordringen til at indstille brugen af domænenavnet Clicksalg.dk, ved skrivelse af 19. maj 2009, bilag 6.

Idet opfordringen fortsat ikke er imødekommet fra indklagedes side, er nærværende klage herefter nødvendiggjort."

Som bilag 1-3 har klager fremlagt danske varemærkeregistreringer for figurmærkerne CLICK ALTID MED I BILLEDET (VR 2000 03374) og CLICK – DIT UNIVERS AF BILLEDER (VR 2008 00347) samt ordmærket CLICK (VR 2001 00572) alle registreret i international klasse 9, 37, 40 og 42.

Som bilag 4-6 har klager fremlagt korrespondance mellem parterne, hvor klager har rejst krav om at indklagede standser brugen af "clicksalg.dk", hvilket er blevet afvist af indklagede.

Indklagedes virksomhed har til formål at drive handel, herunder at sælge elektronik via internettet, samt virksomhed beslægtet hermed.

Indklagede har oplyst følgende:

"Indklagede driver udelukkende internetsalg, og indklagedes varesortiment fremgår af vedlagte udskrift fra hjemmesiden (bilag C).

I de ca. 3 år, hvor indklagede har drevet internetsalg har salg af fotoudstyr kun udgjort 2-3 % af den samlede omsætning. Det kan oplyses, at indklagede gennem de seneste tre år samlet har solgt kameraer for ca. kr. 50.000,00 incl. moms. Indklagedes omsætning for 2009 forventes at blive mellem 10-12 mio. kr. Som følge af den begrænsede omsætning på kameraer har indklagede valgt at stoppe salg over internettet, hvilket er sket.

Indklagede stiller sig uforstående overfor klagers bemærkninger i klageskriftet om at indklagedes registrering af domænet clicksalg.dk skulle være stærkt generende for klager. Det skal i denne forbindelse bemærkes, at klager ikke sælger kameraer og lignende over deres hjemmeside, og man

kan ikke som almindelig forbruger logge ind og købe kameraer. Det eneste klager udbyder er fremkaldelse af billeder, leje af linser, udarbejdelse af digitale fotoalbums og lignende.

Den virksomhed, som klager og indklagede driver er vidt forskellige. Klager er helt og aldeles bundet op omkring fotos og billeder samt salg til deres egne butikker, mens indklagedes virksomhed udelukkende er bundet op på at potentielle kunder sidder ved deres PC og foretager bestillinger. [Indklagede] driver ikke fysiske butikker.

Indklager benytter kun det fulde navn clicksalg.dk, hvilket navn hentyder til lyden af museklikket, hvilket da også er anvendt af indklagede i reklamer via radiospots, bl.a. i The Voice samt internetradioen Energy. I disse reklamer benytter indklagede lyden af museklik.

Med hensyn til klagers benyttelse af navnet click skal det bemærkes, at der er tale om et alment udtryk, som benyttes i flere sammenhænge på internettet. Bl.a. benyttes navnet click af TDC til et af deres produkter på mobilsiden.

Såfremt man googler på click eller click.dk fremkommer indklagedes hjemmeside ikke. Skal man finde indklagedes hjemmesider kræver det, at man direkte skriver clicksalg.dk Google resultatet vedrørende click eller click.dk fremlægges som bilag D.

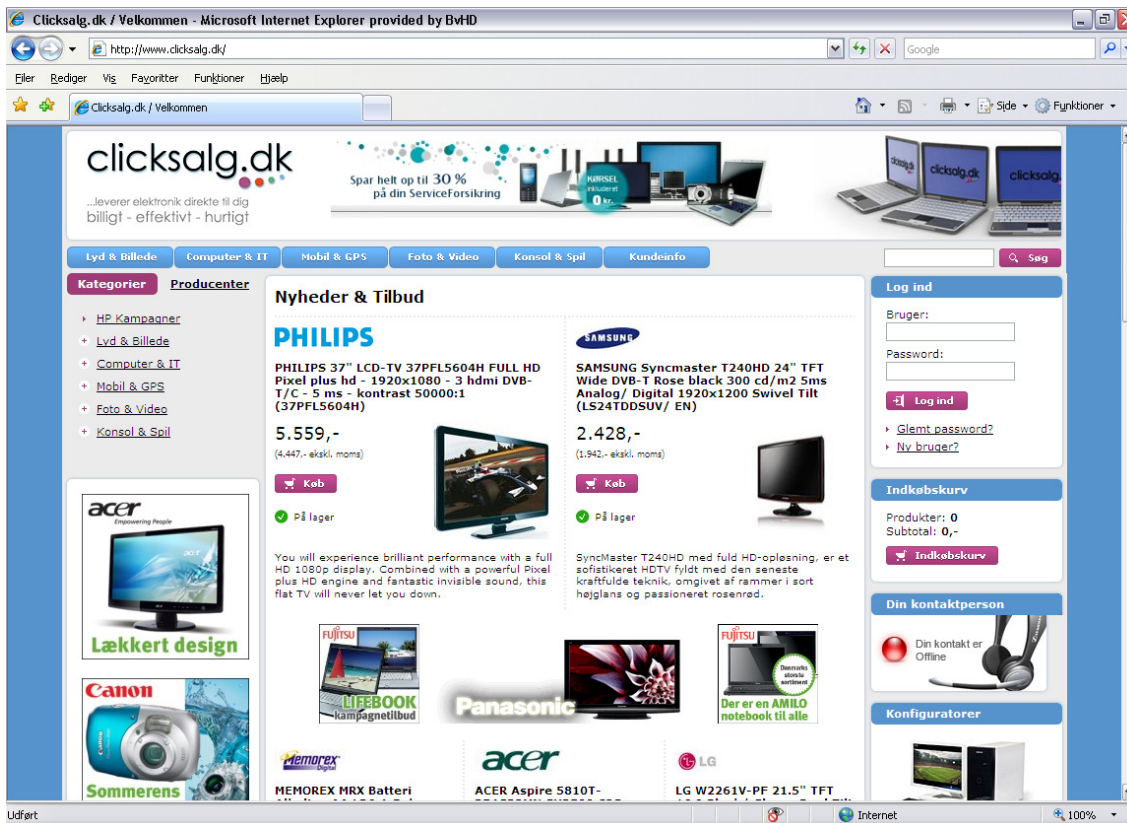
Går man på Yahoo og søger på click eller click.dk fremkommer ingen oplysninger vedrørende indklagede (bilag E).

Søger man på Jubii på click eller click.dk er det samme tilfældet (bilag F).

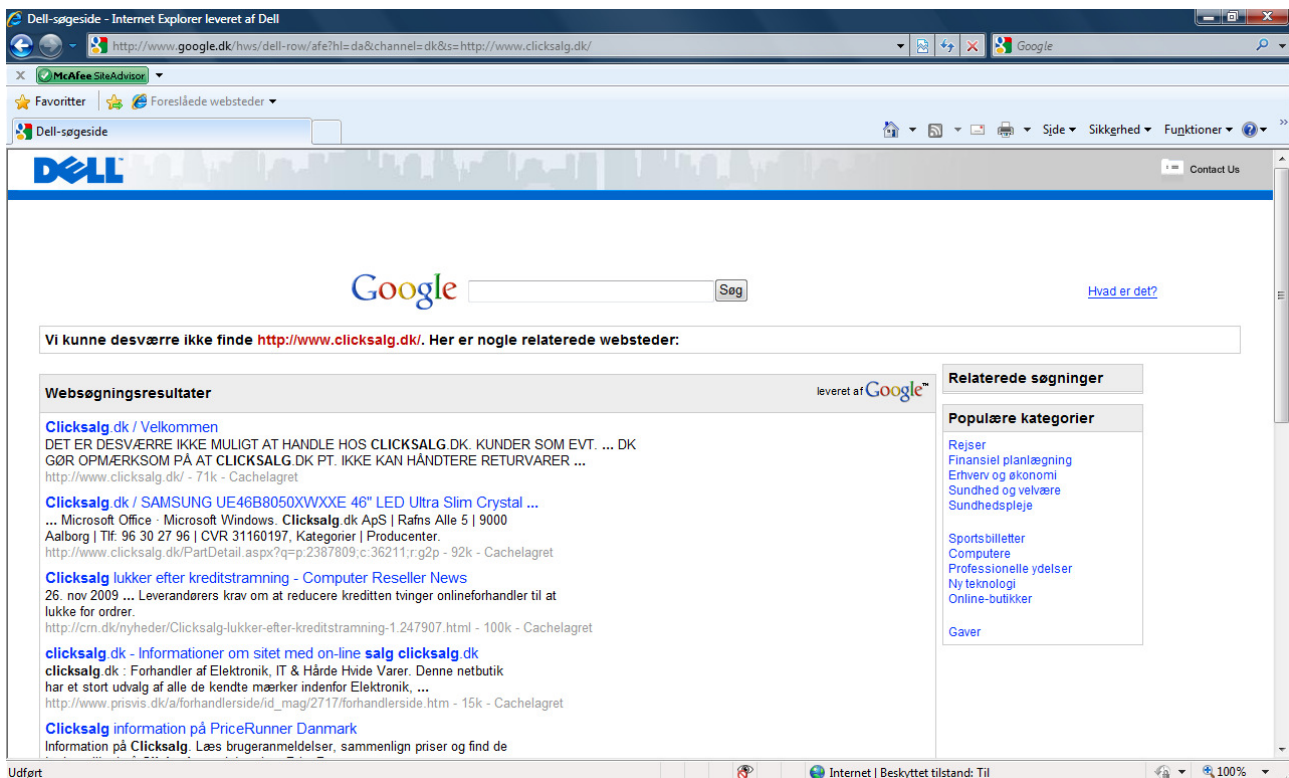
Som det fremgår af bilag 4 tilskrev klager indklagede den 26. marts 2008. Denne henvendelse blev besvaret ved skrivelse af 1. april 2008 (bilag 5), hvor der skete tilbagevisning af klagers påstand om at indklagede uberettiget anvendte navnet click i sit firmanavn. Herefter foretog klager sig intet før der på ny blev rettet henvendelse ved skrivelse af 19. maj 2008 (bilag 6). Denne passivitet bør isoleret set komme klager til skade.”

Indklagede har som bilag D-F fremlagt udaterede oversigter over søgeresultaterne ved søgning på ”click” eller ”click.dk” på henholdsvis søgemaskinerne Google, Yahoo! og Jubii.

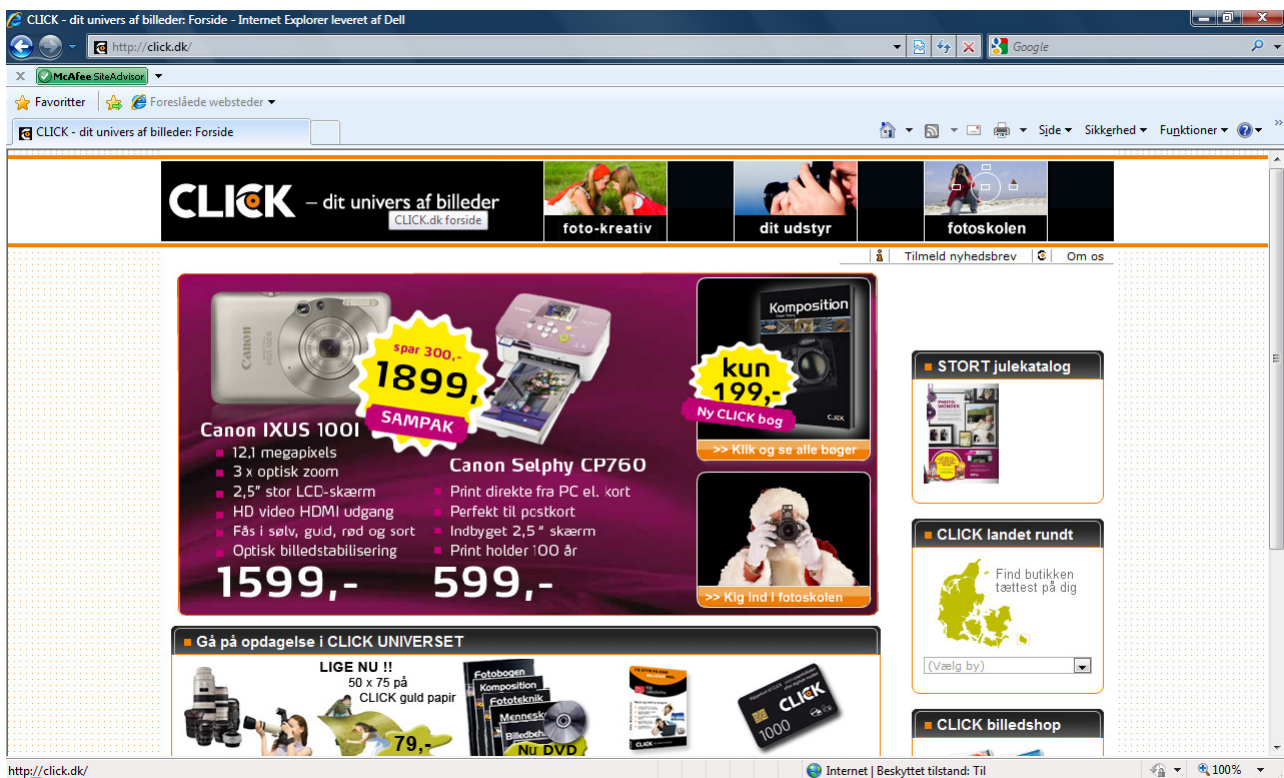
Sekretariatet har ved opslag på www.clicksalg.dk den 23. juli 2009 taget følgende kopi:



Ved fornyet opslag den 8. december 2009 har sekretariatet taget følgende kopi:



Ved opslag på www.click.dk den 8. december 2009 har sekretariatet taget følgende kopi:



Ved sekretariatets søgning på Google på "click" den 8. december 2009 blev antallet af søgeresultater oplyst til at være 2.420.000, når søgningen blev afgrænset til sider på dansk. Ved en gennemgang af de første 50 søgeresultater blev det konstateret at det første resultat var et link til klagerens hjemmeside, mens det næste resultat relaterede sig til en underside til klagerens hjemmeside. De øvrige resultater havde hverken relation til klager eller indklagede.

Ved en tilsvarende søgning på "clicksalg" den 10. december 2009 blev antallet af søgeresultater oplyst til at være 541.000, når søgning blev afgrænset til sider på dansk. Ved en gennemgang viste dette sig reelt at være 97 resultater, hvoraf 88 relaterede sig til indklagede. De øvrige resultater relaterede sig hverken til klager eller indklagede.

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

Parternes anbringender kan sammenfattes således:

Klageren har gjort gældende,

- at klager besidder rettighederne til brug af ordmærket CLICK, da klageren er i besiddelse af gyldig varemærkeregistret for CLICK,
- at indklagedes brug af betegelsen "click" er i strid med varemærkelovens § 4, idet klager er indehaver af varemærkerettighederne til CLICK,
- at der er risiko for forveksling mellem klagers hjemmeside på domænet "click.dk" og indklagedes hjemmeside på domænet "clicksalg.dk", og
- at indklagedes markedsføring og salg af foto-produkter under domænenavnet "clicksalg.dk" er i strid med god domænenavnskik, jf. domænelovens § 12.

Indklagede har gjort gældende,

- at indklagedes brug af ”clicksalg.dk” ikke er strid med klagers varemærkerettigheder til CLICK,
- at indklagedes virksomhed er forskellig fra klagers, idet parterne henvender sig til forskellige kundesegmenter og idet indklagede ikke længere sælger fotoudstyr,
- at indklagedes anvendelse af selskabsnavnet Clicksalg.dk ApS er berettiget,
- at indklagedes brug af ”clicksalg.dk” ikke strider mod varemærkelovens § 4, og
- at indklagedes registrering og opretholdelse af ”clicksalg.dk” ikke er i strid med god domænenavnsskik, jf. domænelovens § 12.

Nævnets bemærkninger:

Klager er indehaver af varemærkerettighederne i Danmark for ordmærket CLICK for bl.a. fotografering og fotoudstyr samt for diverse tjenesteydelser i relation til fotografering og fotoudstyr. Klager er derfor beskyttet imod, at andre erhvervsdrivende gør brug af denne eller lignende betegnelser på en måde, som er egnet til at skabe forveksling med klagerens varemærke, jf. herved varemærkelovens § 4, som er affattet således:

”§ 4. Indehaveren af en varemærket kan forbyde andre, der ikke har dennes samtykke, at gøre erhvervmæssig brug af tegn, hvis

1. tegnet er identisk med varemærket, og de varer eller tjenesteydelser, for hvilket tegnet er taget i brug, er af samme art som de varer eller tjenesteydelser, for hvilke varemærket er beskyttet, eller

2. tegnet er identisk med eller ligner varemærket, og varerne eller tjenesteydelserne er af samme eller lignende art, såfremt der er risiko for forveksling, herunder at det antages, at der er en forbindelse med varemærket.”

Som sagen er oplyst, lægger nævnet til grund, at indklagede anvender navnet clicksalg.dk som forretningskendetegn for sine aktiviteter. Clicksalg.dk er således dels navnet på indklagedes firma, dels anvendes en logomæssig udformning af navnet på en fremtrædende måde på indklagedes hjemmeside www.clicksalg.dk. Da indklagedes aktiviteter under navnet clicksalg.dk bl.a. omfatter markedsføring og salg af fotoudstyr via internettet, finder nævnet, at der er sammenfald mellem parternes udbud af varer. Der er endvidere en betydelig lighed mellem klagers varemærke ”CLICK” og domænenavnet ”clicksalg.dk”. Domænenavnet indeholder således som sin karakteristiske del hele klagers varemærke, og tilføjelsen ”salg” indebærer ingen særlig adskillelse, men kan tværtimod opfattes som om der består en forbindelse mellem klager og indklagede. Der er således risiko for forveksling, og indklagede har derfor med sin registrering og brug af domænenavnet ”clicksalg.dk” krænket klagers rettigheder i medfør af varemærkelovens § 4.

Klageren kan herefter forbyde indklagedes brug af domænenavnet ”clicksalg.dk”.

Da der allerede som følge heraf må gives klageren medhold i den nedlagte påstand, har nævnet ikke fundet anledning til at tage stilling til, om der tillige kan antages at foreligge en krænkelse af domæneloven.

Nævnet træffer herefter følgende

A F G Ø R E L S E

Indklagede, Clicksalg.dk ApS, skal anerkende, at den foreliggende registrering og brug af domænenavnet "clicksalg.dk" er i strid med gældende dansk ret, og at registreringen skal overføres til klageren, Jyfo a.m.b.a. Overførslen skal ske 4 uger fra nedenstående dato.

Klagegebyret tilbagebetales til klageren.

Dato: 21. december 2009

Kaspar Linkis
(Formand)

Knud Wallberg

Jens Schovsbo