

KLAGENÆVNET FOR DOMÆNENAVNE

J.nr.: 2018-0433

Klager:

Breinholdt Foto
Nørregade 8B
8850 Bjerringbro
Bjerringbro

Indklagede:

Preben Weiling Breinholt
Vandværksvej 15
Farre
8472 Sporup

Parternes påstande:

Klagerens påstand

Registreringen af domænenavnet "breinholdtfoto.dk" overføres til klageren.

Indklagedes påstand

Indklagede har ikke svaret i sagen.

Dokumenter:

Der er for klagenævnet fremkommet klageskrift af 1. marts 2018 med fire bilag (bilag 1-4).

Registreringsdato:

Domænenavnet "breinholdtfoto.dk" er registreret den 2. november 2013.

Sagsfremstilling:

Ved opslag i Det Centrale Virksomhedsregister har sekretariatet konstateret, at klageren er en enkeltmandsvirksomhed med navnet "Breinholdt Foto" stiftet den 1. november 2013 med Mikkel Breinholdt Madsen som fuldt ansvarlig deltager, jf. bilag 2.

I klageskriftet er bl.a. anført følgende:

"Jeg oprettede mit firma den 01-11-2013. Den 02-11-2013 købte Preben domænenavnet som jeg mener jeg har retten til at bruge da Preben hedder Preben Breinholt og jeg hedder Mikkel Breinholdt med d i mit efternavn.

Jeg har derfor indtil nu haft købt domænet breinholdt-foto.dk men jeg vil gerne have domænet breinholdtfoto.dk da jeg mener det tilhøre mig, og ikke ham da han blot har taget det for at kunne få de kunder som jeg skulle have haft ind på min hjemmeside at de så kommer ind på hans i stedet. De to fotovirksomheder ligger begge i Bjerringbro. (Se bilag 2)

Preben oprettede sit firma i 2005 under navnet Fotograf Preben Breinholt, som også står på CVR.dk og navnet Breinholt Fotografi er blot et andet navn der tillagt. (Se bilag 1)

Han købte domænenavnet www.breinholdtfotografi.dk i 2007, og det var først da jeg åbnede og gjorde firmaet officielt i oktober 2013 at han i november 2013 købte domænet www.breinholdtfoto.dk som jeg jo giver ret god begrundelse for hvorfor han har købt domænet på dette tidspunkt. (Se bilag 3-4)

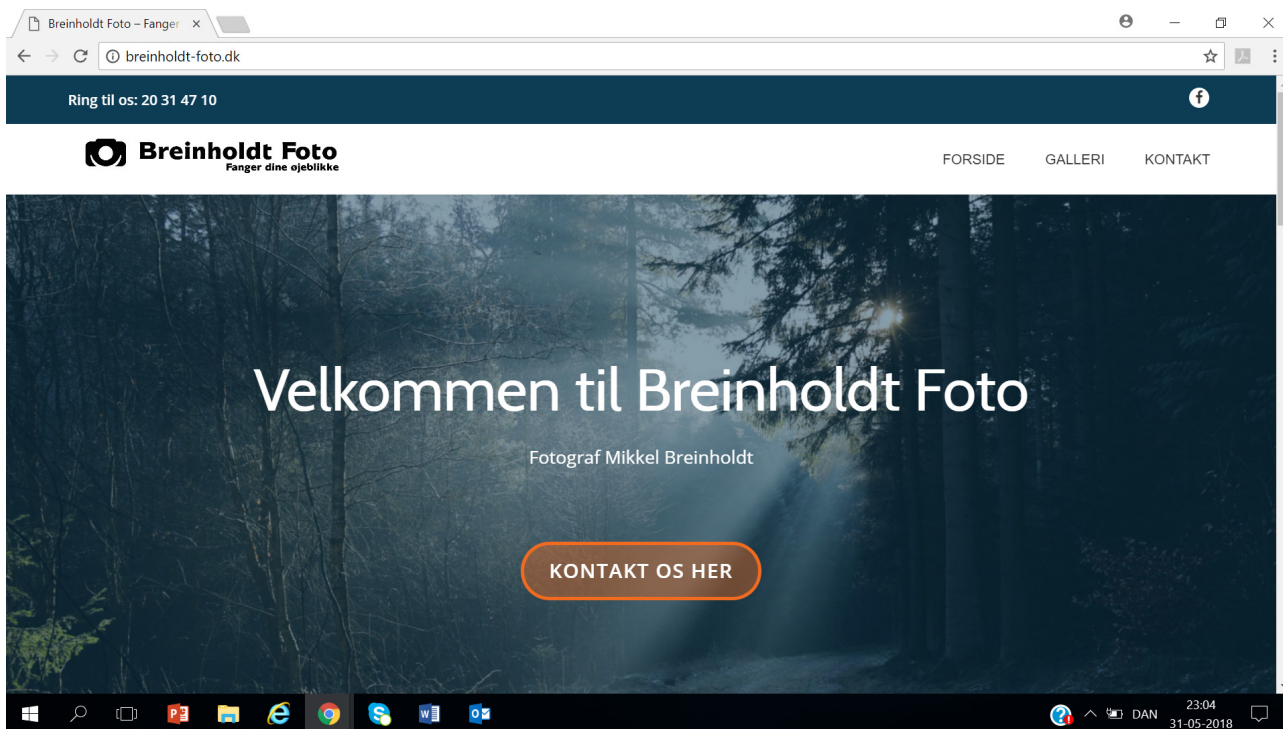
...

Jeg skal have medhold i min klage fordi jeg hedder Mikkel Breinholdt med d og Preben hedder Breinholt uden d, og det er derfor kun for at lukrere på mit firmanavn at han har valgt at tage domænenavnet med d, også fordi hans firma hedder breinholdtfotografi. Det er to forskellige navne hans er uden d og hedder fotografi og mit hedder foto og er med d i efternavnet.”

Som bilag 1 har klageren fremlagt udskrift fra Det Centrale Virksomhedsregister vedrørende enkeltmandsvirksomheden ”Fotograf Preben Breinholt”, hvoraf bl.a. fremgår, at virksomheden har adressen: Pilevej 14 C, 8850 Bjerringbro, og at som fuldt ansvarlig deltager er angivet Preben Weiling Breinholt, Vandværksvej 15, Farre, 8472 Sporup.

Bilag 4 er udskrift fra DK Hostmasters Whois-database med registrantoplysninger vedrørende registrering af domænenavnet ”breinholdtfotografi.dk”, hvoraf bl.a. fremgår, at fotograf Preben Breinholt fik registreret domænenavnet den 23. november 2007.

Ved opslag på klagerens hjemmeside på domænenavnet ”breinholdt-foto.dk” har sekretariatet den 31. maj 2018 taget følgende kopi:



Ved opslag har sekretariatet konstateret, at der den 31. maj 2018 ikke er nogen aktiv hjemmeside på domænenavnet "breinholdtfoto.dk".

Ved opslag på hjemmesiden Internet Wayback Machine har sekretariatet konstateret, at der ikke er arkiveret hjemmesiden i forbindelse med domænenavnet "breinholdtfoto.dk".

Parternes anbringender kan sammenfattes således:

Klageren har gjort gældende,

- at indklagede registrerede domænenavnet "breinholdtfotografi.dk" i 2007,
- at klageren oprettede sin virksomhed med navnet "Breinholdt Foto" den 1. november 2013, og at indklagede registrerede domænenavnet "breinholdtfoto.dk" den 2. november 2013,
- at klageren har retten til domænenavnet "breinholdtfoto.dk", da indklagede hedder Preben Breinholt og ikke Breinholdt med "d",
- at klageren driver virksomhed bl.a. fra domænenavnet "breinholdt-foto.dk",
- at indklagede oprettede sin virksomhed i 2005 under navnet "Fotograf Preben Breinholt",
- at både klageren og indklagede driver fotovirksomhed i Bjerringbro, og
- at indklagede har registreret domænenavnet "breinholdtfoto.dk" med henblik på, at kunder, som søger efter klageren, bliver ført til indklagedes hjemmeside.

Indklagede har som nævnt ikke svaret i sagen. Indklagede er gjort bekendt med, at sagen herefter vil blive afgjort på det foreliggende grundlag.

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. § 11, stk. 3, i nævnets forretningsorden af 1. december 2017.

Som sagen foreligger oplyst, giver den navnlig anledning til at overveje, om indklagedes registrering og opretholdelse af domænenavnet "breinholdtfoto.dk" er i strid med god domænenavnsskik, jf. § 25, stk. 1, i domæneloven. Denne bestemmelse har følgende ordlyd:

"§ 25. Registranter må ikke registrere og anvende domænenavne i strid med god domænenavnsskik".

I forarbejderne til domænelovens § 25, stk. 1, jf. lovforslag L 66 af 13. november 2013 (Folketingstidende 2013-14, Tillæg A, s. 30-31), er det forudsat blandt andet, at kravet om overholdelse af god domænenavnsskik gælder både registrering, ibrugtagning, markedsføring, overdragelse, anvendelse og opgivelse af domænenavne, og at det således ikke er tilsigtet at lægge nogen begrænsning i, hvilke hændelser omkring registrering og brug af domænenavne der kan være underlagt pligt til at følge god domænenavnsskik. De forhold, der indgår i vurderingen af god domænenavnsskik, kan som hidtil ikke alene angå registreringsøjeblikket, men også ethvert senere tidspunkt. Det er endvidere forudsat i forarbejderne, at der fortsat i den praktiske udmøntning af kravet om god domænenavnsskik vil kunne indgå en række modstående hensyn, som må afvejes over for hinanden. I forarbejderne er blandt andet anført følgende om disse hensyn:

"Loven angiver ikke en prioritering af hvilke hensyn, der vejer tungest, men overlader dette skøn til klagenævnet og domstolene. Der er ikke på forhånd foretaget en interesseafvejning mellem private registranter, kommercielle eller samfundsmæssige formål.

I lighed med klagenavnets praksis i dag kan klagenævnet og domstolene i vurderingen af god domænenavnsskik overveje og balancere forskellige hensyn, herunder blandt andet den samfundsmæssige værdi i anvendelsen, hensynet til muligheden for at komme til orde, sammenhængen mellem domænenavnet og den faktiske anvendelse, domænenavnets anvendelse i praksis eller påtænkte anvendelse (teknisk, aktivt eller passivt), værdien af domænenavnet for henholdsvis registranten og tredjeparten, forudgående og efterfølgende forhold, der er relevante for vurderingen, om det er anstødeligt, om det er i strid med anden lovgivning m.v.

Hertil kommer, at hensynet til de tidsmæssige aspekter af sagen ligeledes kan være relevante at inddrage i vurderingen af god domænenavnsskik. Et tidsmæssigt aspekt kunne eksempelvis være forholdet mellem tidspunktet for registreringen af domænenavnet og tidspunktet for etableringen af en tredjeparts rettighed. Et andet tidsmæssigt aspekt kunne være, om en tredjepart har haft mulighed for at registrere det omtvistede domænenavn på et tidligere tidspunkt, eller om tredjeparten burde have kendskab til eksistensen af registreringen af domænenavnet forinden etableringen af en rettighed."

Det følger af det anførte, at lovgiver har forudsat, at der ved anvendelse af domænelovens § 25, stk. 1, i en situation som den foreliggende skal foretages en interesseafvejning og en afvejning af, om et domænenavn anvendes på loyal måde og til varetagelse af legitime interesser.

Klageren har siden den 1. november 2013 drevet enkeltmandsvirksomheden med navnet "Breinholdt Foto", der indehaves af Mikkel Breinholdt Madsen, og virksomheden markedsføres bl.a. fra en hjemmeside på domænenavnet "breinholdt-foto.dk". Klageren har på den anførte baggrund en naturlig interesse i også at kunne gøre brug af domænenavnet "breinholdtfoto.dk" for sin virksomhed.

Klagerens interesse i domænenavnet "breinholdtfoto.dk" skal imidlertid afvejes i forhold til de øvrige interesser, som registreringen og anvendelsen af domænenavnet involverer, herunder indklagedes interesser.

Det fremgår af sagens oplysninger, at domænenavnet "breinholdtfoto.dk" tilsyneladende ikke har været anvendt aktivt. På baggrund af sagens oplysninger finder klagenævnet det påfaldende, at indklagede, der har efternavnet Breinholdt og driver virksomhed under dette navn inden for samme branche og i samme geografiske område som klageren, der har navnet Breinholdt, får registreret domænenavnet "breinholdtfoto.dk" ganske kort tid efter, at indklagede oprettede sin virksomhed. Klagenævnet finder, at der herved er skabt en formodning for, at formålet med indklagedes registrering af domænenavnet "breinholdtfoto.dk".dk" har været en intention om at bruge domænenavnet på en måde, som skaber forveksling mellem klagerens og indklagedes hjemmesider, eller at forhindre klageren i at anvende et domænenavn, der er identisk med klagerens virksomhedsnavn.

Ved ikke at have svaret i sagen har indklagede ikke afkræftet denne formodning, og klagenævnet har ingen mulighed for at vurdere, om indklagede har nogen anerkendelsesværdig interesse i at kunne råde over domænenavnet "breinholdtfoto.dk". Efter § 11, stk. 3, i nævnets forretningsorden kan nævnet ved bevisbedømmelsen tillægge dette virkning til fordel for modparten. Nævnet har fundet anledning til at bringe denne bestemmelse i anvendelse i den foreliggende sag.

Klagenævnet lægger herefter bevismæssigt til grund, at formålet med indklagedes registrering af domænenavnet "breinholdtfoto.dk" har været en intention om at bruge domænenavnet på en måde, som skaber forveksling mellem klagerens og indklagedes hjemmeside, eller at forhindre klageren i at anvende et domænenavn, der er identisk med klagerens virksomhedsnavn. Da indklagede må være klar over de nævnte konsekvenser for klageren, fremtræder indklagedes handlemåde samlet set som illoyal og chikanøs over for klageren.

Da indklagedes opretholdelse af registreringen af domænenavnet "breinholdtfoto.dk" herefter er i klar strid med domænelovens § 25, stk. 1, træffer klagenævnet i medfør af domænelovens § 28, stk. 4, nr. 1, følgende

A F G Ø R E L S E

Registreringen af domænenavnet "breinholdtfoto.dk" skal overføres til klageren. Overførslen gennemføres straks.

Klagegebyret tilbagebetales til klageren.

Dato: 10. juli 2018

Kaspar Linkis
(Formand)

Knud Wallberg

Jens Schovsbo