

KLAGENÆVNET FOR DOMÆNENAVNE

J.nr.: 2018-0575

Klager:

Lyngbjerg
Trelleborggade 6, st.
2150 Nordhavn
Danmark

v/ adv. Annemette Ellermann Holmbom

Indklagede:

Atop Capital GmbH
Waltherstrasse 23
80337 Muenchen
Tyskland

Parternes påstande:

Klagerens påstand

Registreringen af domænenavnet ”stressbarometer.dk” overføres til klageren.

Indklagedes påstand

Indklagede har ikke svaret i sagen.

Dokumenter:

Der er for klagenævnet fremkommet klageskrift af 11. juli 2018 med ni bilag (bilag 1-9).

Registreringsdato:

Domænenavnet ”stressbarometer.dk” er registreret den 20. december 2011.

Sagsfremstilling:

Ved opslag i Det Centrale Virksomhedsregister har sekretariatet konstateret, at klageren er en enkeltmandsvirksomhed, der er registreret med branchekoden ”Virksomhedsrådgivning og anden rådgivning om driftsledelse”.

I klageskriftet er bl.a. anført følgende:

1. Sagen drejer sig om, at Atop Capital GmbH's registrering og brug af domænenavnet "stressbarometer.dk", som Atop Capital GmbH ikke har nogen retlig interesse i, strider mod Lyngbjergs varemærkerettigheder til STRESSBAROMETER, og således er registreret og anvendes i strid med god domænenavnsskik.
2. Lyngbjerg er indehaver af dansk varemærkeregistrering nr. VR 2005 00697 af STRESSBAROMETER (ord) for varer i klasse 9 og tjenesteydelser i klasse 35 og 41. Mærket er registreret den 9. maj 2005 og fornyet frem til 23. februar 2025. Se **bilag 1**.
3. Herudover er Lyngbjerg indehaver af EU-varemærkeregistrering nr. 004412144 af STRESSBAROMETER (ord) for varer i klasse 9 og tjenesteydelser i klasse 35 og 41. Mærket er registreret den 14. juni 2006 og udløber den 28. april 2025. Se **bilag 2**.

Lyngbjerg's virksomhed

4. Lyngbjerg har eksisteret som virksomhed siden 2003.
5. Lyngbjerg har udviklet konceptet STRESSBAROMETER, målrettet ledergrupper og afdelinger, som vil forebygge stress og undgå stress-relaterede sygdomme. Lyngbjerg markedsfører bl.a. konceptet på hjemmesiden lyngbjerg.dk. Se **bilag 3**.
6. En fuldstændig selskabsrapport fra Det Centrale Virksomhedsregister vedr. Lyngbjerg vedlægges som **bilag 4**.

Atop Capital GmbH's virksomhed

7. Det fremgår af Atop Capital GmbH's hjemmeside atopcapital.de, at de driver virksomhed med "Domain Name & Real Estate Portfolio Management". Bortset herfra er der ikke nogen information om virksomheden på hjemmesiden. Udskrift fra hjemmesiden vedlægges som **bilag 5**.

Stressbarometer.dk

8. Som bilag 6 fremlægges en række skærmprents fra hjemmesiden stressbarometer.dk.
9. Af skærmprentsene fremgår, at domænet udelukkende bruges til at reklamere for og linke videre til andre virksomheders hjemmesider, og der er således ikke tale om "administration af domænenavne og fast ejendom", som Atop Capital GmbH angiver er deres virksomhed. Følgende tekst fremgår nederst på hjemmesiden:

"The Sponsored Listings displayed above are served automatically by a third party. Neither the service provider nor the domain owner maintain any relationship with the advertisers. In case of trademark issues please contact the domain owner directly (contact information can be found in whois)."

10. Domænet stressbarometer.dk består udelukkende af ordet "stressbarometer", som er identisk med Lyngbjergs danske og EU-varemærke STRESSBAROMETER. Indklagedes domænenavn består af klagers varemærke, hvilket medfører forvekslingsrisiko.

11. Atop Capital GmbH har ingen retlig interesse i "stressbarometer".
12. Da en række af de virksomheder, som Atop Capital GmbH reklamerer for, udbyder ydelser inden for "stress og stresshåndtering", er der tillige med den konkrete anvendelse et direkte sammenfald af varer og tjenesteydelser inden for den samme branche og målrettet de samme kunder som Lyngbjerg.
13. Atop Capital GmbH's brug af domænenavnet stressbarometer.dk fungerer også som et virtuelt forretningskendetegn for indklagede. Domænet har til formål at henvise kunder og potentielle kunder til de virksomheder, som Atop Capital GmbH reklamerer for på hjemmesiden. Kunderne vil få det urigtige indtryk, at stressbarometer tilhører Lyngbjerg, og at de virksomheder, der indgår på den tilgængelige hjemmeside udbyder konceptet STRESSBAROMETER, som er udviklet hos og kun udbydes af Lyngbjerg.
14. Ordet "stressbarometer" forbindes med Lyngbjerg og dennes virksomhed, og det er dette Atop Capital GmbH uretmæssigt tilstræber at udnytte ved at have ordet "stressbarometer" som sit domænenavn.
15. Som følge af Atop Capital GmbH's uberettigede brug af Lyngbjergs varemærke og forvekslingsrisikoen med Lyngbjergs koncept STRESSBAROMETER, har Lyngbjerg en reel og væsentlig interesse i domænet stressbarometer.dk, og Atop Capital GmbH har omvendt ikke nogen legitim interesse i "stressbarometer.dk".
16. Af skærmprents fremgår også, at domænenavnet er til salg, jf. teksten "Køb dette domæne", som fremgår af den øverste orange bjælke, hvor siden anvendes erhvervsmæssigt. Når man trykker på linket ledes man videre til hjemmesiden sedo.com, hvor domænenavnet stressbarometer.dk er udbudt til salg. Brugen af domænet har således også til formål at opnå økonomisk vinding til registranten gennem salg og videreoverdragelse af domænet til tredjemand. Se **bilag 7**.
17. Ved opslag den 26.juni 2018 på DK-Hostmasters WHOIS-database har Lyngbjerg konstateret, at indklagede under samme bruger-id (ACG34-DK) er anført som registrant af en lang række domænenavne. Se **bilag 8**. En stor del af domænenavnene er generiske betegnelser, men der forekommer også at være en del domænenavne, der enten er varianter eller fejlstavning af andre virksomheders eller myndigheders navne eller kendetegn.
18. Ved opslag den 26.juni 2018 på de første 10 af indklagedes domænenavne har Lyngbjerg konstateret, at 2 af hjemmesiderne var ude af drift, og at 8 af hjemmesiderne var af samme karakter som fremkommer ved opslag på "stressbarometer.dk", dvs. hjemmesider med "relaterede links" og indeholdende en mulighed for at købe det pågældende domænenavn via et link med teksten "Køb dette domæne".
19. Klagenævnet for Domænenavne har taget stilling til i hvert fald otte sager, hvor Atop Capital GmbH tilsvarende var indklaget for overtrædelse af god domænenavnsskik. Sagerne omhandlede hhv. domænerne true.dk, bijob.dk, bibasen.dk, spsk.dk, elta.dk, flyvergrillen.dk, dmol.dk og leasey.dk, jf. **bilag 9**. I alle otte sager fandt Klagenævnet for Domænenavne at Atop Capital GmbH's registrering og brug af domænenavnene udgjorde en overtrædelse af

god domænenavnsik, og Atop Capital GmbH blev derfor i alle otte sager pålagt at overdrage domænerne til klagerne.”

Som bilag 1 har klageren fremlagt udskrift fra Patent- og Varemærkestyrelsens hjemmeside, hvoraf fremgår, at klageren den 23. februar 2005 har fået registreret ordmærket STRESSBAROMETER som varemærke i klasserne 9, 35 og 41.

Bilag 2 er udskrift fra EUIPOs database eSearch, hvoraf fremgår, at klageren den 14. juni 2006 har fået registreret ordmærket STRESSBAROMETER som EU-varemærke i klasserne 9, 35 og 41.

Bilag 3 er skærmprent fra klagerens hjemmeside på domænenavnet ”lyngbjerg.dk”.

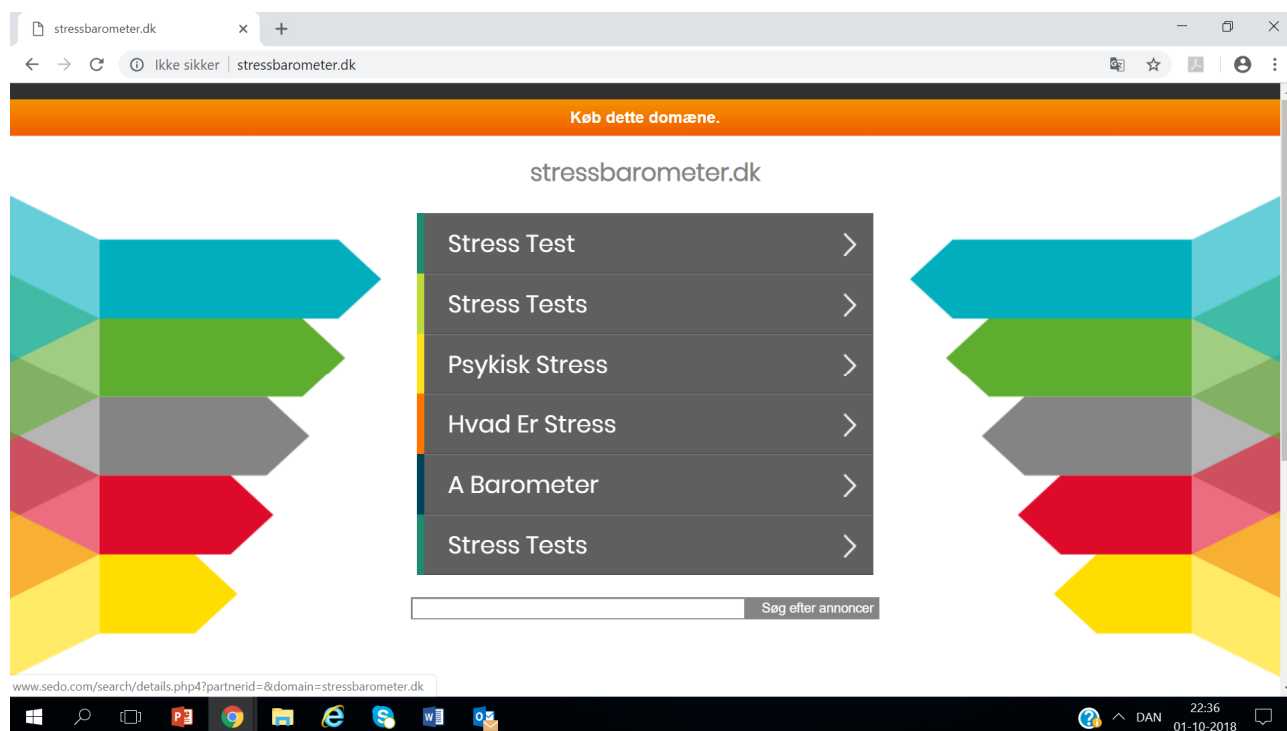
Bilag 4 er udskrift fra Det Centrale Virksomhedsregister vedrørende klageren.

Bilag 5 er skærmprent fra hjemmesiden på domænenavnet ”atopcapital.de”.

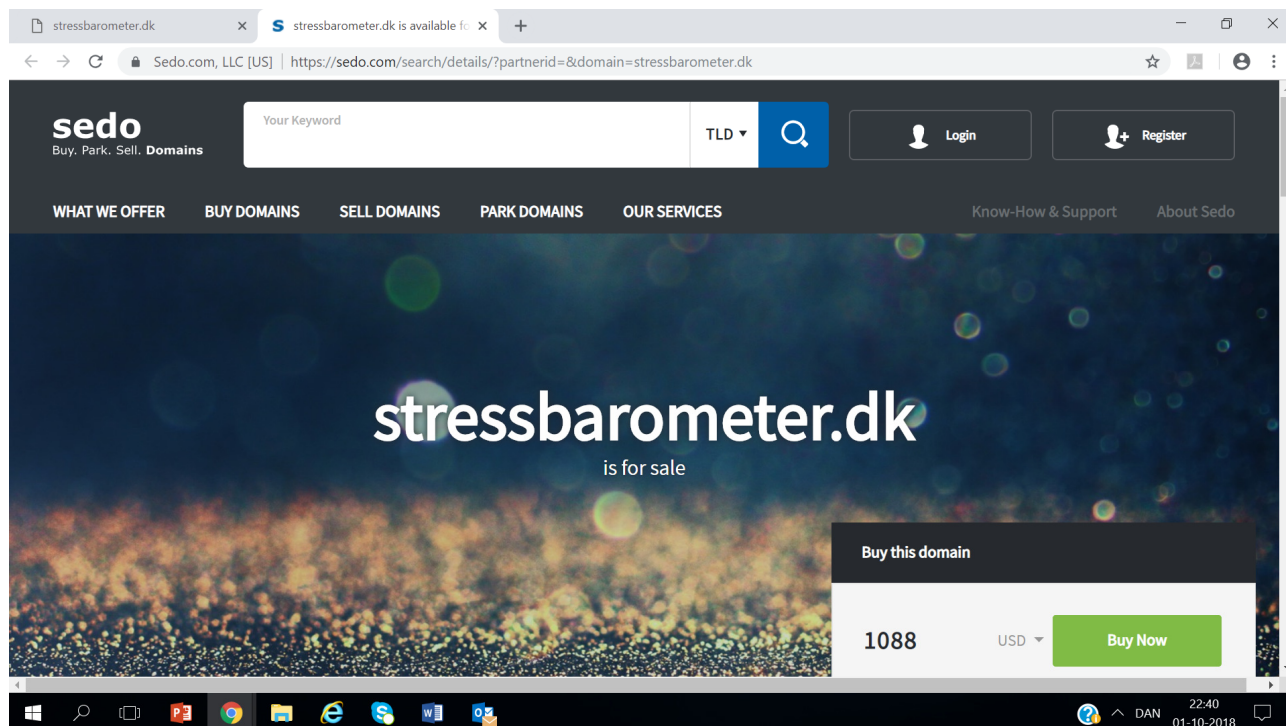
Bilag 7 er udskrift fra hjemmesiden ”sedo.com”, hvoraf fremgår, at domænenavnet ”stressbarometer.dk” er udbudt til salg.

Bilag 9 er kopi af Klagenævnet for Domænenavnes afgørelser i sagerne vedrørende domænenavnene ”true.dk”, ”bijob.dk”, ”bibasen.dk”, ”spsk.dk”, ”elta.dk”, ”flyvergrillen.dk”, ”dmol.dk” og leasey.dk”.

Ved opslag på domænenavnet ”stressbarometer.dk” har sekretariatet den 1. oktober 2018 taget følgende kopi, der i det væsentlige svarer til bilag 6:



Ved at klikke på linket med teksten ”Køb dette domæne” ledes man videre til hjemmesiden www.sedo.com, hvor domænenavnet ”stressbarometer.dk” er udbudt til salg for en pris på USD 1.088:



Sekretariatet har konstateret, at indklagede under samme bruger-id. – ACG34-DK – har registreret i alt 426 domænenavne af meget forskellig karakter, jf. bilag 8. Sekretariatet har ved opslag den 1. oktober 2018 på de første 10 af indklagedes domænenavne konstateret, at der i samtlige tilfælde fremkom hjemmesider af lignende karakter, som fremkom ved opslag på domænenavnet ”stressbarometer.dk” med en samling links. Endvidere indeholdt disse hjemmesider en opfordring til at købe det pågældende domænenavn.

Parternes anbringender kan sammenfattes således:

Klageren har gjort gældende,

- at klageren har udviklet konceptet ”Stressbarometer”, som har til formål at forebygge stress og undgå stress-relaterede sygemeldinger, og klageren markedsfører bl.a. konceptet på hjemmesiden på domænenavnet ”lyngbjerg.dk”,
- at klageren siden 2005 har haft betegnelsen STRESSBAROMETER registreret som dansk varemærke og siden 2006 som EU-varemærke,
- at klageren kontinuerligt har brugt STRESSBAROMETER som varemærke,
- at indklagede ikke har nogen interesse i domænenavnet ”stressbarometer.dk”,
- at domænenavnet ”stressbarometer.dk” udelukkende bruges til at reklamere for og linke videre til andre virksomheders hjemmesider samt reklamere for salg af domænet,

- at indklagede bl.a. reklamerer for virksomheder, der udbyder ydelser inden for stress og stresshåndtering, hvorved brugen af domænenavnet "stressbarometer. dk" skaber risiko for forveksling med klageren,
- at klageren har en væsentlig interesse i at kunne anvende domænenavnet "stressbarometer.dk" til at formidle information om sit produkt og tjenesteydelse, der sælges under varemærket STRESSBAROMETER,
- indklagede synes at drive virksomhed med at registrere og opretholde registreringer af domænenavne udelukkende med videresalg for øje i strid med domænelovens § 25, stk. 2,
- at klageren har større interesse i domænenavnet end indklagede,
- at den brug, som indklagede foretager af "stressbarometer.dk", ligeså godt kan ske på et andet domænenavn end "stressbarometer.dk", og
- at indklagede i otte tidligere sager har været indklaget for Klagenævnet for Domænenavne, og klagenævnet fandt i alle sagerne, at domænenavnene skulle overføres til klagerne.

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.

Som sagen foreligger oplyst over for klagenævnet, giver den navnlig anledning til at overveje, om indklagede har registreret og opretholder registreringen af domænenavnet "stressbarometer.dk" i strid med § 25, stk. 2, i lov nr. 164 af 26. februar 2014 om internetdomæner (domæneloven). Denne bestemmelse har følgende ordlyd:

"Registranter må ikke registrere og opretholde registreringer af domænenavne alene med videresalg eller udlejning for øje."

Af forarbejderne til domænelovens § 25, stk. 2, jf. lovforslag L 66 af 13. november 2013 (Folketingstidende 2013-14, tillæg A, s. 31), fremgår blandt andet:

"Det foreslåede stk. 2 er en indholdsmæssig videreførelse af den gældende lovs § 12, stk. 2. Med bestemmelsen foreslås det at videreføre den gældende lovs forbud mod at registrere et eller flere domænenavne uden at have til hensigt selv at benytte disse, men alene for at sælge domænenavnene videre til personer, virksomheder, organisationer m.v., der eksempelvis har en særlig driftsøkonomisk, personlig eller privat interesse i netop dette domænenavn. Der kan være tale om, at en sådan registrering er foretaget af en registrant, der har forudset, at en anden part vil kunne have en særlig interesse i det pågældende domænenavn, og at den pågældende registrant har været hurtigst til at få registreret domænenavnet. Ofte anvendes begrebet warehousing om sådanne registreringer. Begrebet har imidlertid ikke noget sikkert anvendelsesområde og anvendes derfor også om registreringer, der ikke vil kunne rammes i medfør af bestemmelsen.

Det foreslås, at bestemmelsen får et snævert anvendelsesområde og alene finder anvendelse i tilfælde af, at registreringer er sket for at sælge, pantsætte eller udleje domænenavnet.

Domænenavnet må således ikke registreres alene med henblik på videreoverdragelse, hvor den, der vil overdrage eller har overdraget domænenavnet (den tidligere registrant), får en økonomisk gevinst, hvad enten videreoverdragelsen sker fuldstændigt eller delvis, midlertidigt eller endeligt. Det væsentlige er således, om formålet med registreringen har været økonomisk vinding ved videreoverdragelse i en eller anden form. Hvis der ud over en økonomisk gevinst har været andre hensigter bag registreringen af et domænenavn, finder bestemmelsen ikke anvendelse. Det er således ikke hensigten med bestemmelsen at ramme en registrant, der foretager en registrering som led i et fuldmagtsforhold. Eksempelvis vil et reklamebureau, der til brug for en konkret opgave har registreret et antal navne, som det er tanken, at klienten skal overtage, ikke være omfattet af bestemmelsen. Afgørende for, om bestemmelsen finder anvendelse, vil være en konkret vurdering af fuldmagtsgivers forhold.

Bestemmelsen er ikke i sig selv til hinder for udlejning af tredje- eller fjerdeordensdomæner. Dette kan reguleres i administrators forretningsbetingelser.

Bestemmelsen gælder både adfærd, der udmønter sig i registreringsøjeblikket samt ved enhver efterfølgende adfærd.”

Det fremgår af sagens oplysninger, at hjemmesiden under domænenavnet ”stressbarometer.dk” – ud over at indeholde en samling links – indeholder et link med teksten ”Køb dette domæne”, og at man ved at klikke på dette link ledes videre til hjemmesiden ”www.sedo.com”, hvor det pågældende domænenavn er udbudt til salg for en pris på USD 1.088.

Endelig fremgår det af sagens oplysninger, at indklagede har registreret et meget betydeligt antal domænenavne af meget forskellig karakter under topdomænet “.dk”, og sekretariatets undersøgelser viser, at i hvert fald en del af disse domænenavne udbydes til salg på samme måde som det omtvistede domænenavn.

På baggrund af det ovenfor anførte finder klagenævnet, at der er skabt en meget stærk formodning for, at formålet med indklagedes opretholdelse af registreringen af domænenavnet ”stressbarometer.dk” alene har været og fortsat er at opnå en økonomisk gevinst gennem videresalg eller udlejning af det pågældende domænenavn.

Indklagede har som nævnt ikke svaret i sagen, hvorfor indklagede ikke har afkræftet denne formodning. Det fremgår af § 11, stk. 3, i klagenævnets forretningsorden, at nævnet ved bevisbedømmelsen kan tillægge det virkning til fordel for modparten, at indklagede ikke har svaret i sagen og dermed har undladt at medvirke til sagens oplysning. På denne baggrund lægger klagenævnet bevismæssigt til grund, at indklagede opretholder registreringen af domænenavnet i strid med domænelovens § 25, stk. 2.

Indklagedes registrering har hindret klageren i at lade domænenavnet registrere, og klageren har været først i tid med hensyn til at anfægte indklagedes registrering. Da klageren endvidere må anses for at have en retlig interesse i at få prøvet registreringsens retmæssighed, findes domænenavnet at burde overføres til klageren.

I medfør af domænelovens § 28, stk. 4, nr. 1, træffer klagenævnet herefter følgende

A F G Ø R E L S E

Registreringen af domænenavnet ”stressbarometer.dk” skal overføres til klageren, Lyngbjerg. Overførslen skal gennemføres straks.

Klagegebyret tilbagebetales til klageren.

Dato: 22. november 2018.

Jacob Waage
(Formand)

Knud Wallberg

Jens Schovsbo