

KLAGENÆVNET FOR DOMÆNENAVNE

J.nr.: 2000-053

Klager:

Phenix v/Birger Madsen
Ravnsborggade 16 A, st. tv.
2000 København N.

Indklagede:

Allan Møller
Druemarken 21
2680 Solrød Strand

Parternes påstande:**Klagerens påstand**

Indklagede, Allan Møller, skal anerkende, at den foreliggende registrering af domænenavnet "phenix.dk" er i strid med gældende dansk ret eller i strid med DIFOs regler, og at registreringen af domænenavnet slettes og overføres til klageren, Phenix v/Birger Madsen.

Indklagedes påstand

Frifindelse.

Dokumenter:

Der er for nævnet fremkommet klageskrift af 20. november 2000 med diverse unummererede bilag, svarskrift af 13. december 2000, og udateret replik primo marts 2001.

Registreringsdato:

Indklagede har registreret "phenix.dk" den 7. april 2000.

Sagsfremstilling:

Klageren, som er en enkeltmandsvirksomhed, jf. klageskriftet, driver under betegnelsen "Phenix Antik" en butik på klagerens adresse med salg af antikviteter. Dette enkeltmandsfirma er registreret hos Told- & Skatteregion København med startdato den 1. april 1987, jf. bilag til klageskriftet (bevis for registrering hos Told & Skat, dateret den 15. marts 1999). Klageren har herudover oplyst, at han driver beslægtede forretningsaktiviteter under betegnelserne "PHENIX PLYS OG POLSTER / PHENIX SPECIAL RENGØRING / PHENIX BYG".

Indklagede har oplyst at være en privatperson (datamatiker), som alene anvender domænenavnet "phenix.dk" til private forhold (privat hjemmeside) og senest til sin afsluttende hovedopgave på datamatiker uddannelsen.

Klageren undersøgte og konstaterede på et uoplyst tidspunkt, at domænenavnet "phenix.dk" ikke var registreret. Da klageren efterfølgende ville registrere domænenavnet, var dette blevet registreret af indklagede.

Klageren kontaktede herefter indklagede og krævede at få overført domænenavnet, idet indklagede ellers ville krænke klagerens rettigheder.

Indklagede besvarede - efter at have rådført sig med sin advokat - denne henvendelse ved e-mail-skrivelse af 15. september 2000 (bilag til klageskriftet), hvori han meddelte klageren, at han ikke anså sig for forpligtet til at overdrage domænenavnet til klageren, idet denne ikke havde en bedre ret hertil. Indklagede gav klageren to muligheder, enten kunne klageren indbringe sagen for klagenævnet, eller klageren kunne fremkomme med et rimeligt tilbud til indklagede for at afstå domænenavnet. Prisen skulle dække indklagedes omkostninger ved registreringen og ved arbejdet med at finde og få registreret et andet domænenavn.

Klageren tilbød herefter at betale kr. 2.000,00 for domænenavnet. Dette afslog indklagede, idet indklagede tilbød at afstå domænenavnet for kr. 5.000,00, hvilket tilbud klageren afviste.

Klageren har herefter indbragt sagen for klagenævnet.

Indklagede har i svarskriftet oplyst, at han ikke er erhvervsdrivende, at formålet med registreringen af "phenix.dk" var at have en privat hjemmeside, at det registrerede domænenavn (phenix) er det navn, som indklagede er kendt under på Internettet siden 1993 og i de arbejdsrelaterede kredse, indklagede færdes i - herunder uddannelsen til datamatiker og diverse chat- og nyhedsgrupper. Indklagede har desuden registreret e-mail-adresserne phenix@cool.dk, phenix@vip.cybercity.dk og phenix@e-mail.dk. De fremtidige planer med domænenavnet er at bruge det til en privat hjemmeside som kontaktflade til diverse gamle klassekammerater og IT-kontakter m.v.

Nævnets sekretariat har konstateret, at indklagede optræder på en klasseliste (T-klassen datamatik) på Internettet med angivelse af www.phenix.dk som sin hjemmeside.

Indklagede har oplyst, at han oprindeligt ikke påtænkte at sælge domænenavnet "phenix.dk", men hvis prisen er rigtig, er indklagede indstillet på at sælge. Indklagede har ikke registreret andre domænenavne.

Ved sekretariatets undersøgelse den 10. juni 2001 blev "phenix.dk" anvendt aktivt. Under det pågældende domænenavn lå udover en opsat grafisk brugerflade bl.a. følgende introduktionstekst:

"

Velkommen til Muscle-Gain

Da vi er nye inden for salg af kosttilskud og endnu ikke har valgt hvad vi vil have i vores produkt-sortiment er De velkommen til at kontakte os, hvis der er et produkt De ønsker at se i vores sortiment.

*For at kunne udvikle denne side beder vi Dem fortælle os om eventuelle ønsker eller mangler på siden. **DETTE ER ET SKOLEPROJEKT OG DER KAN IKKE KØBES NOGET !!!!!***

Med venlig hilsen Muscle-Gain

Denne side er sidst opdateret den 19-Feb-2001 10:43 - Webmaster Allan og Kim

"

Hjemmesiden er bygget op med en række undermoduler bl.a. et modul med produktbeskrivelser for forskellige kosttilskud m.v., et bestillingsmodul (mulighed for at købe kosttilskud via hjemmesiden og angive postadressen - ikke endeligt funktionsdygtig) og modul med links til relevante artikler om motion.

Under knappen "Om os" lå følgende tekst:

"

Om Muscle-Gain

Muscle-Gain er et nystartet web-site, som sælger kosttilskud via postordre. Vi ligger vægt på kvalitet og god vejledning i forbindelse med ethvert salg. Skulle du alligevel komme ud for, at et produkt du har købt gennem os, ikke lever op til dine forventninger giver vi dig naturligvis pengene tilbage, i henhold til gældende regler.

*Vi gør opmærksom på, at dette er et **SKOLE PROJEKT**...!*

Kontakt os

Denne side er sidst opdateret den 05-Nov-2000 0:48

"

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

Parternes anbringender:

Klageren har gjort gældende,

- at klageren igennem ibrugtagning - anvendelse af firmanavnet "Phenix" siden 1987 og e-mail-adressen phenix@post11.tele.dk - har erhvervet retten til domænenavnet phenix.dk, og
- at indklagedes registrering af domænenavnet "phenix.dk" er uberettiget og alene sket med henblik på videresalg.

Indklagede har gjort gældende,

- at klageren ikke har nogen varemærkeret til betegnelsen,
- at der ikke er tale om udbud af samme ydelser, og
- at "phenix.dk" er en helt privat side, som p.t. anvendes til indklagedes afsluttende hovedopgave på datamatiker uddannelsen.

Nævnets bemærkninger:

Det må efter det oplyste antages, at domænenavnet "phenix.dk" alene har ikke-erhvervsmæssig betydning for indklagede, hvorfor klagenævnet er tiltrådt af to medlemmer, som repræsenterer henholdsvis forbruger- og erhvervsinteresser, jf. forretningsordenens § 1 om nævnets sammensætning ved behandling af sager, som involverer forbrugerkrav.

Som sagen foreligger oplyst, giver den især anledning til at overveje, om indklagedes registrering og brug af domænenavnet strider mod almindelige retsgrundsætninger.

Indklagede har oplyst, at han ved domænenavnets registrering var ubekendt med klagerens brug af firmanavnet "Phenix", at han lod domænenavnet registrere for at bruge det i private og studiemæssige sammenhænge, og at han alene har anvendt domænenavnet i dette øjemed.

Nævnet har intet grundlag for at betvivle indklagedes forklaring, da klagerens firmanavn ikke kan anses for kendt i bredere kredse, og da den faktiske brug, som indklagede har gjort af domænenavnet, fremtræder som legitim og i overensstemmelse med det angivne formål.

Det forhold, at indklagede efter, at klageren havde krævet domænenavnet overført til sig, har forhandlet med klageren om at afstå domænenavnet for en rimelig godtgørelse, kan heller ikke i sig selv anses for at være udtryk for en illoyal adfærd.

Nævnet finder på den anførte baggrund, at indklagede har haft en rimelig og loyal grund til at registrere og anvende "phenix.dk" som domænenavn, og da indklagede har været først med hensyn til at lade navnet registrere som domænenavn, har indklagede herefter opnået en ret til dette domænenavn forud for klageren.

Nævnet træffer herefter følgende

A F G Ø R E L S E:

Der kan ikke gives klageren, Phenix v/Birger Madsen, medhold i, at indklagede, Allan Møller, skal overdrage domænenavnet "phenix.dk" til klageren.

Dato: 08.07.2001

Lene Pagter Kristensen (formand)

Mogens Kockvedgaard

Dorte Olesen