

KLAGENÆVNET FOR DOMÆNENAVNE

J.nr.: 221

Klager:

Hairtech ApS
Jegstrupvej 50
8361 Hasselager

v/Advokat Flemming Funch
Prinsessegade 41
7000 Fredericia

Indklagede:

Jacoiffeur ApS ved Henrik J. Pelsen
Nøjsomhedsvej 13
2100 København Ø

Parternes påstande:

Klagerens påstand

Indklagede tilpligtes at overdrage domænenavnet "keune.dk" til klageren.

Indklagedes påstand

Frifindelse.

Dokumenter:

Der er for nævnet fremkommet klageskrift af 16. maj 2002 med 5 bilag (1-5), orienteringsskrivelse af 18. juni 2002 fra klager om politianmeldelse af indklagede, svarskrift af 9. juli 2002, replik af 9. august 2002 med 2 bilag (6-7), supplerende processkrift af 21. august 2002 fra klager med 1 bilag (8), duplik af 9. september 2002 med 1 bilag (A). Parterne er ikke fremkommet med yderligere herefter.

Registreringsdato:

Indklagede har registreret "keune.dk" den 30. juni 1997.

Sagsfremstilling:

Klageren, som er et registreret anpartsselskab (cvr.nr. 18007193), driver under betegnelsen "Hairtech ApS" virksomhed med salg af professionelle hårplejeprodukter - herunder Keune-produkter - til frisører. Ifølge klagerens oplysninger overtog klager efter en generalforsamling den 15. juni 2000 alle aktiviteter i det indklagede selskab, herunder forhandlingen af produkter fra Keune Haircosmetics, som det indklagede selskab tidligere havde forestået. Indklagede modtog som betaling anparter i klagers selskab. I referatet fra generalforsamlingen står der blandt andet følgende: "*Forhøjelse af selskabets kapital gennem overtagelse af aktiviteten i selskabet Jacoiffeur ApS, cvr.nr. 67 25 32 13.*" Der er ikke fremlagt yderligere papirer vedrørende overdragelsen.

Parterne er uenige om, hvorvidt overdragelsen også omfattede domænenavnet "keune.dk", som indklagede oprindeligt har registreret og etableret.

På Keune Haircosmetics (producenten af Keune-produkterne) hjemmeside - www.keune.com - er under linket "worldwide" bl.a. angivet en liste over "Keune distributors worldwide", som for Danmarks vedkommende alene henviser til klager som forhandler af Keune-produkterne. Klager har – som del af bilag 3 - vedlagt et print af denne liste fra 15. maj 2002, hvori klagers website er angivet som www.keune.dk. Ved opslag i marts 2003 på producentens hjemmeside kunne konstateres, at listen fortsat alene henviser til klager som forhandler af Keunes produkter i Danmark, men nu uden nogen henvisning til et website.

Klager har – ligeledes som del af bilag 3 - fremlagt et print fra den oprindelige hjemmeside under domænet "keune.dk" fra 3. maj 2002, hvori der under overskriften "KEUNE the art of hairdesign" er henvist til 3 afdelinger – i Århus (med angivelse af klagers adresse), i Aabenraa og i København. Det fremgår af printet, at siden senest er opdateret 13. november 2000, og under denne oplysning er anført "Keune & Hairtech 2000".

Efter klagers erhvervelse af indklagedes aktiviteter var indklagedes direktør, Henrik J. Pelsen, ansat hos klager, indtil ansættelsesforholdet pr. 30. april 2002 blev bragt til ophør. Henrik J. Pelsen skrev herefter på vegne af indklagede den 1. maj 2002 et brev til klager (vedlagt som bilag 4 til klageskriftet), hvori det bl.a. hedder:

"Ligesom virksomhedsskatten for indkomståret 1999 ikke var indregnet i udkastet til åbningsbalance, er keune.dk heller ikke indregnet.

Domænet kan derfor erhverves for 10.582,00 kr, der bedes indbetalt inden 8 dage fra dato. Efter udløb af tidsfrist vil domænet blive redigeret til anden server og indholdet af websiden ændret."

Klager afviste indklagedes tilbud ved skrivelse af 16. maj 2002 (bilag 5 til klageskriftet) under henvisning til, at indklagede allerede havde solgt alle aktiviteter til klager - herunder domænenavnet. Sagen blev herefter indbragt for klagenævnet.

Af indklagedes regnskab - balancen pr. 30. juni 2001 - fremgår det, at selskabets eneste aktiv er en post værdipapirer, og at "*selskabets aktivitet har bestået i passiv besiddelse af aktier*". Af regnskabets note 2 fremgår "*Idet selskabets aktivitet er ophørt i regnskabsåret 1999/2000 og selskabet har været uden aktivitet i hele regnskabsåret 2000/2001 er sammenligningstal 1999/2000 ikke medtaget*". Selskabets formål i henhold til vedtægten er formueforvaltning.

Indklagede har oplyst, at indklagede er "erhvervsdrivende inden for frisørartikler en gros (formue forvaltning)", og at indklagede har haft forhandlingen af Keune-produkter siden 1986, hvorfor indklagede erhvervede domænet "keune.dk" ved registrering den 30. juni 1997. Indklagede var den første inden for branchen, som fik en hjemmeside, og som markedsførte denne, således at den blev kendt inden for branchen og blandt kunderne. Indklagede havde på registreringstidspunktet adkomst til varemærket i form af distribution/import af Keune-produkter. Indklagede har siden registreringen af domænenavnet "keune.dk" brugt navnet/domænet til markedsføring af produktet, og domænenavnet påtænkes eventuelt inden for nær fremtid aktiveret i virksomheden. Domænenavnet har været forsøgt solgt til klager, og nu - efter klagers afslag – vil indklagede forsøge at sælge det til en anden

frisør, som forhandler Keune-produkter. Indklagede har i øvrigt registreret domænenavnene ”jacoif-feur.dk” og ”pelsen.dk”. Indklagede har bestridt, at klager skulle være eneforhandler i Danmark, idet Keune Haircosmetic ikke ønsker at binde sig til en enkelt importør. Indklagede har endvidere anført, at klager kun er nævnt på producentens hjemmeside som følge af en registrering foretaget af Henrik J. Pelsen under en uddannelsestur til Holland.

Klager har fremlagt registreringsudskrift fra Patent- og Varemærkestyrelsen, som viser, at Keune Haircosmetic har et registret billedmærke.

Den 25. februar 2003 blev ”keune.dk” ikke anvendt aktivt. På hjemmesiden stod blot, at domænenavnet var hostet af Tiscali, og at henvendelser kunne rettes hertil.

Parternes anbringender:

Klageren har gjort gældende.

- at indklagede ved forsøg på afpresning og misbrug overtræder varemærkelovens § 42 og markedsføringslovens §§ 1 og 5,
- at indklagede har søgt at afpresse klager et beløb for et gode, som indklagede ikke har rettighed over,
- at indklagedes regnskabsangivelser og vedtægtsangivelser viser, at indklagede har betragtet domænet som overdraget, og ikke som et beholdt aktiv,
- at indklagede ikke har ret til at benytte navnet eller råde over det, og
- at indklagede ikke har haft ret til at benytte navnet ”Keune” til nogen form for markedsføring siden den 15. juni 2000.

Indklagede har gjort gældende.

- at indklagede hverken har overtrådt varemærkelovens § 42 eller markedsføringslovens §§ 1 og 5,
- at indklagede ikke har gjort sig skyld i afpresning,
- at overdragelsen på generalforsamlingen den 15. juni 2000 ikke omfattede domænenavnet ”keune.dk”, og
- at klager opfordres til at dokumentere det modsatte.

Nævnets bemærkninger:

Der er mellem parterne enighed om, at aktiviteterne i det indklagede selskab i juni 2000 blev overdraget til klager. Det fremgår samtidig af indklagedes årsregnskab for perioden 1. juli 2000 til 30. juni 2001, at indklagedes aktiver herefter alene bestod af aktier, og at selskabets aktivitet i det pågældende år alene har bestået i passiv besiddelse af aktier. Indklagedes formål er i overensstemmelse hermed angivet som formueforvaltning, jf. bilag 6, som er en registerudskrift vedrørende det indklagede selskab fra august 2002 fra Erhvervs- og Selskabsstyrelsen.

Det fremgår endvidere af sagens bilag 3, dels at hjemmesiden på www.keune.dk den 2. maj 2002 sidst var blevet opdateret den 13. november 2000, idet der herunder er anført ”Keune & Hairtech 2000”, dels at der på producentens hjemmeside i hvert fald indtil maj 2002 er blevet henvist til dette website som værende klagers website. Keune Hair Cosmetics har således som varemærkeindehaver været indforstået med klagers brug af websitet.

Nævnet lægger på baggrund af det anførte til grund, at overdragelsen af aktiviteterne i indklagedes tidligere selskab tillige omfattede domænenavnet "keune.dk", et resultat, som tillige stemmer med formodningsreglen i varemærkelovens § 38, som er sålydende:

"§ 38. Retten til et varemærke kan overdrages i eller uden forbindelse med den virksomhed, hvor det benyttes.

Stk. 2. Overdrager nogen sin virksomhed, går retten til virksomhedens varemærker over til erhververen, medmindre andet er eller må anses for at være aftalt."

Nævnet finder på baggrund af det anførte, at indklagedes fastholdelse af registreringen af domænenavnet "keune.dk" i eget navn og undladelse af vederlagsfrit at overføre registreringen til klageren er uberettiget, og nævnet tager som følge heraf klagers påstand til følge. Det bemærkes, at nævnet ikke herved har taget stilling til, hvorvidt andre – herunder producenten som indehaver af varemærket Keune – kan gøre krav på at få domænenavnet overført til sig.

Nævnet træffer herefter følgende

A F G Ø R E L S E:

Indklagede, Jacoiffeur ApS ved Henrik J. Pelsen, skal anerkende, at den foreliggende registrering af domænenavnet "keune.dk" er i strid med gældende dansk ret, og at registreringen af domænenavnet overføres til klageren, Hairtech ApS. Overførslen skal ske 4 uger fra nedenstående dato.

Klagegebyret tilbagebetales til klageren.

Dato: 3. april 2003

Lene Pagter Kristensen
(Formand)

Dorte Olesen

Jens Schovsbo