

KLAGENÆVNET FOR DOMÆNENAVNE

J.nr.: 2021-0181

Klager:

Nordic Food Service ApS
Hjulmagervej 23X
7100 Vejle
Danmark

Indklagede:

Mette Thinggaard
Niels Kjeldsensvej 11
7100 Vejle
Danmark

v/advokat Jacob Plum Tholle

Parternes påstande:

Klagerens påstand

Indklagede tilpligtes at overføre domænenavnet ”thinggaardfood.dk” til klageren.

Indklagedes påstand

Frifindelse.

Dokumenter:

Der er for klagenævnet fremkommet klageskrift af 18. august 2021 med tre bilag (bilag 1-3), svarskrift af 3. september 2021 med syv bilag (bilag A-G), replik af 8. september 2021 med seks bilag (bilag 4-9), duplik af 23. september 2021 med to bilag (bilag H og I), processkrift 1 af 11. oktober 2021 med tre bilag (bilag 10-12) og processkrift A af 27. oktober 2021.

Registreringsdato:

Indklagede har været registrant af domænenavnet ”thinggaardfood.dk” siden den 23. juli 2021.

Sagsfremstilling:

Klageren er et anpartsselskab, der ifølge udskrift fra Det Centrale Virksomhedsregister (bilag 3) er registreret under navnet Nordic Food Service ApS (CVR-nummer 37071234) med startdato den 27. august 2015. Selskabet er registreret under branchekode 562100 ”Event catering”, og selskabets

formål er at ”drive fødevarer virksomhed samt hermed beslægtet virksomhed”. Selskabet, der er stiftet af Simon Berg Pedersen og indklagede, Mette Thinggaard, er ejet af Simon Berg Pedersen og Morten Ensted Stisen. Det fremgår endvidere, at selskabet frem til den 10. juli 2021 var registreret under navnet Thinggaard Food ApS. Endelig fremgår det, at selskabet oprindeligt blev stiftet som et iværksætterselskab, men den 20. december 2019 blev omdannet til et anpartsselskab.

Indklagede driver en enkeltmandsvirksomhed, der ifølge udskrift fra Det Centrale Virksomhedsregister (bilag A) er registreret under navnet Mette Thinggaard (CVR-nummer 36361352) med startdato den 1. marts 2015. Virksomheden er registreret under branchekode 562100 ”Event catering”, idet virksomheden fra sin stiftelse til den 31. juli 2021 var registreret under branchekode 561020 ”Pizzeriaer, grillbarer, isbarer mv.”

I klageskriftet er bl.a. anført følgende:

”Mette Thinggaard og Simon Berg Pedersen har tilsammen drevet Thinggaardfood ApS siden 2015. I denne periode har virksomheden brugt Thinggaardfood.dk. Mette Thinggaard og Simon Berg Pedersen har siden virksomhedens start købt domænet thinggaardfood.dk. Hjælp til køb af domænet samt opsætning af tilhørende e-mailadresser er sket ved hjælp fra It-Connect (Morten Skandahus).

Virksomhedens parter vælger den 28.02.2021 at gå hvert til sit. Simon Berg Pedersen køber Mette Thinggaard ud af virksomheden (se overdragelsesaftale). Overdragelsesaftalen omfatter en købspris for hele Thinggaardfood ApS. Dog er der i aftalen skrevet, at virksomheden må bruge navnet thinggaard food frem til den 31.06.2021. Købsprisen omfatter alle materiale og immaterielle anlægsaktiver, herunder rettigheder, da der udregnet en goodwill i købsprisen.

Virksomheden bruger ikke navnet thinggaard food til marketing eller andet efter den 31.06.2021. Da vi har skiftet navn. Simon Berg Pedersen netop har købt virksomheden og den goodwill, som denne har opbygget. Mener vi stadig vi har retten til domænet, da domænet siden har fungeret som ”forward” til vores nye hjemmeside og fra gamle mails til nye emails. Vi modtager en del henvendelser på vores gamle emails, som grundlaget for vores forretning. Dette vil vi gøre mange år ud i fremtiden, da vi har kunder, som har vores oplysninger og email, og hvor vi har aftalt selskaber ud i fremtiden.

Ved overdragelsen af anparterne foretager den sælgende part en overførsel af domænet i sit navn (vi kan ikke hente historiske oplysninger på DK hostmaster). Da der ud fra vedkommendes synspunkt ”ville sikre sig selv”. Da overførsel af domænet sker. Dette gør, at vi får problemer med vores hjemmeside og email.

Vi beder derfor vedkommende om at overføre domænet til os, hvilket vedkommende gør. Herefter fortsætter problemerne med vores hjemmeside og email. Vi kontakter Morten Skandahus (it-connect) for at få hjælp, hvorefter han beder om at få overført domænet, så han kan sætte det op forfra.

Vi overfører domænet og It connect fikser problemerne. Da vi så beder om, at få domænet tilbage vil Morten Skandahus (it connect) ikke overføre domænet til os, da den sælgende part også gør krav på domænet. (se email vedhæftelser) Vi beder derfor It connect om ikke at foretage sig noget, indtil der er fundet en løsning.

I mellemtiden undersøger vi, hvordan vi kan få domænet tilbage i forhold til klagenævn, advokat etc. og afventer. Den 31.06.2021 ophører vores email forward samt forward til websiden, hvorfor vi kontakter It connect for at høre, hvad der sker. It connect (som tredjepart) begynder at blande sig i aftalen mellem køber og sælger af virksomheden, og at vi ikke har ret til domænet. Yderligere skriver It-connect, som tredjepart allerede har gang i at sælge domænet til Mette Thinggaard, hvilket vi stiller os meget uforstående overfor, da vi mener, at Nordic Food Service har ret til domænet. Se vedhæftet email.

...

Vi har ud fra en gensidig aftale med sælger købt Thinggaardfood ApS med alle materielle og immaterielle rettigheder, som virksomheden har brugt og råder over Vi har ligeledes købt goodwill. Yderligere har vi brugt over 1 mio. på markedsføring de sidste 5 år på netop navnet, hvorfor vores kunder kender navnet samt vores email og hjemmeside. Vi modtager mange email om nye selskaber og har allerede booket selskaber samt catering på vores gamle emails. samt 50 % af vores besøgende skriver thinggaardfood.dk, før at de bliver henvist til vores nye side. Dette har stor indvirkning på vores forretning.

Vi har pr. den 31.07.2021 haft en nedgang i selskaber, som kontakter os mht vores service på 80 %, da disse er gamle kunder, som kontakter os på vores gamle email. Dags dato er domænet videre (overført til) Mette Thinggaard, som vi hermed retter klagen til.”

Bilag 1 er en anpartsoverdragelsesaftale af 26. februar 2021 vedrørende Thinggaard Food ApS. Det fremgår, at J&MT Holding IVS, der er ejet af indklagede, ved overdragelsesaftalen solgte sine anparter til S. Berg Holding IVS, der er ejet af Simon Berg Pedersen, således at S. Berg Holding IVS blev eneanpartshaver. Af aftalen fremgår endvidere følgende:

”2. Overdragelsesdagen

2.1. Køberens overtagelse af Anparterne sker med virkning pr. 28/2-2021 samtidig med at Aftalen underskrives af Parterne, hvorefter såvel økonomiske og forvaltningsmæssige rettigheder og enhver risiko knyttet til Anparterne overgår til Køberne i enhver henseende.

...

5. Efter overdragelsen

...

5.3.2. Parterne er enige om, at navnet Thinggaard Food ApS ændres senest 30/6-21. Navnet Thinggaard medfølger Sælgeren, og må ikke af Køberen benyttes, bruges, refereres til efter 30/6-21.”

Bilag 2 er en mailkorrespondance fra den 10. og 11. juli 2021 mellem klageren og virksomheden IT-Connect. Korrespondancen må forstås således, at klageren anmoder om, at få domænenavnet ”thinggaardfood.dk” overdraget til sig, hvilket IT-Connect afviser at medvirke til, idet IT-Connect oplyser, at IT-Connect har igangsat ”flytning/salg” af domænenavnet ”thinggaardfood.dk” til indklagede.

I svarskriftet er anført bl.a. følgende:

”Her liggess til grund, at Mette Thinggaard – bærer navnet Thinggaard.

Som af sagens bilag A fremgår det, at Mette Thinggaard driver selvstændig virksomhed.

Domænenavnet skal derfor benyttes til videre drift af den allerede eksisterende virksomhed, der er drevet igennem flere årtier.

Af bilag B fremgår det desuden, at Mettes husbond Jesper Thinggaard har drevet selvstændig virksomhed fra 1999 - 2015 – hvorefter Mette overtog forretningen, som startede 1/3-15 – dags dato.

Begge virksomheder har branchekoden catering – og derved blev Thinggaard Food født slut 2015. Som af klagerens fremlagte bilag 3 fremgår det, at navnet Thinggaard blev valgt til den fælles virksomhed.

Som det fremgår af bilag 1, blev der enighed om, at vejene skulle skilles.

Som sagens bilag C fremlægges den mailkorrespondance, imellem klageren og dens revisor, hvoraf det tydeligt fremgår, at strukturen skulle forandres, navnet ændres og flere tiltag skulle ske. – hele det setup, der var opbygget igennem tiden ikke længere skulle have dets virke. Kundeklientel skulle udskiftes, og det var i øvrigt intet værd – i købsøjemed – naturligvis.

Jf. bilag 2 tilhørte Thinggaardfood.dk ikke cvr. Nr. 37071234 – men derimod en mand ved navn Morten Skandshus. I samme bilag 2 læses Mortens irritation over at skulle være havnet i midten af en strid. Cvr. 37071234 har aldrig betalt for domænet.

Mette Thinggaard og Mortens Skandshus har indgået aftale om etablering af ny hjemmeside, af respekt for den indgåede aftale, skulle den etableres efter 1/7-20. Dette skulle give ro til at få det nye navn i cvr. 37071234, hjemmesiden flyttet og ændret mv. uden forstyrrelse fra Mette Thinggaard. Mette Thinggaard har taget aftalen seriøst og handlet ud fra den aftale.

Vedhæftet som bilag D faktura for udført arbejde.

Som tilsluttede fremstilling ses bilag E, hvor der gøres opmærksom på problemer i forbindelse med navnet/domænet – der er på dette tidspunkt fortsat 3 fulde mdr. til at agere, reagerer og handle ud fra den oplysning, der kommer fra alle parter. Der oplyses klart og uomtvisteligt, at navnet, domænet mv. ikke indgår i den aftale, der er lavet – ligeledes at Simon, som var 100% ejer på daværende tidspunkt, har indgået en tydelig aftale om, at han absolut ikke ønskede virksomhedens fortsatte drift.

Morten Stisen, i dag medejer af cvr. 37071234, var dengang ikke en del af forhandlingerne, samtalerne, underskriften, eller deltagende i så meget som et eneste møde. Og ikke ejer, bestyrelsesmand eller lign. – os bekendt udelukkende en kammerat til Simon privat. Muligvis er der solgt en virksomhed til ham, under falske forudsætninger, når han tydeligt gør krav på noget, der aldrig har tilhørt cvr. 37071234 og desto mindre var en del af den handel, der blev foretaget imellem Mette og Simon.

Mette Thinggaard har handlet i god tro, og løbende i processen gjort tydeligt opmærksom på aftalen og dets indhold. Simon har pr. dato fortsat ikke betalt for virksomheden til fulde. Derfor ligges det tilmed til grund for frifindelsen, jf. bilag E, at der ikke er sket endelig afregning, ergo er aftalens indhold og købet ikke færdig afklaret pr. dato.

Bilag F dokumenterer en truede adfærd overfor IT-connect, i forbindelse med aftalen Mette og Simon imellem ophørte pr. 30/6-20, brugsretten er ophørt og Mette Thinggaard har købt domænet af Morten Skandshus privat på dette tidspunkt. I henhold til omtalte bilag F, gætter Morten Stisen, at der ikke er indgået en aftale, da cvr. 37071234 i hvert fald ikke har. På bilag E læses tydeligt 3 mdr. inden præcis samme problematik, uden at de har ageret herpå. Aftalen er ikke ny viden.

...

Bilag B er et udskrift fra Det Centrale Virksomhedsregister vedrørende en enkeltmandsvirksomhed, der var registreret under navnet Jesper Budde Thinggaard (CVR-nummer 21358304) med startdato den 1. januar 2013 og ophørsdato den 3. marts 2015. Virksomheden var registreret under branchekode 561020 "Pizzeriaer, grillbarer, isbarer mv." og bl.a. bibranchekode 562100 "Event catering".

Bilag C er en mailkorrespondance fra perioden 8.-14. februar 2021 mellem klageren og en revisor.

Bilag D er en faktura af 25. august 2021 fra IT-Connect til indklagede vedrørende etablering af en hjemmeside for indklagede.

Bilag E er en mailkorrespondance fra den 31. marts 2021 mellem klageren, indklagede og IT-Connect. Det fremgår af korrespondancen, at klageren gør gældende, at IT-Connect skal medvirke til, at domænenavnet "thinggaardfood.dk" overdrages til klageren, mens indklagede bestrider, at domænenavnet "thinggaardfood.dk" indgik i aftalen om overdragelse af anparterne i Thinggaard Food ApS.

Bilag F er en mail af 10. juli 2021 fra klageren til IT-Connect. Af mailen fremgår bl.a., at IT-Connect skal ændre navneserveren for domænenavnet "thinggaardfood.dk" og sikre, at mails til "thinggaardfood.dk" bliver viderestillet til en mailkonto tilknyttet domænenavnet "nordicfoodservice.dk".

Bilag G er indklagedes fødsels- og dåbsattest, hvoraf fremgår, at indklagede bærer efternavnet "Thinggaard".

Klageren har i replikken anført bl.a.:

"Bilag A:

Henviser til en virksomhed, som vi ikke kender til. Det har intet med virksomheden vi har oprettet sammen at gøre (Thinggaard Food cvr 37071234 oprettet den 27.08.2015).

Virksomheden, der henvises til, er en enkeltmandsvirksomhed med branchekoden (pizzeria, grillbar isbar). Desuden blev domænet købt og betalt af Thinggaard Food cvr 37071234, da virksomheden blev oprettet. Se bilag for virksomhedsdannelse bilag 4.

Bilag B:

Som omhandler selvstændig virksomhed, og som Mette overtog den 1/3 15 har intet med sagen eller domænet at gøre.

Ligeledes har navnet ikke været brugt eller domænet været købt før den fælles virksomhed blev oprettet 27.08.2015. Domænet blev først registreret og købt af virksomheden den 06.11.2018, altså hvor begge parter var enige om, at de skulle have en webshop i virksomheden.

Påstanden i bilag A og bilag B er derfor faktisk forkert. Se bilag 5 registrering i whois databasen for domæner.

Bilag 1:

Som henviser til mailkorrespondance omkring salg af virksomheden er korrekt dog med undtagelse af "kundeklientel skulle udskiftes, da det intet var værd i købsøjemed" Dette er faktisk forkert, da der på overdragelsesdagen og dermed købstidspunktet blev betalt en betænkelig sum til goodwill 3 år ud i fremtiden. Denne er indeholdt i den samlede (foreløbige) købesum pr. den 13.12.2020. Goodwill tæller derfor kunder, navn, domæne, hjemmeside etc. (Se bilag 6)

Bilag 2

henviser til at thinggaardfood.dk ikke ejes af det daværende Thinggaard Food IVS. Påstanden er faktisk ikke korrekt. Vi fik tredjepart It-connect ved Morten Skandahus til at stå for vores hosting, email etc. samt domæneopsætning, og hvad der dertil hørte med. Det daværende Thinggaard Food betalte it connect for hosting, domæne afgift etc. (se bilag 7 og 8)

Bilag D

Dokumentet som der henvises til med forklaringen på, at det er respekten for den indgåede aftale er ikke korrekt. Ved overdragelsen blev der betalt goodwill. Overdragelseskontrakten gælder for alle materielle og immaterielle anlægsaktiver herunder domæne. Yderligere skulle hjemmesiden ikke flyttes eller andet. Nævnet skulle ændres, men hele forretningen er bygget op på det gamle navn samt kundekendskab til netop Thinggaard Food. Det er jo det, vi har betalt for.

Bilag E

Henviser til en email mellem revisor og nordic food service. At revisoren oplyser, at domænet ikke indgår i aftalen, er ikke faktisk korrekt. Der er ingen tekst eller andet i aftalen, som beskriver ... at domænet ikke følger med i overdragelsen. Det er et immaterielt anlægsaktiv, som er med, når man køber en virksomhed. Igen det er også det, vi har betalt goodwill for. Se tidligere overdragelsesaftale se bilag 6 (overdragelsesaftale). Der står intet om, at domænet ikke følger med i aftalen. I samme bilag E henvises der til, at Simon ikke ønsker virksomhedens fortsatte drift. Det er ikke korrekt. Virksomheden er i fuld drift?

At Morten Stisen nævnes, er sagen uvedkommende, har intet med overdragelsen eller domænet at gøre. Jeg har siden solgt 50 % af forretningen til Morten Stisen. Han har ligeledes fuldmagt fra mig den 01.03.2021 til at agere fuld ud for virksomheden. At Simon ikke har betalt for virksomheden, er faktisk ikke korrekt (se bilag 9) omkring opgørelse og afregning af virksomheden fra den 31.12.2020 og frem til overdragelsesdatoen. Som aftalen også foreskriver. Virksomheden opgøres pr den 31.12.2020 samt de 2 måneder frem til overdragelsesdatoen den 28.02.2021. (se bilag 9). Påstanden er derfor faktisk forkert. Dette er ligeledes diskuteret med modpartens advokat for længe siden, og vi har intet hørt tilbage. Se (bilag 9.2)

Bilag F:

Der er intet truende adfærd, vi fremsætter fakta til tredjepart intet andet. Brugsretten til domænet er ikke ophørt. Vi ved ikke, hvor dette kommer fra, da det ikke står i vores aftale. Vi har lige siden domænet blev overført til tidligere ejers mand!! (uden aftale eller andet) (Jesper Thinggaard). Har vi fremsat krav på at domænet tilhører os.

...

En simpel søgning på cvr.dk proff.dk viser, at Mette Thinggaard ikke har haft nogen virksomhed i hele levetiden som tilnærmelsesvis har henvist eller brugt navnet Thinggaard eller Thinggaard food, hvorfor vi undrer os over denne påstand. Der er absolut intet CVR-nummer, som har været eller ejes af hverken Mette Thinggaard eller Jesper Thinggaard.”

Bilag 5 er et udskrift fra DK Hostmasters WHOIS-database, hvoraf fremgår, at indklagede er registrant af domænenavnet ”thinggaardfood.dk”, der oprindeligt blev registreret den 11. juni 2018.

DK Hostmaster har ved mail af 19. august 2021 oplyst, at indklagede blev registrant af domænenavnet ”thinggaardfood.dk” den 23. juli 2021.

DK Hostmaster har ved mail af 17. november 2021 oplyst, at Morten Skandshus (IT-Connect) var registrant af domænenavnet ”thinggaardfood.dk” forud for indklagede.

Bilag 6.1 er tilsyneladende en beregning af værdien af goodwill for Thinggaard Food ApS. Det fremgår ikke, om domænenavnet ”thinggaardfood.dk” indgik i grundlaget for beregningen.

Bilag 7 er en faktura af 1. november 2020 fra IT Connect til Thinggaard Food ApS (nu Nordic Food Service ApS, dvs. klageren), der tilsyneladende vedrører en drift- og vedligeholdelsesaftale af en hjemmeside. Det fremgår ikke, hvilket domænenavn fakturaen knytter sig til.

Bilag 8 er en faktura af 31. marts 2021 fra IT Connect til Nordic Food Service ApS (klageren), der bl.a. angår forskelligt arbejde vedrørende et domænenavn, herunder skift af navneserver. Det fremgår ikke, hvilket domænenavn fakturaen knytter sig til.

Bilag 9 er en mail af 28. marts 2021 fra Simon Pedersen til Morten Stisen angående en balanceopgørelse for Thinggaard Food ApS.

Bilag 9.1. er en mail af 3. juni 2021 fra klageren til indklagedes advokat, advokat Jacob Plum Tholle, vedrørende forskellige udeståender mellem parterne.

Indklagede har i duplikken anført bl.a.:

”Nærværende sag angår overordnet klagers ønske om at anvende domænenavnet på indklagedes virksomhed, som samtidig er klagers konkurrent. Dette er i sig selv i strid med grundlæggende principper og regler om eneret til erhvervsmæssige kendetegnsrettigheder.

Parternes klageskrift, svarskrift og replik giver anledning til en kort opsummering om sagens faktiske omstændigheder.

Parterne

Parterne er begge aktive på markedet for catering-/eventydelser, herunder bl.a. omkring Vejle og ”Trekantsområdet” i øvrigt.

Klager driver virksomheden Nordic Food Service ApS. CVR-udskrift er sagens bilag 3. Klager anvender domænet www.nordicfoodservice.dk som sin hjemmeside. Print af domænet fremlægges som bilag H. Anpartsselskabet for klager ejes ifølge officielle registreringer af Simon Berg Pedersen og Morten Stisen, der tillige begge er direktører og tegner selskabet i forening.

Indklagede, Mette Thinggaard, driver virksomheden Thinggaard Food. Virksomheden drives fra CVR 36361352, og CVR-udskrift er sagens bilag A.

Virksomhedsoverdragelse af Thinggaard Food ApS

Thinggaard Food ApS blev oprindeligt stiftet 27. august 2015 under navnet Thinggaard Food IVS. Selskabet blev stiftet af Mette Thinggaard og Simon Berg Pedersen i forening.

Selskabet blev omdannet til ApS i 2019. Den 26. februar 2021 indgik de reelle ejere Mette Thinggaard og Simon Berg Pedersen den anpartsoverdragelsesaftale, der er sagens bilag 1. Dermed solgte Mette Thinggaard sin andel til Simon Berg Pedersen, som dermed fik 100 % ejerskab, dog i en selskabsmæssig holding-struktur. Selskabet skiftede samtidig navn til Nordic Food Service ApS.

Da køber (reelt Simon Berg Pedersen) var fuldt bekendt med virksomhedens forhold, aktiver mv., blev der indsat sædvanlig klausul om ansvarsfraskrivelse, jf. sagens bilag 1, aftalens pkt. 4.1. I anpartsoverdragelsesaftalens pkt. 5.3.2 blev det tillige aftalt, at der skulle ske navneændring væk fra Thinggaard Food ApS senest den 30. juni 2021, idet navnet fulgte med sælger (reelt Mette Thinggaard, jf. underskrift). Der var tale om en overdragelse af kapitalandele, og dermed ikke en egentlig aktivoverdragelse af bestemte aktiver, og dermed ej heller et givet domænenavn som en del af en bestemt goodwill, således som klager anfører.

Domænenavnet - thinggaard.dk

Domænet www.thinggaard.dk anvendes i dag af Mette Thinggaards virksomhed, Thinggaard Food, som hjemmeside for virksomheden. Udskrift af domænet vedlægges som bilag I.

Aktuel registrant ifølge DK Hostmaster er Mette Thinggaard, der således ejer domænet.

Domænet blev ifølge DK Hostmaster oprindeligt registreret 11. juni 2018.

Domænet har historisk været benyttet af Thinggaard Food ApS siden domæneregistreringen i 2018, og indtil Mette Thinggaard blev købt ud af Thinggaard Food ApS. Det er for indklagede ikke muligt officielt at se historiske ejere. Domænet har formentlig tidligere været noteret med registrant Morten Skandshus (person nævnt i bilag 2), idet han foretog den formelle registrering for Mette Thinggaard og/eller Thinggaard Food ApS. Morten Skandshus har aldrig civilretligt været reel ejer af domænet.

Thinggaard Food og Nordic Food Service

Mette Thinggaard solgte sine anparter i Thinggaard Food ApS på vilkår om, at navnet ikke indgik i handlen, men fulgte med hende. Der henvises til bemærkninger ovenfor om anpartsoverdragelsens pkt. 5.3.2.

Det var dog et vilkår, at navnet fortsat kunne benyttes i Thinggaard Food ApS efter anpartsoverdragelsen og frem til 30. juni 2021, hvorefter selskabet Thinggaard Food ApS ikke længere kunne benytte eller relatere til navnet "Thinggaard". Dette blev er specifikt aftalt mellem aftalens parter (Mette Thinggaard og Simon Berg Pedersen).

Nordic Food Service ApS har ikke dokumenteret på noget tidspunkt at have været ejer af domænet thinggaard.dk

ANBRINGENDER

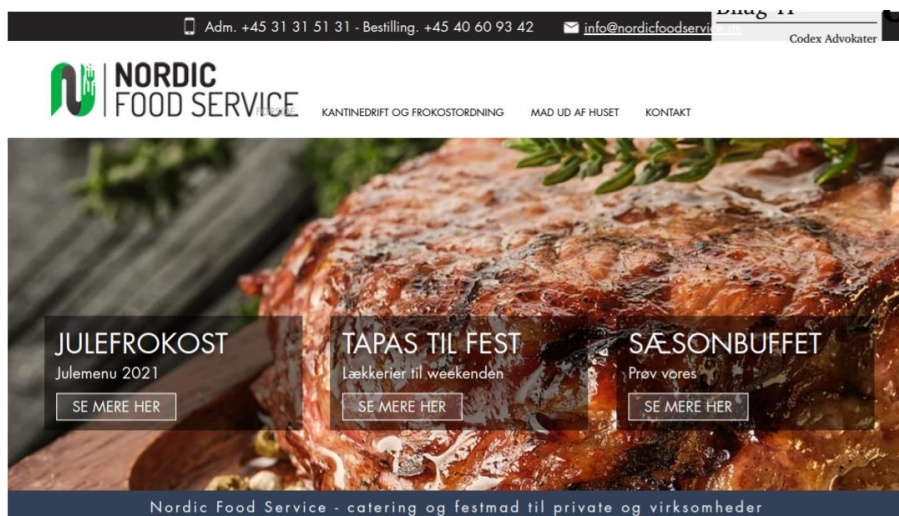
Indklagede gør yderligere gældende, at domænet thinggaard.dk rettelig tilkommer indklagede, og at indklagedes ejerskab ikke er i strid med god domænenavnsskik, jf. domænelovens § 25.

Klager har i medfør af anpartsoverdragelsesaftale for Thinggaard Food ApS modsat accepteret at afstå fra enhver benyttelse af ordet "Thinggaard". Dette må tillige indbefatte sammenstillinger af ord, hvori "Thinggaard" indgår, herunder fx "Thinggaard Food" eller "thinggaardfood".

Klager, der anvender navnet "Nordic Food Service", vil i øvrigt ikke med nogen hjemmel i markedsførings-, varemærke- og selskabsretlige regler kunne anvende ordet eller navnet "Thinggaard". Klager har aftaleretligt afskåret sig muligheden for at bruge navnet, og har derudover ingen erhvervsmæssig relation til navnet. Måtte klager bruge indklagedes navn, vil dette skabe forveksling mellem parterne, og forvekslingen har særlig væsentlig betydning, når parterne er aktive på det samme marked for catering og events, herunder tillige er konkurrenter på det lokale marked omkring "Trekantsområdet" og nærliggende områder. Klagers brug vil derfor stride mod reglerne i markedsføringslovens § 22, varemærkelovens § 4, og selskabslovens § 2, stk. 2-3, og benyttelse af domænet med indklagedes navn, vil dermed være i strid med domænelovens § 25.

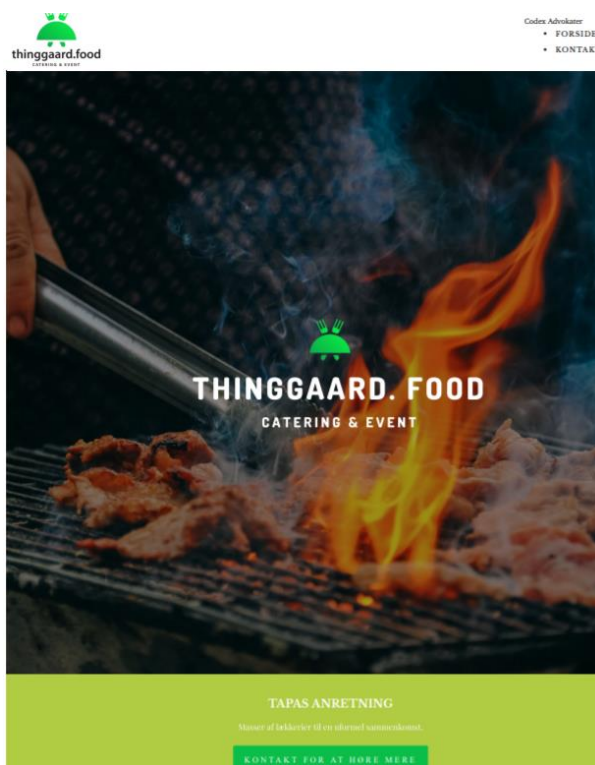
Klager er dermed ikke berettiget til at få domænet overdraget til sig."

Bilag H er følgende skærmpoint af 23. september 2021, der viser indholdet på domænenavnet "nordicfoodservice.dk":



MAD UD AF HUSET

Bilag I er følgende skærmpoint af 23. september 2021, der viser indholdet på domænenavnet "thinggaardfood.dk":



Sekretariatet har ved opslag den 19. august 2021 og 3. december 2021 konstateret, at domænenavnet "thinggaardfood.dk" fremstod som vist ovenfor.

Klageren har i processkrift 1 anført bl.a.:

"a. Som tidligere anført gør vi ikke brug af navnet Thinggaard i vores markedsføringsmateriale efter den 28.02.2021, som også er anført i overdragelsesbetingelserne. Vi taler her om domænet thinggaardfood.dk, som har været virksomhedens navn i mange år, som virksomhedens er bygget op om, og som der endvidere er betalt goodwill for ved anpartsoverdragelsen.

b. Vi mener derfor, vi har ret til domænet, da dette udgør vores kundebase og kendskab hertil. Vi har oplevet nedgang i sidevisninger, da Thinggaard Food ikke peger på nordicfoodservice.dk. Samtidig har vores mange tidligere kunder ikke kunne få fat i os grundet e-mails som tilhørte ThinggaardFood.dk domænet.

2. Kommentar til modpartens svar duplik "Partnere" side 2

a. "Parterne er begge aktive på markedet for catering...." Vi har svært ved at se nogen aktivitet, da hjemmesiden ikke indeholder hverken specifikke ydelser, priser, menuer eller andet.

b. Der er intet CVR-nummer tilknyttet hjemmesiden

c. Der er ingen adresse tilknyttet hjemmeside, hvorfor man fra et levnedsmiddelssynspunkt ikke er lovligt, idet der skal forefindes en adresse på et levnedsmiddelkontrolleret køkken.

d. Der er ingen smileyordning,

e. Virksomheden eller hjemmesiden er ikke anmeldt til fødevaretilsynet

f. Hjemmesidens henvisninger "kudeanmeldelser" er direkte taget fra hjemmesiden nordicfoodservice.dk bilag "10" og bilag "11".

g. At den indklagede driver "Thinggaard food" er ... ikke korrekt. Det er en enkeltmadsvirksomhed som ikke har nogen former for tilknytning til hjemmesiden etc. Yderligere har virksomheden ikke navnet ... "thinggard food". Virksomheden hedder Mette Thinggaard, da det er personlig ejet.

h. Yderligere har virksomheden Mette Thinggaard pr den 01.07.2021 pludselig skiftet branchekode til event og catering.

...

j. Man kan ikke kontakte virksomheden. Der er intet telefonnummer og flere af vores tidligere kunder har fået fat i os via krak søgning (på navn) simon berg pedersen for at sige, at de ikke har hørt fra os, da de har indsendt en webform på siden thinggaardfood.dk

k. Sidst men ikke mindst arbejder Mette Thinggaard på Vejleffjord spa hotel, man kan så undre sig at man har tid til at køre en virksomhed ved siden af. Men dette underbygger bare endnu engang, at der ingen aktivitet er i virksomheden. (Bilag 12).

Siden er set fra vores side en proforma hjemmeside grundet overstående oplysninger. Der er ingen aktivitet i virksomheden.

3. Kommentar til modpartens duplik til ” Virksomhedsoverdragelse af Thinggaard Food ApS” siden 2

a. Det påstås at ”I anpartsoverdragelsesaftalens pkt. 5.3.2 blev det tillige aftalt, at der skulle ske navneændring væk fra Thinggaard Food ApS senest den 30. juni 2021, idet navnet fulgte med sælger”. Det er faktisk forkert.

i. NEJ, der står sort på hvidt at:

”Parterne er enige om, at navnet Thinggaard Food ApS, ændres senest 30/6-21. Navnet Thinggaard medfølger Sælgeren, og må ikke af Køberen benyttes, bruges, refereres til efter 30/6-21.

ii. Navnet ændres og vi må ikke bruge thinggaard i markedsføringssammenhæng, da tidligere ejer ikke vil associeres med virksomheden. Dette har dog intet at gøre med domænet thinggaardfood.dk, som skulle henvise til nordicfoodservice.dk, og som der er betalt goodwill for. Vi har et formål med at drive forretning på eksisterende kunder, som finder os via thinggaardfood.dk, som så videresendes til nordicfoodservice.dk.

b. ”Den 26. februar 2021 indgik de reelle ejere Mette Thinggaard og Simon Berg Pedersen den anpartsoverdragelsesaftale, der er sagens bilag 1. Dermed solgte Mette Thinggaard sin andel til Simon Berg Pedersen, som dermed fik 100 % ejerskab, dog i en selskabsmæssig holdingstruktur. Selskabet skiftede samtidig navn til Nordic Food Service ApS.”

i. Selskabet skiftede ikke navn på samme tidspunkt for anpartsoverdragelsen, så dette er faktisk forkert. Dette blev først gjort senere.

c. Kommentar til modpartens duplik omkring ”Der var tale om en overdragelse af kapitalandele, og dermed ikke en egentlig aktivoverdragelse af bestemte aktiver, og dermed ej heller et givet domænenavn som en del af en bestemt goodwill, således som klager anfører.”

i. Dette er også faktisk forkert. (Kapitalandele dækker over anparts- og aktie overdragelse) og har netop indvirkning på, hvordan virksomheden overtages: Nemlig hele virksomheden inkl rettigheder. Se nedestående.

ii. Hvis der sker overdragelse af et selskabs aktier/anparter (kapitalandele), vil køber uden videre overtage hele virksomheden (anparter), herunder rettigheder og forpligtelser, i forhold til blandt andet personale, leverandører, kunder mv. Sælger overdrager kapitalandele til køberen, hvilket medfører, at køber overtager selskabet – altså virksomhedens forpligtelser og rettigheder. Ved overdragelse af kapitalandele, som også kaldes aktieoverdragelse, er det altså selve aktierne, som er relevante for beskatningen ved salg af virksomhed ...

...

6. Berettigelse til domænet

a. Som tidligere nævnt, mener vi at vi har krav på domænet. Grundet overstående, omtvistelige fakta. Vi er en ordentlig virksomhed som er bygget op over 5 år, hvor kunder kender os og hvor

trafikken til vores omsætning kommer fra thinggaardfood.dk, Grunden til at vi købte anparterne og derved goodwill (dvs kunder, historik, rettigheder (immaterielle som materielle) har under domænet thinggaardfood.dk som vi ville bruge til at henvise til det nye navn. Det er en del af virksomheden som vi har købt. Dog ville vi ikke bruge Thinggaard i navnet til markedsføring etc. dette har dig (set fra vores side) intet med domænet thinggaardfood.dk at gøre.

b. Vi driver en reel virksomhed med millionomsætning. Dog kan det ud fra ovenstående ikke sigen on cvr nummeret til mette thinggaard som reelt ikke kan drive fødevarevirksomhed grundet ovenstående.”

Bilag 10 er følgende kundefeedbacker, der findes på indklagedes hjemmeside på domænenavnet ”thinggaardfood.dk”:



The image shows three customer testimonials from Thinggaard Food, each presented in a white box with a green decorative element at the top left. The testimonials are:

- Lene Pedersen:** "Mad fra Thinggaard Food til studentergilde. 50-års fødselsdag, arbejdspladsens julefrokost og flere gange take-away. Alle gangenesuper flot tilberedt og rigeligt medmad og stor fleksibilitet... Det kan ikke være en tilfældighed!"
- Natasja Buch Jensen:** "Det fortjener 100 stjerner det her! Det var så lækkert det hele. Fuldendte helt klart en ellers heltigennem fantastisk nytårsaften. Tak for mad."
- Sabina Torpe:** "Thinggaard food leverede en superlækker buffet bestående af fisk og skaldyr til vores barnedåb. Flot anretning, meget friskt og velsmagende. Vi er meget tilfredse og vi vil helt sikkert bruge Thinggaard Food igen."

Bilag 11 er følgende kundefeedbacker, der findes på klagerens hjemmeside på domænenavnet ”nordicfoodservice.dk”:

”

*Det fortjener 100 stjerner det her!
Det var så lækkert det hele.
Fuldendte helt klart en ellers helt
igennem fantastisk nytårsaften.
Tak for mad.*

Natasja Buch Jensen

*Fantastisk mad til vores
bryllup sidste år!*

Tine La Cour

*Mad fra Nordic Food Service til
studentergilde, 50-års fødselsdag,
arbejdspladsens julefrokost og flere
gange take-away. Alle gangene
super flot tilberedt og rigeligt med
mad og stor fleksibilitet... Det kan
ikke være en tilfældighed!*

Lene Pedersen

*Super delikat og lækkert mad.
Anbefales!*

Maria Bertelsen

*Nordic Food Service overtog vores
bryllupsmenu fra et konkursramt
cateringfirma blot 10 dage før
brylluppet. Sikrede indkøb og levering
af den perfekt tilberedte mad
med begrænsede tilberedningsmidler
(opstillet telt med et par grill og et
køleskab). De forstår at berolige og
vi følte os trygge fra start til slut.
Vores gæster har sjældent fået så
god mad, og det satte helt bestemt
prikken over i'et på en i forvejen
fantastisk dag. Tusinde tak!*

Lasse Vanman Planitzer

*Nordic Food Service leverede en super
lækker buffet bestående af fisk og
skaldyr til vores barnedåb. Flot
anretning, meget friskt og velsmagende.
Vi er meget tilfredse og vi vil helt
sikkert bruge Nordic Food Service igen.*

Sabina Torpe

Bilag 12 er et nyhedsbrev fra Hotel Vejlefjord, hvoraf fremgår, at indklagede er ansat på hotellet som ”spa supervisor”.

Indklagede har i processkrift A anført bl.a.:

”...

Parterne er de facto konkurrenter på samme marked, uanset Nordic Food Services synspunkter på virksomheden og Mette Thinggaard personligt. Det vil stride mod bl.a. markedsføringsloven og varemærkelovens regler om ene- og kendetegnsrettigheder, om Nordic Food Service kunne bruge sin konkurrents navn til at tiltrække sig egne kunder via internettet. Det er uomtvisteligt, at et domænenavn repræsenterer en ganske betydelig markedsføringsværdi for en virksomhed. Nordic Food Services krav om at

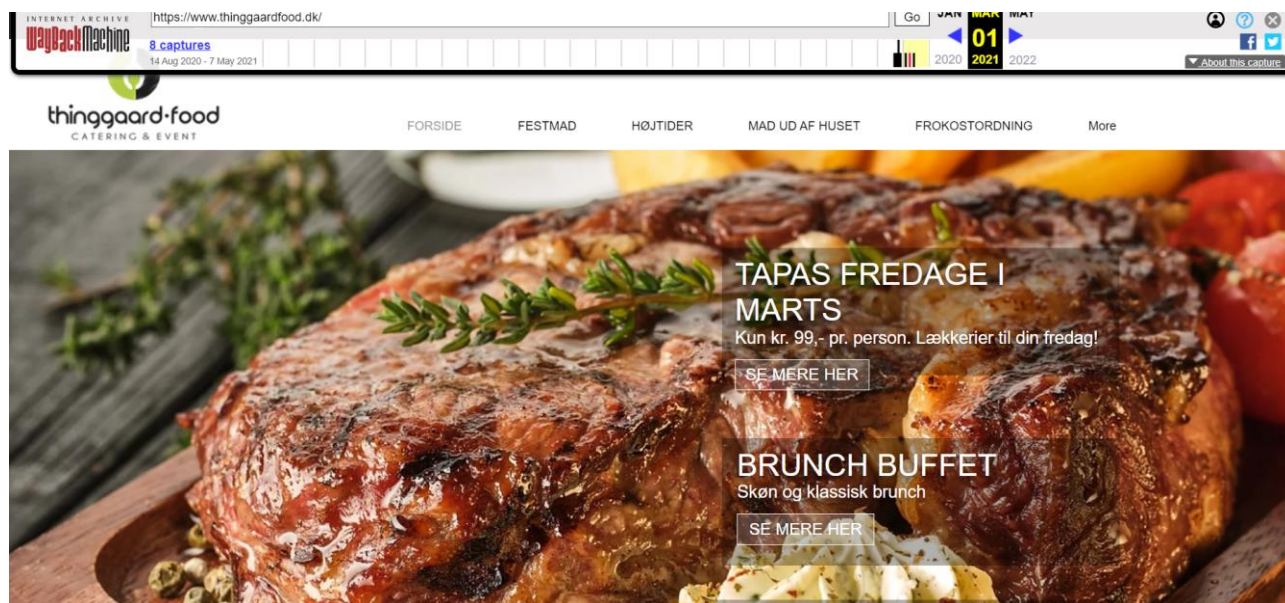
”drive forretning på eksisterende kunder som finder os via thinggaardfood.dk som så videresendes til nordicfoodservice.dk.”

vil dermed være i strid med disse regler.

...”

Sekretariatet har ved opslag i Danmarks Statistiks database (dst.dk) konstateret, at der den 1. januar 2021 var 434 personer i Danmark, der bar efternavnet Thinggaard.

Ved opslag den 3. december 2021 i Internet Archive Wayback Machine (web.archive.org) har sekretariatet konstateret, at domænenavnet "thinggaardfood.dk" er lagret otte gange i perioden fra den 14. august 2020 til den 7. maj 2021. Sekretariatet har endvidere konstateret, at domænenavnet fremstod således den 1. marts 2021:



Ved sekretariatets søgning den 3. december 2021 på "thinggaard food" i Google blev antallet af søgeresultater oplyst til at være ca. 2.490, når søgningen blev afgrænset til sider på dansk. Af de første 50 søgeresultater vedrørte 33 klageren, mens fire vedrørte indklagede. Flere af de øvrige søgeresultaterne angik enten klageren eller indklagede, uden at det var muligt at identificere, hvem af parterne søgeresultaterne angik.

Parternes anbringender kan sammenfattes således:

Klageren har gjort gældende,

- at Mette Thinggaard og Simon Berg Pedersen i 2015 stiftede iværksætterselskabet Thinggaard Food IVS med henblik på at drive cateringvirksomhed,
- at parterne efterfølgende – via virksomheden IT-Connect – fik registreret domænenavnet "thinggaardfood.dk", som blev brugt til selskabets hjemmeside,
- at domænenavnet "thinggaardfood.dk" således reelt tilhører klageren, Nordic Food Service ApS (tidligere Thinggaard Food IVS), uagtet at IT-Connect i en periode var anført som formel registrant,
- at det derfor var uberettiget, at IT-Connect i sommeren 2021 overførte domænenavnet "thinggaardfood.dk" til indklagede,
- at indklagede i februar 2021 solgte sine anparter i klageren til Simon Berg Pedersen,
- at det følger forudsætningsvist af overdragelsesaftalen, at selskabets materielle og immaterielle aktiver, herunder domænenavnet "thinggaardfood.dk", forblev i selskabet,
- at det forhold, at det fremgår af overdragelsesaftalen, at selskabet alene må bruge navnet "Thinggaard" frem til den 30. juni 2021, kan ikke føre til et andet resultat,
- at klageren ikke ønsker at bruge domænenavnet "thinggaardfood.dk" til markedsføring eller lignende, men til at viderestille til sin nye hjemmeside på domænenavnet "nordicfoodservice.dk",

herunder for så vidt angår mails, der sendes til klagerens tidligere mailadresse tilknyttet domænenavnet ”thinggaardfood.dk”,

- at klageren er gået glip af en betydelig omsætning, fordi indklagede i sommeren 2021 har standset viderestilling af mails til klagerens nye mailkonti,
- at en betydelig andel af klagerens kunder har kommunikeret med klageren via mailkonti, der er tilknyttet domænenavnet ”thinggaardfood.dk”,
- at det bestrides, at parterne driver konkurrerende virksomhed, idet den virksomhed, som indklagede hævder, hun driver, ifølge oplysningerne på indklagedes hjemmeside næppe kan antages at være aktiv, idet der på hjemmesiden bl.a. ikke findes oplysninger om CVR-nummer, adresse eller smileyordning, hvorved indklagede ikke lovligt kan drive cateringvirksomhed,
- at indklagedes virksomhed ikke er anmeldt til fødevaretilsynet, og
- at de kundeanmeldelser, der findes på indklagedes hjemmeside er hentet fra klagerens hjemmeside, jf. bilag 10 og 11.

Indklagede har gjort gældende,

- at det fremgår af aftale om overdragelse af anparterne i Thinggaard Food ApS (nu Nordic Food Service ApS), at klageren har accepteret at afstå fra enhver benyttelse af betegnelsen ”Thinggaard”,
- at denne afståelse indbefatter sammenstillinger af ord, hvori ”Thinggaard” indgår, herunder f.eks. ”Thinggaard Food” eller ”thinggaardfood”,
- at klageren, der er registreret under navnet Nordic Food Service ApS, ikke har nogen adkomst – hverken i markedsførings-, varemærke-, eller selskabsretten – til at kunne anvende betegnelsen ”Thinggaard”,
- at klageren ingen erhvervsmæssig relation har til betegnelsen ”Thinggaard”,
- at klagerens brug af betegnelsen ”Thinggaard” vil skabe stor risiko for forveksling mellem klageren og indklagede, idet de driver virksomhed inden for samme branche i samme område,
- at klagerens brug af domænenavnet ”thinggaardfood.dk” vil være i strid med markedsføringslovens § 22, varemærkelovens § 4 og selskabslovens § 2, stk. 2-3,
- at domænenavnet ”thinggaardfood.dk” rettelig tilkommer indklagede, og
- at klagerens brug af domænenavnet ”thinggaardfood.dk” således vil indebære en overtrædelse af domænelovens § 25, stk. 1.

Nævnets bemærkninger:

Klageren, Nordic Food Service ApS, har gjort gældende bl.a., at klageren er den reelle registrant af domænenavnet ”thinggaardfood.dk”, hvorfor domænenavnet ”thinggaardfood.dk” skal overføres til klageren.

Indklagede, Mette Thinggaard, har bestridt, at klageren er den reelle registrant af domænenavnet ”thinggaardfood.dk”, og indklagede har endvidere gjort gældende bl.a., at det følger af den aftale om overdragelse af anparterne i klageren – som indklagede indgik med Simon Berg Pedersen i februar 2021 – at klageren fra den 30. juni 2021 ikke længere måtte anvende navnet ”Thinggaard”. Dette indebærer ifølge indklagede, at klagerens brug af domænenavnet ”thinggaardfood.dk” ville være i strid med overdragelsesaftalen, hvorfor klageren ikke kan kræve domænenavnet overført.

Det kan på baggrund af sagens oplysninger lægges til grund, at Simon Berg Pedersen og indklagede i august 2015 stiftede selskabet Thinggaard Food IVS (CVR-nummer 37071234) med henblik på at

drive cateringvirksomhed. Selskabet blev i december 2019 omdannet til et anpartsselskab, og den 10. juli 2021 skiftede selskabet navn til Nordic Food Service ApS.

Efter stiftelsen af Thinggaard Food IVS blev der indgået en aftale med virksomheden IT-Connect om registrering af domænenavnet ”thinggaardfood.dk”, hvilket skete den 11. juni 2018. Domænenavnet blev herefter i hvert fald frem til den 1. marts 2021 brugt til selskabets hjemmeside, idet IT-Connect dog var anført som formel registrant af domænenavnet.

På baggrund af sagens oplysninger, herunder om brugen af domænenavnet ”thinggaardfood.dk”, lægger klagenævnet til grund, at IT-Connect har registreret domænenavnet på vegne af og til brug for klageren, og at klageren således som udgangspunkt må anses for at være den retmæssige registrant af domænenavnet.

Ved en aftale, der er underskrevet den 26. februar 2021, overdrog indklagede med virkning fra den 28. februar 2021 sine anparter i klageren til Simon Berg Pedersen. Af overdragelsesaftalens pkt. 5.3.2. fremgår bl.a.:

”Parterne er enige om, at navnet Thinggaard Food ApS ændres senest 30/6-21. Navnet Thinggaard medfølger Sælgeren, og må ikke af Køberen benyttes, bruges, refereres til efter 30/6-21.”

Det følger således af overdragelsesaftalens pkt. 5.3.2., at klageren senest den 30. juni 2021 skulle ændre selskabsnavn, og at klageren fra samme dato ikke må anvende navnet ”Thinggaard”. Overdragelsesaftalen regulerer ikke direkte, hvorvidt klageren ville kunne forblive registrant af domænenavnet ”thinggaardfood.dk”, men klagenævnet finder, at overdragelsesaftalens pkt. 5.3.2. mest naturligt må forstås således, at klageren har fraskrevet sig retten til at bruge navnet ”Thinggaard”, herunder som en del af et domænenavn, med virkning fra den 30. juni 2021.

Klagenævnet finder på denne baggrund, at klageren ikke (længere) kan anses for at have nogen legitim interesse i domænenavnet ”thinggaardfood.dk”, hvorfor der ikke er grundlag for at overdrage domænenavnet til klageren.

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

A F G Ø R E L S E

Der kan ikke gives klageren, Nordic Food Service ApS, medhold.

Dato: 11. januar 2022

Kaspar Linkis
(Formand)

Knud Wallberg

Jens Schovsbo