

KLAGENÆVNET FOR DOMÆNENA VNE

J.nr.: 2022-0001

Klager:

Tom Nicolaj Askgaard Andersen
Absalonsvej 5
7100 Vejle
Danmark

Indklagede:

Pearch Digital Ltd
The Black Church
7 Dublin
Irland

Parternes påstande:

Klagerens påstand

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

Indklagedes påstand

Indklagede har ikke svaret i sagen.

Dokumenter:

Der er for klagenævnet fremkommet klageskrift af 2. januar 2022 med tre bilag (bilag 1-3).

Registreringsdato:

Indklagede har været registrant af domænenavnet ”excite.dk” siden den 20. juni 2016.

Sagsfremstilling:

Klageren driver en personligt ejet mindre virksomhed, der ifølge udskrift fra Det Centrale Virksomhedsregister (bilag 3) er registreret under navnet Excite (CVR-nummer 42051713) med startdato den 30. december 2021. Selskabet er registreret under branchekode 620100 ”Computerprogrammering”.

I klageskriftet er bl.a. anført følgende:

”EXCITE er en nyopstartet dansk personligt ejet mindre virksomhed, som leverer software løsninger til fitnesscentre. På sigt vil virksomheden blive konverteret til et ApS, da vi er 3 ejere.

Vi forventer konverteringen vil ske midt i 2022. Vores mål er også at levere til fitnesskæder samt DGI-huse.

EXCITE softwareløsninger til fitnesscentre indebærer funktioner til at servicere centerets medlemmer samt administrere centerets ydelser. Ydermere leveres der en mobil app til medlemmer, som kan tilpasses af centret.

Se Bilag 1 for yderligere information omkring EXCITE's mål samt produktets funktionalitet.

I samarbejde med Club LIDO Fitness i Vejle (cvr: 31421853), er vi netop i gang med at bygge første version, hvor planen er at sælge løsningen til lokale fitnesscentre i hele landet. Vi ønsker ligeledes at gå international, når produktet er modent til det.

Se Bilag 1 for yderligere information omkring LIDO Fitness samarbejde.

For validering af samarbejde kan i kontakte LIDO Fitness ejeren. Kontaktinformation findes i Bilag 2.

Markedet for løsninger til administration af fitnesscentre er forældet i Danmark og en ny løsning lavet på moderne teknologi vil vinde markedsandel hurtigt. Vi mener, at EXCITE kan varetage denne opgave, og vi er allerede i gang.

...

excite.dk er i dag ejet af en virksomhed placeret i Irland og blev registreret tilbage i 1997. Domænet har været aktivt tilbage i 2001, men har ikke haft tegn på meget aktivitet ifølge "Wayback Machine - Internet Archive".

I dag returnere <https://www.excite.dk/> ingenting og vi kan kun antage at siden ikke længere er aktiv.

Som nyopstartet dansk virksomhed med navnet EXCITE (cvr: 42051713) vil vi mene, at vi har den fulde ret til at overtage domænet. For at vores varemærke skal være nemt at fremsøge er domænet vigtigt, både til e-mail, markedsføring til nye kunder og allervigtigst, log in til centrenes administrationsside m.m."

Bilag 1 fremstår som værende klagerens salgsmateriale, der er brugt i forbindelse med etableringen af et samarbejde med Club Lido Fitness. Det fremgår heraf bl.a., at klageren vil levere en "ny fitness management løsning".

Sekretariatet har ved opslag i DK Hostmasters WHOIS-database konstateret, at domænenavnet "excite.dk" er registreret den 5. juni 1997.

DK Hostmaster har ved mail af 4. januar 2022 oplyst, at indklagede har været registrant af domænenavnet "excite.dk" siden den 20. juni 2016.

Ved opslag den 3. og 29. januar 2022 på domænenavnet "excite.dk" har sekretariatet konstateret, at der ikke fremkom nogen hjemmeside.

Sekretariatet har ved opslag den 29. januar 2022 i Internet Archive Wayback Machine (www.archive.org) konstateret, at domænenavnet "excite.dk" er lagret 105 gange i perioden fra den 6. december 1998 til den 12. marts 2016, men der ikke er foretaget nogen lagringer, siden indklagede blev registrant af domænenavnet den 20. juni 2016.

Ved sekretariatets søgning på "excite" den 29. januar 2022 i Google (www.google.dk) blev antallet af søgeresultater oplyst til at være ca. 133.00, når søgningen blev afgrænset til sider på dansk. Af de første 50 søgeresultater vedrørte ingen klageren eller indklagede. Søgeresultaterne vedrørte i forhold af vidt forskellig karakter, herunder sportstøj, biler og computere.

Parternes anbringender kan sammenfattes således:

Klageren har gjort gældende,

- at klageren i december 2021 etablerede en personligt ejet mindre virksomhed ved navn Excite,
- at klageren har til hensigt at levere softwareløsninger til fitnesscentre,
- at klageren allerede har etableret et samarbejde med Club Lido Fitness,
- at klageren ønsker at anvende domænenavnet "excite.dk" til brug for bl.a. markedsføring og administration af sin virksomhed, og
- at indklagede, der er en irsk virksomhed, ikke anvender domænenavnet "excite.dk" aktivt.

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:

Indklagede er ikke fremkommet med bemærkninger til klagen, hvorfor sagen afgøres på grundlag af klagerens sagsfremstilling og de af klageren indsendte bilag, jf. § 11, stk. 3, i klagenævnets forretningsorden.

Som sagen er oplyst over for klagenævnet, er spørgsmålet, om indklagede som registrant af domænenavnet "excite.dk" har tilsidesat domænelovens § 25, stk. 1, om god domænenavnsskik. 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 driver en personligt ejet mindre virksomhed, der ifølge Det Centrale Virksomhedsregister er registreret under navnet Excite (CVR-nummer 42051713) med startdato den 30. december 2021. Klageren ønsker at anvende domænenavnet ”excite.dk” til markedsføring og administration af sin virksomhed, der skal levere af softwareløsninger til fitnesscentre. Klagenævnet finder på denne baggrund, at klageren har en naturlig, kommerciel interesse i at kunne anvende det omtvistede domænenavn.

Klagerens interesse skal imidlertid afvejes i forhold til de øvrige interesser, som registreringen og anvendelsen af domænenavnet ”excite.dk” involverer, herunder indklagedes interesser. Ved denne interesseafvejning må det tages i betragtning, at domænenavnet består af det almindelige engelske ord ”excite”, der på dansk kan oversættes til ”spændt” eller ”ophidse”. Det må endvidere indgå i denne interesseafvejning, at også andre end sagens parter kan have en naturlig interesse i at råde over domænenavnet, hvilket sekretariatets undersøgelser i sagen da også bekræfter.

Det fremgår af sagens oplysninger, at indklagede, der har været registrant af domænenavnet ”excite.dk” siden den 20. juni 2016, på nuværende tidspunkt ikke benytter domænenavnet aktivt, og at indklagede tilsyneladende heller ikke tidligere har brugt domænenavnet aktivt.

Indklagede har som nævnt ikke besvaret sekretariatets henvendelser i sagen. Klagenævnet har derfor ikke mulighed for at vurdere, om indklagede har nogen reel interesse i at kunne råde over domænenavnet ”excite.dk”. Det fremgår af § 11, stk. 3, i klagenavnets 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. Klagenævnet har fundet grundlag for at bringe den pågældende bestemmelse i anvendelse.

På baggrund af det ovenfor anførte er det klagenævnets opfattelse, at det har langt større interesse og værdi for klageren end for indklagede at kunne gøre brug af domænenavnet ”excite.dk”, og at den interesseafvejning, som anvendelsen af reglen om god domænenavnsskik forudsætter, derfor må føre til, at en opretholdelse af indklagedes registrering vil indebære en overtrædelse af god domænenavnsskik, jf. domænelovens § 25, stk. 1.

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 ”excite.dk” skal overføres til klageren, Tom Nicolaj Askgaard Andersen. Overførslen skal gennemføres 4 uger fra nedenstående dato.

Klagegebyret tilbagebetales til klageren.

Dato: 24. marts 2022.

Jacob Waage
(Formand)

Knud Wallberg

Jens Schovsbo