

KLAGENÆVNET FOR DOMÆNENAVNE

J.nr.: 2022-0010

Klager:

Aalborg Stilladser A/S
Hammerholmen 38
2650 Hvidovre
Danmark

Indklagede:

HEKI ApS
Nørholmsvej 512
9240 Nibe
Danmark

v/advokat Anders Bredgaard

Parternes påstande:

Klagerens påstand

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

Indklagedes påstande

Principalt: Afvisning.

Subsidiært: Frifindelse.

Mere subsidiært: Suspendering.

Dokumenter:

Der er for klagenævnet fremkommet klageskrift af 19. januar 2022 med to bilag (bilag 1-2), svarskrift af 6. februar 2022 med et bilag (bilag A), replik af 11. februar 2022, duplik af 9. marts 2022, processkrift 1 af 14. marts 2022 og processkrift A af 30. marts 2022.

Registreringsdato:

Domænenavnet ”aalborgstilladser.dk” er registreret den 19. september 2018.

Klagenævnets sammensætning

Nævnets formand har besluttet, at der er tale om en sag af principiell betydning, og nævnet er derfor tiltrådt af to repræsentanter for forbruger- og erhvervsinteresser, jf. § 27, stk. 5, i lov nr. 164 af 26. februar 2014 om internetdomæner (domæneloven).

Sagsfremstilling:

Klageren er et aktieselskab, der ifølge udskrift fra Det Centrale Virksomhedsregister (bilag 1), er registreret under navnet Aalborg Stilladser A/S (CVR-nummer 41009881) med startdato den 7. januar 2021. Selskabet er registreret under branchekode 439990 "Anden bygge- og anlægsvirksomhed, som kræver specialisering", og selskabets formål er "at drive stilladsudlejning og anden virksomhed, der efter bestyrelsens skøn står i passende forbindelse hermed".

Indklagede er et anpartsselskab, der ifølge Det Centrale Virksomhedsregister er registreret under navnet KEKI ApS (CVR-nummer 27287026) med startdato den 30. juni 2003. Selskabet er registreret under branchekode 439990 "Anden bygge- og anlægsvirksomhed, som kræver specialisering", og selskabets formål er at "drive stilladsudlejningsvirksomhed, og anden dermed beslægtet virksomhed".

I klageskriftet er bl.a. anført følgende:

"31/12 2020 købte Aalborg Stilladser A/S Aalborg Stilladser APS samt nævnte domænenavn og hertil hørende hjemmeside ect.

Der er i mellemtiden opstået uenighed om fraflytning af et lejemål, hvorfor vi har svært ved at komme i kontakt med tidligere ejer.

13/01 2022 kunne vi ikke længere modtage mail på domænet aalborgstillads.dk og opdagede i den forbindelse, at det købte domæne endnu ikke var overdraget.

...

Overdragelsesaftale vedhæftes som dokumentation - (HEKI Aps er del af KIJO Ejendomsudlejning A/S) (Domænenavn er nævnt side 7)

Ønsker at få overdraget domænet aalborgstillads.dk til Aalborg Stilladser A/S ASAP, således at virksomheden hjemmeside og modtagelse af mail igen kan komme til at fungere.

Navnet Aalborg Stilladser som varemærke og brugsrettigheder er ligeledes overdraget i aftalen. (Side 4)."

Bilag 2 er en overdragelsesaftale af 6. januar 2021 mellem Aalborg Stilladser A/S under stiftelse og Aalborg Stilladser ApS og KIJO Ejendomsudlejning A/S.

Det fremgår af overdragelsesaftalens pkt. 2.1., at sælger (Aalborg Stilladser ApS og KIJO Ejendomsudlejning A/S) pr. 31. december 2020 overdrog sælgers stilladsvirksomhed med tilhørende aktiver til køberen (Aalborg Stilladser A/S under stiftelse).

Af overdragelsesaftalens pkt. 3.1.1. og 3.2.1. fremgår, at køber pr. overdragelsesdagen overtager den goodwill, der er knyttet til virksomheden, herunder samtlige sælgers immaterielle rettigheder relateret

til virksomheden, herunder navnlig sælgers navn "Aalborg Stilladser", sælgers hjemmesider med indhold og domænenavnene relateret til virksomheden, samt varemærkeregistreringer i Danmark eller udlandet. Af overdragelsesaftalens pkt. 3.2.4. fremgår endvidere, at sælger overtager sælgers domænenavne, herunder "aalborgstilladser.dk", "aalborg-stilladser.dk" og "stilladsinfo.dk".

Af overdragelsesaftalens pkt. 17.1. fremgår, at:

"Enhver tvist, som måtte opstå som følge af eller i forbindelse med aftalen skal i første instans indbringes for Københavns Byret."

I svarskriftet er anført bl.a. følgende:

"Klager har vedlagt bilag 2 (overdragelsesaftale) mellem Aalborg Stilladser A/S (under stiftelse) og Aalborg Stilladser ApS og KIJO Ejendomsudlejning, hvilken aftale klager henviser til skulle begrunde, at klagenævnet uden en nærmere substantiel proces blot skulle være ensbetydende med, at domænenavnet www.aalborgstilladser.dk skal overdrages til klager.

Faktum er parterne i nærværende sag er, at klager har misligholdt pågældende aftale (bilag 2), hvortil kommer, at klager mere end 12 måneder efter overtagelsesdag anmoder om en overførsel af domænenavnet, jf. bilag 2.

Klager har åbenlyst misligholdt overdragelsesaftalen, hvilket har medført, at indklagede har et krav mod klage, der langt overstiger klagers krav på overførsel af domænenavnet.

Parterne har aftalt, jf. bilag 2, at eventuelle uoverensstemmelser i forhold til aktivoverdragelsen, skal afgøres af retten i København, jf. § 17 i bilag 2.

Allerede fordi, der foreligger en tvist mellem parterne, hvor indklagede har et krav mod klager, er overstiger værdien af domænenavnet, gøres det gældende, at indklager er berettiget til at tilbageholde ydelse bestående i overdragelse af domænenavnet.

Således er klagenævnet ikke rette instans, jf. ovenfor, hvorfor klage i første række bør afvises, subsidiært bør der ske frifindelse af indklagede.

Såfremt klagenævnet imod forventning er uenig heri, bør domænenavnet i anden række suspenderes indtil der foreligger en samlet løsning/afgørelse på parternes tvist opstået på baggrund af bilag."

Bilag A er fem fakturaer fra KIJO Ejendomsudvikling A/S til klageren, hvor det er anført:

"Husleje

Hermed faktura på grund af manglende fjernelse af materiale og inventar i henhold til aftale"

Klageren har i replikken anført bl.a.:

”Klager har ikke misligholdt overdragelsesaftalen (bilag 2) og har ikke modtaget meddelelse fra indklagede herom. Der er klager bekendt ikke indledt nogen former for retssager af indklagede, med påstand om at overdragelsesaftalen skulle være misligholdt.

Klagenævnet kan lægge til grund, at overdragelsesaftalen ikke er misligholdt.

Klager har modtaget og afvist fakturaer fremsendt af Kijo Ejendomme (bilag A og B). Lejemålet er opsagt 23. juni 2021 pr. mail til endeligt ophør 30. september 2021. Lejemålet er ikke relateret til overdragelsen af domænenavne, idet der foreligger en selvstændig lejeaftale.

Domænenavnene er ikke overdraget i henhold til overdragelsesaftalen i bilag 2. Der foreligger en ubetinget og entydig overdragelse af domænenavnene, idet det af overdragelsesaftalen blandt andet fremgår:

”Køber overtager Sælges domænenavne, herunder: – www.aalborgstilladser.dk – www.aalborg-stilladser.dk – www.stilladsinfo.dk

Overdragelsen sker på udbyders sædvanlige vilkår. Køber indgiver på Overtagelsesdagen anmodning om overtagelse til udbyder. Sælger bistår i fornødent omfang Køber hermed.”

I forbindelse med effektivering af overdragelsesaftalen (bilag 2) fik klager adgang til at benytte sig af de domænenavne, der var erhvervet. Uden varsel og uden at give meddelelse herom foretog indklagede omkring den 17. januar 2022 en ændring i hostmaster.dk eller Wix, hvorefter indklagede blokerede klagers retmæssige brug domænenavnene, og hvorefter klager ikke længere modtog mails, der blev sendt til blandt andet @aalborgstilladser.dk.

Indklagede har dermed misbrugt sin adgang til at disponere over domænenavnene i strid med den indgåede overdragelsesaftale.

Indklagedes blokering af de erhvervede domænenavne betyder, at klager siden 17. januar 2022 ikke har kunne modtage eller sende mails fra @aalborgstilladser.dk. Dette har en omfattende og skadelig betydning for driften af Aalborg Stilladser A/S og heraf økonomiske konsekvenser.

Der anmodes derfor om, at domænenavnene:

- aalborgstilladser.dk*
- aalborg-stilladser.dk*
- stilladsinfo.dk*

registreres som tilhørende klager, således at klager får adgang til at disponere over de domænenavne, der tilhører klager.”

Indklagede har i duplikken anført bl.a.:

”Indledningsvis bestrides det, at indklagede har misbrugt sin adgang til at disponere over domænenavnene, ligesom indklagede ikke har blokeret de pågældende domænenavne.

Klager opfordres (1) til at fremlægge dokumentation herfor, ligesom klager (opfordres 2) til at fremlægge dokumentation for, at driften i Aalborg Stilladser har været påvirket, som anført i replikken.

Faktum er at, at klager har tilgået mailadressen kim@aalborgstilladser.dk, som i øvrigt er en adresse, som Kim Johansen (reel ejer af indklagede) har anvendt som sin primære mailadresse i mere end 5 år. Mailadressen "kim@aalborgstilladser.dk" har været anvendt til at nulstille password til DK Hostmaster på en konto som tilhører indklagede.

Således har klager tilgået en mailadresse uden samtykke eller nogen form for accept.

Der er ikke taget specielle forbehold endsige taget stilling til brug af mails i direktørkontrakt eller andet aftalegrundlag, hvorfor de almindelige regler gælder. Dvs. mails skal kan/skal betragtes som et brev og derved som en lukket meddelelse. Således er mails beskyttet af reglerne om brevhemmelighed i straffeloven. Der er mig bekendt er der ikke grundlag for mistanke om ulovlige forhold i relation til indklagede eller dennes ultimative ejer Kim Johansen, hvorfor klager uberettiget har tilgået en mailadresse for derved at skaffe sig adgang til bl.a. hostmaster.dk

Lov om persondata finder tillige anvendelse.

Hertil kommer, at der kan foreligge en overtrædelse af GDPR-reglerne, såfremt reglerne for sikring af personfølsomme oplysninger ikke er overholdt. Behandling af en medarbejders personlige arbejdsmailadresse, er behandling af personoplysninger i henhold til databeskyttelseslovgivningen. Dette indebærer, at klager kun - såfremt særlige omstændigheder er gældende - kan gennemgå en medarbejders mail/sms'er

Overtagelse af mailkontoen er ikke på nogen måde er proportionalt, ligesom klager ikke haft det nødvendige legitime og konkrete formål til gennemgangen af mailkontoen. Med andre ord ses der ikke at være særlige omstændigheder, der begrundet overtagelsen af mailkontoen. Det bemærkes i den forbindelse, at det må betragtes som en skærpende omstændighed, at klager de facto har sendt en eller flere mails fra kontoen, dvs. der ikke blot er tale om "gennemlæsning".

Ovennævnte forhold er anmeldt til Nordjyllands Politi af indklagede.

Sammenfattende foreligger der således efter klagers opfattelse et misligholdt aftaleforhold, jf. svarskema, ligesom klager uberettiget har skaffet sig adgang til indklagedes mailadresse, hvilket medfører, at indklagede ikke er forpligtet til at overdrage de i sagen omhandlede domænenavne.

Således er klagenævnet ikke rette instans, jf. ovenfor, hvorfor klage i første række bør afvises, subsidiært bør der ske frifindelse af indklagede."

Klageren har i processkrift 1 anført bl.a.:

"Domænenavne er endeligt over uigenkaldeligt overdraget til Klager i henhold til overdragelsesaftalen fremlagt som bilag 2.

Klager har brug for at kunne disponere over de domænenavne Klager har erhvervet.

Klager har ikke misligholdt overdragelsesaftalen – de forhold der anføres af indklagende udgør ingen misligholdelse af overdragelsesaftalen, og der er ikke formelt påberåbt en misligholdelse af overdragelsesaftalen overfor Klager.

Spørgsmål om tilgang til mailadresser udgør ingen misligholdelse af overdragelsesaftalen, og Indklagede anfører selv at dette forhold søges afklaret ved indgivelse af en (uberettiget) politianmeldelse.”

Indklagede har i processkrift A anført bl.a.:

”Det bestrides, at klager ikke har misligholdt overdragelsesaftalen.

Dette er der flere eksempler på.

Klager har uden hjemmel tilgået mailadressen kim@aalborgstilladser.dk, som jo i øvrigt er en adresse, som indklagede har anvendt som sin primære mailadresse i mere end 5 år, jf. duplikken.

Hertil kommer, at klager uberettiget og i øvrigt uden klagers samtykke har fjernet materiel fra indklagedes adresse.

Klager har tillige nægtet indklagede (Kim Johansen) adgang til økonomiske oplysninger, hvilket er i strid med den mellem parterne indgåede overdragelsesaftale. Således har klager nægtet at udlevere helt afgørende nøgletal til indklagede, herunder men ikke begrænset til balancer/budgetter mm. Klager har desuden nægtet at viderebringe relevante nøgletal til min klient og/eller undertegnede. Det var (og er) en afgørende forudsætning for indklagede, at denne har adgang til nøgletal ift. overdragelse, herunder navnlig grundet parternes earn-out (resultatafhængige) købesum.

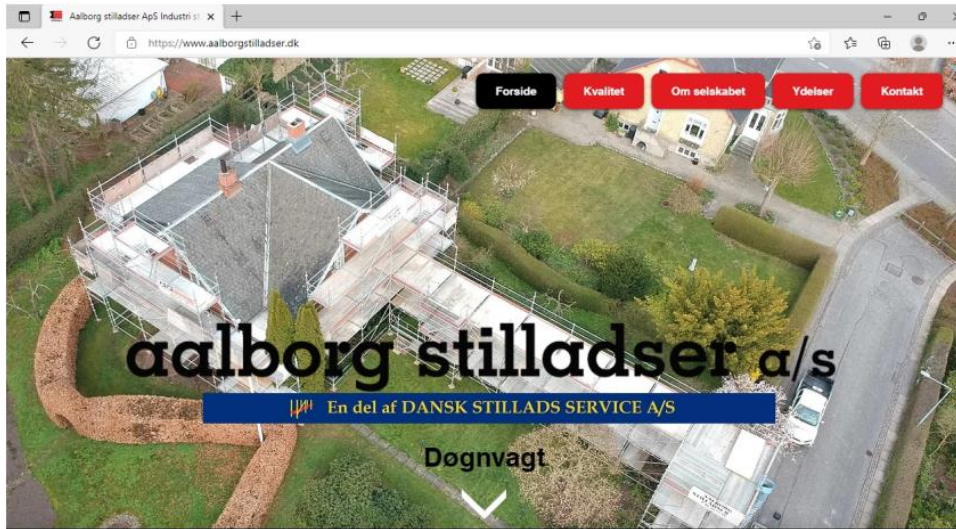
Nøgletal som alt andet lige er relevante grundet parternes aftalestruktur i overdragelsesaftalen, herunder ift. earn-out, indgåede og aftalte rammer for omkostningsbudget mm. er således ikke gjort tilgængelig for indklagede.

Da det ikke var muligt at få udleveret nøgletallene forsøgte indklagede tilgå de interne økonomisystemer Apacta og E-economics, men såvel brugernavn og password til Apacta og E-economics var/er deaktiveret af klager.

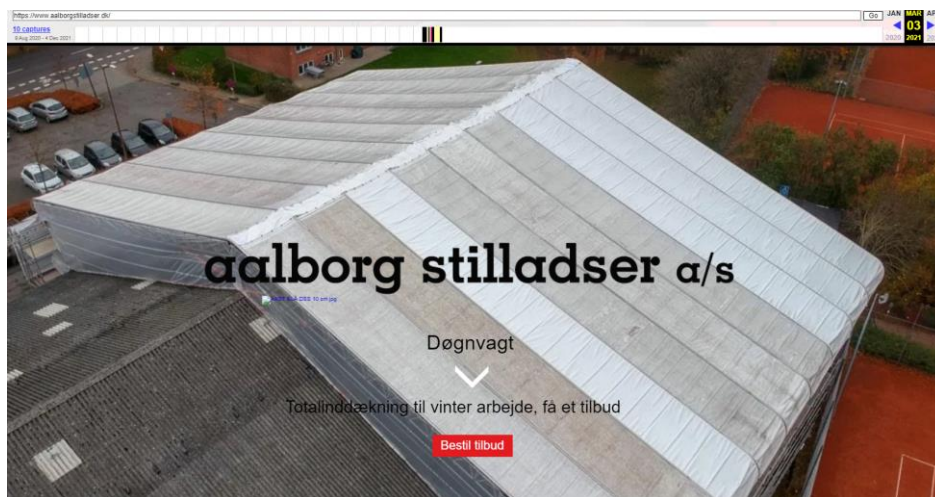
Således har klager ikke overholdt de allerede indgåede aftaler, herunder navnlig pkt. 7.1.4. i overdragelsesaftale.”

Sekretariatet har ved opslag i DK Hostmasters WHOIS-database konstateret, at indklagede er registrant af domænenavnet ”aalborgstilladser.dk”, der blev registreret den 19. september 2018.

Ved opslag den 20. januar 2022 og den 11. april 2022 på domænenavnet ”aalborgstilladser.dk” har sekretariatet konstateret, at domænenavnet fremstod således:



Sekretariatet har ved opslag den 11. april 2022 i Internet Archive Wayback Machine (www.archive.org), konstateret, at indholdet på domænenavnet "aalborgstilladser.dk" er lagret seks gange siden den 1. januar 2021, og at domænenavnet den 3. marts 2021 fremstod således:



Ved sekretariatets søgning den 11. april 2022 på "Aalborg Stilladser" i Google blev antallet af søgeresultater oplyst til at være ca. 2.910, når søgningen blev afgrænset til sider på dansk. Af de første 50 søgeresultater vedrørte 46 klageren, mens fire vedrørte indklagede.

Parternes anbringender kan sammenfattes således:

Klageren har gjort gældende,

- at klageren med virkning fra den 31. december 2020 købt virksomheden Aalborg Stilladser, herunder virksomhedens hjemmeside og domænenavne,
- at klageren siden den 31. december 2020 har anvendt domænenavnet "aalborgstilladser.dk", bl.a. til mailkonti og hjemmeside,
- at klageren har konstateret, at indklagede i strid med overdragelsesaftalen ikke har overført bl.a. domænenavnet "aalborgstilladser.dk" til klageren,

- at indklagede derimod den 13. januar 2022 på grund af uenighed mellem parterne om fraflytning af nogle lokaler har blokeret klagerens adgang til de mailkonti, der er knyttet til domænenavnet "aalborgstilladser.dk",
- at det bestrides, at klageren har misligholdt overdragelsesaftalen,
- at indklagede ikke har indledt nogen retssag mod klageren, hvor et synspunkt om misligholdelse gøres gældende, og
- at det er korrekt, at indklagede har sendt klageren nogle fakturaer, som klageren har afvist at betale, men disse fakturaer vedrører ikke overdragelsesaftalen,

Indklagede har gjort gældende,

- at sagen skal afvises, idet domænenavnet "aalborgstilladser.dk" er omfattet af overdragelsesaftalen vedrørende virksomheden Aalborg Stilladser, som indeholder en bestemmelse om, at eventuelle uoverensstemmelser skal behandles ved Københavns Byret,
- at det bestrides, at overdragelsesaftalen indebærer, at domænenavnet "aalborgstilladser.dk" skal overdrages til klageren,
- at klageren har misligholdt overdragelsesaftalen og klageren har ventet i mere end et år har undladt at anmode om formel overdragelse af domænenavnet "aalborgstilladser.dk", hvorfor klageren har fortabt sin ret hertil,
- at indklagedes krav mod klageren som følge af misligholdelse af overdragelsesaftalen klart overstiger klagerens krav på overførsel af domænenavnet "aalborgstilladser.dk", hvorfor indklagede har ret til at tilbageholde domænenavnet,
- at det bestrides, at indklagedes tilbageholdelse af domænenavnet "aalborgstilladser.dk" indebærer, at indklagede har misbrugt sin adgang til at disponere over domænenavnet,
- at det derimod forholder sig således, at klageren ved brug af de mailkonti, der er knyttet til domænenavnet "aalborgstilladser.dk", har handlet i strid med brevhemmeligheden for persondataretten, hvilket indklagede har anmeldt til politiet,
- at klageren i strid med overdragelsesaftalen har nægtet indklagede adgang til økonomiske oplysninger til brug for beregning af den resultatafhængige del af købesummen (earn out), og
- at domænenavnet "aalborgstilladser.dk" skal suspenderes, hvis indklagede mod forventning ikke får medhold i sin principale eller subsidiære påstand.

Nævnets bemærkninger:

Indledningsvis bemærker klagenævnet, at den generelle værnetingsaftale, som blev indgået mellem parterne i forbindelse med overdragelsen af Aalborg Stilladser ApS, må forstås således, at der er tale om en aftale om, at det stedlige værneting for tvister omfattet af overdragelsesaftalen skal være Københavns Byret, men at parterne ikke herved har haft til hensigt at fravælge muligheden for at benytte klagenævnet ved tvister vedrørende domænenavne. Allerede på denne baggrund tages indklagedes afvisningspåstand ikke til følge. Det bemærkes for en ordens skyld, at klagenævnet ikke herved har taget stilling til, om en eventuel indbringelse af klagenævnets afgørelse for domstolene vil være omfattet af værnetingsaftalen.

Indklagede har endvidere nedlagt påstand om suspension af domænenavnet "aalborgstilladser.dk".

Efter klagenævnets praksis anvendes adgangen til at suspendere et domænenavn i de tilfælde, hvor klagenævnet på baggrund af de fremlagte oplysninger i en konkret klagesag ikke kan træffe en endelig

afgørelse, og hvor det må anses for påkrævet at domænenavnet suspenderes, indtil der kan ske en afklaring af de omtvistede faktiske eller juridiske forhold i sagen.

På baggrund af sagens oplysninger finder klagenævnet, at nævnet har fornødent grundlag for at kunne træffe endelig afgørelse i sagen, og at indklagede ikke har godtgjort, at der foreligger uklarheder om faktiske eller juridiske forhold, der gør suspension påkrævet.

Der er enighed mellem parterne om, at der med virkning fra den 31. december 2020 blev indgået en aftale om overdragelse af virksomheden Aalborgstilladser mellem sælger, Aalborg Stilladser ApS og KIJO Ejendomsudlejning A/S, og køber, Aalborg Stilladser A/S.

Det fremgår af overdragelsesaftalens pkt. 3.1.1., 3.2.1. og 3.2.4., at overdragelsen omfattede virksomhedens immaterielle rettigheder, herunder domænenavnet "aalborgstilladser.dk". Af sagens oplysninger fremgår endvidere, at domænenavnet "aalborgstilladser.dk" siden begyndelsen af 2021 er blevet anvendt af klageren bl.a. til brug for sin hjemmeside.

Klagenævnet lægger herefter til grund, at klageren fra den 31. december 2020, hvor virksomheden Aalborg Stilladser blev overdraget til klageren, har været den egentlige indehaver af brugsretten til domænenavnet "aalborgstilladser.dk". Det følger heraf, at klageren kan kræve registreringen af domænenavnet "aalborgstilladser.dk" overført til sig.

Indklagedes anbringender må forstås således, at indklagede påberåber sig at udøve en tilbageholdsret i domænenavnet "aalborgstilladser.dk", indtil klageren bl.a. har betalt krav, som indklagede gør gældende udspringer af overdragelsesaftalen.

Det følger af almindelige formueretlige regler, at en kreditors adgang til at øve pression mod en skyldner gennem udøvelse af tilbageholdsret forudsætter, at en række betingelser er opfyldt. Kreditor må således kunne godtgøre eller sandsynliggøre, at denne har et krav. Kreditor skal derudover retmæssigt besidde en sådan magt over det tilbageholdte, at denne er i stand til faktisk at hindre, at der sker overdragelse til ejeren, ligesom der skal foreligge en nærmere – snæver – forbindelse (konneksitet) mellem kravet og besiddelsen.

I det foreliggende tilfælde er det – som anført – uretmæssigt, at indklagede fremstår som indehaver af domænenavnet, og indklagedes besiddelse af dette er derfor ikke lovlig. Det er derfor ikke godtgjort, at en helt grundlæggende betingelse for at udøve tilbageholdsret i domænenavnet "aalborgstilladser.dk" konkret er opfyldt. Det følger således allerede heraf, at betingelserne for, at indklagede kan udøve tilbageholdsret i det omtvistede domænenavn, ikke er opfyldt.

Som sagen foreligger oplyst over for klagenævnet, er der herefter intet grundlag for at fastslå, at indklagede har nogen legitim interesse i at opretholde registreringen af domænenavnet "aalborgstilladser.dk". Klageren, der driver virksomheden Aalborg Stilladser, og som anvender domænenavnet "aalborgstilladser.dk" til sin hjemmeside, har derimod en åbenbar interesse i at råde over det pågældende domænenavn.

Klagenævnet finder på baggrund af det oven for anførte, at indklagedes registrering af domænenavnet "aalborgstilladser.dk" samt nægtelse af at overføre registreringen af domænenavnet til klageren er uberettiget og dermed også i strid med god domænenavnsskik, jf. § 25, stk. 1, i lov nr. 164 af 26. februar 2014 om internetdomæner (domæneloven).

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 ”aalborgstilladser.dk” skal overføres til klageren, Aalborg Stilladser A/S. Overførslen skal gennemføres straks.

Dato: 19. maj 2022

Jacob Waage
(Formand)

Knud Wallberg

Jens Schovsbo

Ulla Malling

Mette M. Andersen