

KLAGENÆVNET FOR DOMÆNENAVNE

J.nr.: 2017-0086

Klager:

B B Restaurant ApS
Gothersgade 19, St.
1123 København K

Indklagede:

Mads Lodberg
Viktoriagade 20, 2, -3
1655 København V

v/ Brian Pihl

Parternes påstande:

Klagerens påstand

Domænenavnet ”badabing.dk” skal overføres til klageren.

Indklagedes påstand

Frifindelse (afvisning).

Dokumenter:

Der er for klagenævnet fremkommet klageskrift af 26. april 2017 med fem bilag (bilag 1-5) og svarskrift af 2. juni 2017 uden bilag.

Registreringsforhold:

Domænenavnet ”badabing.dk” er registreret den 26. marts 2004.

Sagsfremstilling:

Klageren er et anpartsselskab, som i Det Centrale Virksomhedsregister (herefter CVR) er registreret under navnet ”B B Restaurant ApS” med startdato den 9. marts 2012, jf. også bilag 1. Klageren er i CVR registreret med branchekoden ”563000 Cafeér, værtshuse, diskoteker mv.” og bibranchen ”900110 Teater- og koncertvirksomhed” med følgende formål: ”Selskabets formål er drift samt bortforpagtning af restaurationsvirksomhed udlejning og fremstilling af cirkusudstyr samt hertil beslægtet virksomhed”.

I klageskriftet er bl.a. anført følgende om baggrunden for klagen:

"Det pågældende domæne navn www.Badabing.dk ønskes benyttet til vores domæne for vores drift af natklubben Bada Bing som har en beliggenhed på Gothersgade 19, 1123 København K. Danmark. Natklubben er startet den 01.12.2016 og har forretningsnavnet Bada Bing.

Vi har varemærkerettighederne til navnet Bada Bing.

Vi har ligeledes figurmærkerettighederne til vores logo Bada Bing.

Domænenavnet www.Badabing.dk har en erhvervsmæssig betydning for vores virksomhed i det vi er kendetegnet under navnet Bada Bing.

Vi har kun haft kontakt til indklagende igennem en dørtelefon på indklages beboelse og indklagede oplyste her at man var villig til at snakke om at vi kunne overtage domænet, for et beløb som indklagende ville finde ud af, men siden har ingen kontakt til indklagede været muligt.

Indklaget har aldrig benyttet sig at domænet, som vi mener er købt med videresalg for øjet.

I den begrundelse at indklagende aldrig har benyttet domænet og ønsket et beløb vores overtagelse.

[...]

Vi ønsker domænet overdraget med begrundelse for indklagedes overtrædelse af Domænelovens § 25, stk. 2, da indklagede aldrig har benyttet domænet samt oplyst at domænet kan overtages mod betaling.

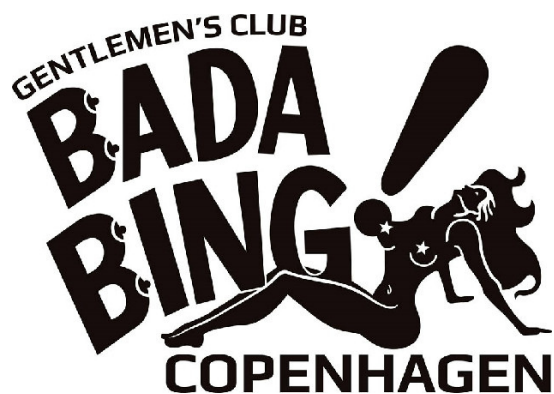
Samt at indklagende overtræder vores varemærkerettigheder."

Som bilag 2 har klageren fremlagt kopi af registreringsbevis fra Patent- og Varemærkestyrelsen vedrørende varemærket "VR 2017 00036" dateret den 11. januar 2017.08.26

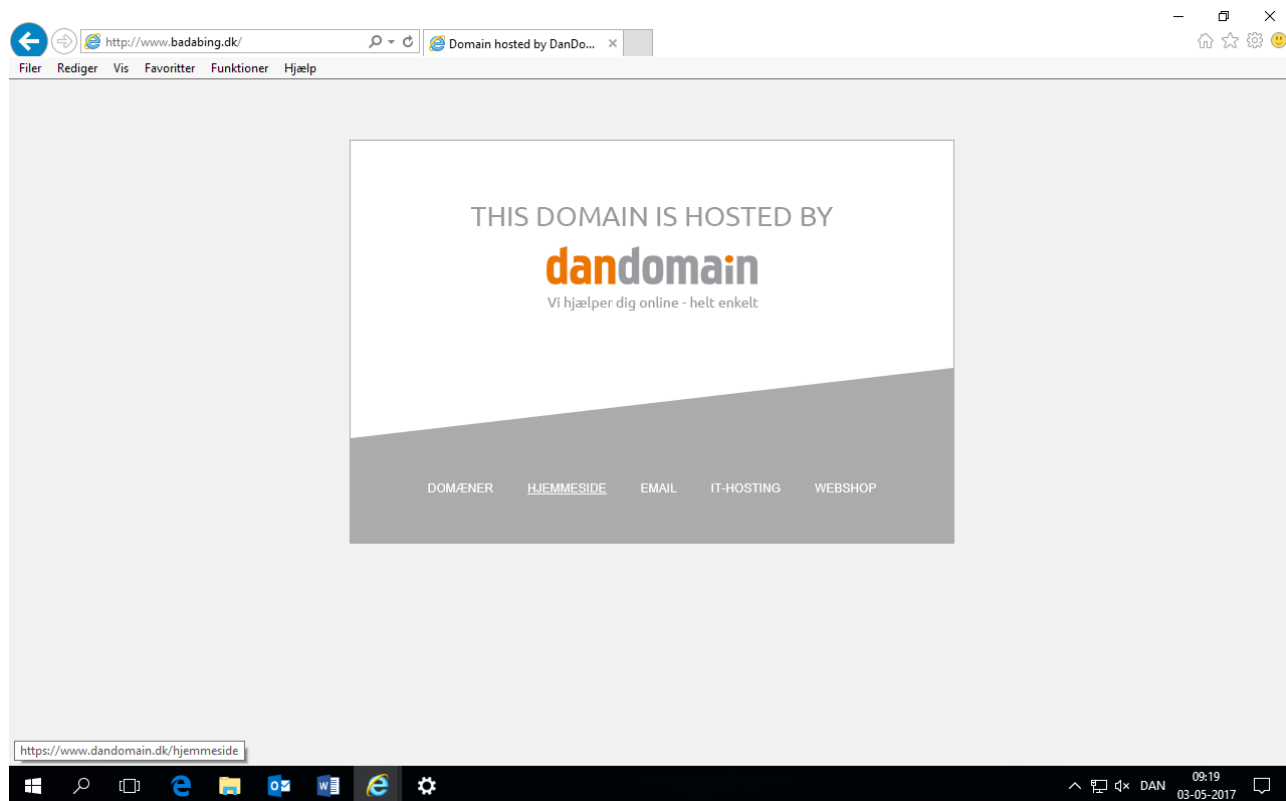
Som bilag 3 har klageren fremlagt kopi af side 2 af 3 af en registerudskrift af 11. januar 2017 vedrørende varemærket "VR 2017 0036", hvoraf bl.a. fremgår, at ordmærket "Bada Bing" er registreret til klageren den 4 januar 2017 i "Klasse 41: Underholdningsvirksomhed, Klubvirksomhed med underholdningsmæssigt sigte; diskoteksvirksomhed" og "Klasse 43: Restaurantvirksomhed; tjenesteydelser ydet af barer."

Som bilag 4 har klageren fremlagt kopi af registreringsbevis fra Patent- og Varemærkestyrelsen vedrørende varemærket "VR 2017 00245" dateret den 1. februar 2017.

Som bilag 5 har klageren fremlagt kopi af side 2 af 3 af en registerudskrift af 1. februar 2017 vedrørende varemærket "VR 2017 00245", hvoraf bl.a. fremgår, at nedenstående figurmærke er registreret til klageren den 24. januar 2017 i Klasse 41: Underholdningsvirksomhed, Klubvirksomhed med underholdningsmæssigt sigte; diskoteksvirksomhed" og "Klasse 43: Restaurantvirksomhed; tjenesteydelser ydet af barer."



Ved opslag på "badabing.dk" den 3. maj 2017 har sekretariatet taget følgende kopi:



Ved sekretariatets fornyede opslag på "badabing.dk" den 26. august 2017 fremstod hjemmesiden uændret.

I svarskriftet har indklagede bl.a. anført følgende:

"[...] jeg svarer hermed, med fuldmagt! På vegne af Mads Lodberg! Mads har ikke på nogen måde været i kontakt med eller hørt fra klageren! desuden blev badabing.dk oprindeligt registreret til en herre klub (privat loge) hvor flere medlemmer kan bekræfte! Desuden har vi undersøgt klagers registreringer, og med mindre de har set ud i fremtiden har de intet krav. Se gerne vedhæftede. Jeg står selvfølgelig gerne til rådighed for uddybning. Men ser sagen som lukket. Med venlig hilsen Brian Piehl / formand badabing herre klub

p.v.a. Mads Lodberg

Nb. Og Ps. Se tidligere korrespondance med Mads mens han var væk fra Danmark!

Vi står alle (badabing klubben) + Mads selvfølgelig til rådighed for uddybning.”

Vedhæftet svarskriftet er en e-mailkorrespondance mellem indklagede og Brian Piehl af 4. maj 2017 i tidsrummet mellem kl. 12.42 og kl. 21.41, hvorved indklagede videresender sekretariatets e-mail af 3. maj 2017 indeholdende klagerens klageskrift og efterfølgende korresponderer med Brian Piehl herom. Af korrespondancen fremgår bl.a. følgende:

Indklagede: *”Ohøj Brian !*

Har fået denne irriterende mail.

Tænkte vi lige kunne tale sammen en af de nærmeste dage.”

Brian Piehl: *”Hejsa igen,*

Ja sikke noget!

Vi kan lige snakkes ved evt. imorgen over middag. Så finder vi ud af hvad der kan gøres ved sagen!”

Indklagede: *”Modtaget...”*

Brian Piehl: *”Hej checkede lige noget ,*

Indtil 2016 hed Virksomheden Lybøl ApS , så med mindre de tilbage i 2004 Så laaaaaaangt frem i tiden, mener jeg ikke de har nogen sag !

01.11.2016 Øvrige ændringer

CVR-nummer: 27654460

Navn og adresse:

LYBØL ApS

Lundeparken 15, 2. tv., 3600 Frederikssund

Vedtægter ændret 17.10.2016

Nyt navn: B B Restaurant ApS

Se mere her: <https://datacvr.virk.dk/data/visenhed?enhedstype=virksomhed&id=27654460&soeg=b+b+restaurant&type=Alle>

Og de har jo først registreret domænet badabingcph.dk 14. okt. 2016

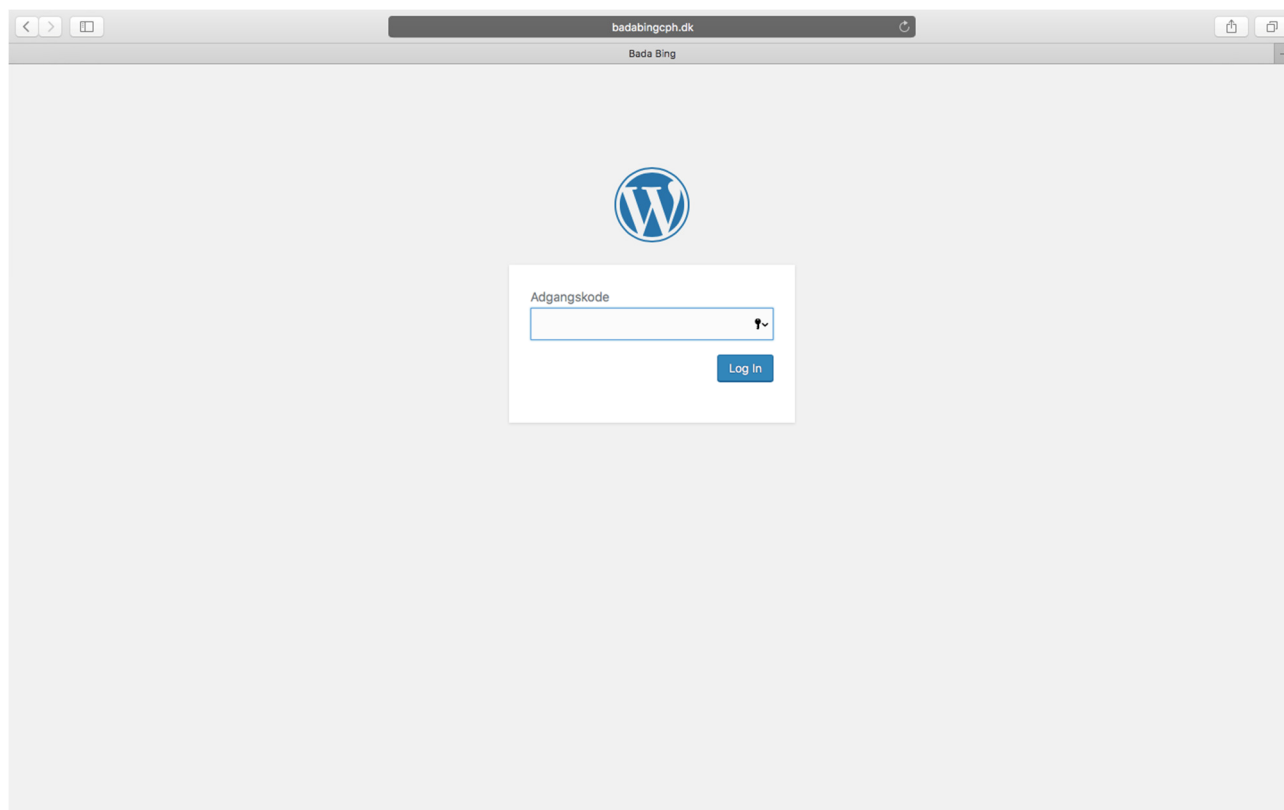
måske noget af dette kan bruges til et svar! <http://www.amino.dk/forums/t/211234.aspx>

Mon de også har checket med HBO omkring deres logo?? se her https://en.wikipedia.org/wiki/Bada_Bing

Tales ved i morgen

B.”

Ved opslag den 26. august 2017 på "badabingcph.dk", som omtalt i ovenstående korrespondance, har sekretariatet taget følgende kopi:



Sekretariatet har konstateret, at indklagede har registreret domænenavnet "badabing.dk" under bruger-ID "ML9942-DK", og at indklagede ikke under dette bruger-ID er registrant af andre domænenavne.

Ved søgning i Google den 26. august 2017 på "badabing" blev antallet af søgeresultater oplyst til at være ca. 59.400, når søgningen blev afgrænset til sider på dansk. Ingen af de første 50 søgeresultater vedrørte klageren eller indklagede. 37 resultater vedrørte radioprogrammet "Badabing Show" på P4 mens de øvrige resultater fremstod uden forbindelse til såvel radioprogrammet som sagens parter.

Parternes anbringender kan sammenfattes således:

Klageren har bl.a. gjort gældende,

- at klageren ønsker at benytte domænenavnet "badabing.dk" til en hjemmeside for sin natklub i København ved navn "Bada Bing",
- at klagerens natklub "Bada Bing" er startet den 1. december 2016,
- at klageren har registreret varemærkerettigheder til ordmærket "Bada Bing" og figurmærket, som udgør logoet til natklubben "Bada Bing",
- at domænenavnet "badabing.dk" har erhvervsmæssig betydning for klageren,
- at klageren har haft kontakt til indklagede gennem en dørtelefon, hvor overtagelse af domænenavnet for et uspecificeret beløb blev drøftet, men at klageren ikke efterfølgende er blevet kontaktet af indklagede herom,
- at indklagede aldrig har benyttet domænenavnet "badabing.dk", og

- at indklagede således har registreret domænenavnet ”badabing.dk” i strid med domænelovens § 25, stk. 2, og i strid med klagerens varemærkerettigheder.

Indklagede har bl.a. gjort gældende,

- at domænenavnet ”badabing.dk” er registreret til brug for en herreklub/en privat loge,
- at flere af herreklubbens medlemmer kan bekræfte og uddybe dette,
- at klageren ikke har kontaktet og ikke har været i kontakt med indklagede,
- at domænenavnet ”badabing.dk” er registreret i 2004, mens klageren først ændrede navn til B B Restaurant ApS i 2016,
- at klageren først registrerede domænenavnet ”badabingcph.dk” den 14. oktober 2016, og
- at klageren således ikke har krav på at få domænenavnet ”badabing.dk” overdraget til sig.

Nævnets bemærkninger:

Da det på baggrund af det oplyste må antages, at domænenavnet ”badabing.dk” på nuværende tidspunkt ikke har erhvervmæssig betydning for indklagede, er klagenævnet tiltrådt af to medlemmer, som repræsenterer henholdsvis forbruger- og erhvervsinteresser, jf. § 27, stk. 5, i lov nr. 164 af 26. februar 2014 om internetdomæner (domæneloven).

Klageren har bl.a. gjort gældende, at indklagedes registrering og opretholdelse af domænenavnet ”badabing.dk” er i strid med domænelovens § 25, stk. 2, der har følgende ordlyd:

”Registranter må ikke registrere og opretholde registreringer af domænenavne alene med videresalg eller udlejning for øje.”

Klagenævnet finder imidlertid ikke grundlag for at antage, at indklagede har registreret domænenavnet ”badabing.dk” med det formål at opnå en fortjeneste gennem videresalg eller udlejning af domænenavnet. Klageren har således ikke dokumenteret, at indklagede har udbudt det omtvistede domænenavn til salg.

Selvom indklagedes registrering og anvendelse af domænenavnet ”badabing.dk” ikke fremstår som en overtrædelse af domænelovens § 25, stk. 2, er indklagede som registrant af domænenavnet tillige forpligtet til at overholde god domænenavnsskik, jf. domænelovens § 25, stk. 1, der 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 bl.a. forudsat, at kravet om overholdelse af god domænenavnsskik – som hidtil – 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 vedrøre ikke alene registreringsøjeblikket, men også ethvert senere tidspunkt.

Det er i forarbejderne endvidere tilkendegivet, 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 bl.a. 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 aktiviteter.

Klageren har oplyst, at man ønsker at anvende domænenavnet ”badabing.dk” til brug for sin virksomhed, B B Restaurant ApS, der driver en natklub i København ved navn ”Bada Bing”. Klageren har endvidere opnået dansk varemærkeregistrering af ordmærket ”Bada Bing” og et figurmærke indeholdende bl.a. ordene ”Bada Bing” i vareklasserne 41 og 43. Klageren har dermed en naturlig kommerciel interesse i at kunne anvende det omhandlede domænenavn.

Denne interesse skal imidlertid afvejes over for de øvrige interesser, som registreringen og anvendelsen af domænenavnet involverer, herunder indklagedes interesser.

Indklagede har oplyst, at domænenavnet er registreret i 2004 til brug for en herreklub/en privat loge ved navn ”Badabing”, som efter det oplyste stadig eksisterer. Indklagede har ikke oplyst nærmere om anvendelsen af domænenavnet eller om baggrunden for at vælge netop dette domænenavn, men har bl.a. gjort gældende, at domænenavnet er registreret længe inden, klageren blev stiftet, og har endvidere oplyst, at ’Badabing-klubbens’ medlemmer ”står til rådighed for uddybning”.

Da klagenævnet ikke har grundlag for at tilsidesætte indklagedes oplysninger om registreringen og benyttelsen af domænenavnet, finder nævnet, at det ikke er godtgjort, at indklagede ikke har en reel og loyal interesse i domænenavnet.

Som sagen er oplyst og efter en samlet vurdering af de modstående interesser finder nævnet i øvrigt ikke grundlag for at fastslå, at klagerens interesse i domænenavnet ”badabing.dk” væsentligt overstiger indklagedes, eller at indklagedes registrering skulle være illoyal eller på anden måde retsstridig over for klageren. Indklagedes registrering og opretholdelse af registreringen af domænenavnet ”badabing.dk” findes herefter ikke at indebære en overtrædelse af domænelovens § 25, stk. 1, om god domæneskik.

På den anførte baggrund og da indklagede endvidere har været først i tid med hensyn til at lade domænenavnet registrere, træffer nævnet herefter følgende

A F G Ø R E L S E

Der kan ikke gives klageren, B B Restaurant ApS, medhold.

Dato: 21. september 2017

Jacob Waage
(Formand)

Knud Wallberg

Jens Schovsbo

Mette M. Andersen

Jeppe Juul