

KLAGENÆVNET FOR DOMÆNENAVNE

J.nr.: 2017-0393

Klager:

Dagrofa ApS
Kærup Industrivej 12
4100 Ringsted
Danmark

v/ advokat Anders Wernblad

Indklagede:

NEW NORDIC ENGINEERING A/S
Europaplads 16, 1.
8000 Aarhus C
Danmark

Parternes påstande:

Klagerens påstand

Indklagede tilpligtes at overdrage domænenavnet ”dagrofafoodsafety.dk” til klageren.

Indklagedes påstand

Indklagede har ikke svaret i sagen.

Dokumenter:

Der er for klagenævnet fremkommet klageskrift af 23. januar 2018 med tre bilag (bilag 1-3).

Registreringsdato:

Domænenavnet ”dagrofafoodsafety.dk” er registreret den 27. januar 2017.

Sagsfremstilling:

Klageren er et anpartsselskab, der i Det Centrale Virksomhedsregister (www.cvr.dk) er registreret under navnet Dagrofa ApS (CVR-nummer 38714295) med startdato den 15. juni 2017. Desuden har selskabet registreret en række binavne. Selskabet er registreret under branchekode ”471120 Supermarkeder” og med bibranchen ”701010 Ikke-finansielle hovedsæders virksomhed”. Selskabet har til formål at drive handel, fabrikation og transportvirksomhed samt al virksomhed, som efter bestyrelsens skøn har forbindelse hermed.

Sekretariatet har ved en søgning den 24. april 2018 i Google (www.google.dk) konstateret, at der under domænenavnet ”dagrofa.dk” er etableret en hjemmeside for klagerens virksomhed. Ved opslag

samme dag i DK Hostmasters WHOIS-database (www.dk-hostmaster.dk) har sekretariatet konstateret, at domænenavnet ”dagrofa.dk” er registreret den 30. maj 1996, og at registranten af domænenavnet er Mahia 17 ApS.

Ved opslag den 24. april 2018 på ”dagrofa.dk” har sekretariatet taget følgende kopi:



Ved at klikke på feltet ”Om Dagrofa” på hjemmesiden, jf. ovenfor, fremkom bl.a. følgende beskrivelse af klagerens virksomhed:

”Dagrofa er ikke bare en af landet største dagligvarekoncerner. Dagrofa er også den eneste dagligvarekoncern i Danmark, som har selvstændige købmænd til at drive langt størstedelen af koncernens butikker. Dygtige købmænd som hver dag giver danskerne fødevareroplevelser og engagerer sig i lokalsamfundet.

Dagrofa-koncernen driver kæderne MENY, SPAR, Min Købmand og Let-Køb – samlet set omkring 522 butikker hvoraf 44 MENY og SPAR-butikker er ejet af Dagrofa. Dagrofa Logistik A/S er også en del af Dagrofa-koncernen. Salgs- og logistikelskabet er Danmarks største fødevareregrossist og sælger både til interne og eksterne kunder. Dagrofa ejer derudover FoodService Danmark A/S, som er ledende leverandør til foodservice sektoren i Danmark.”

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

” ...

Klager (Dagrofa ApS, herefter ”Dagrofa”) og Indklagede (New Nordic Engineering A/S, herefter ”NNE”) har indgået en indkøbsaftale, hvorefter NNE kan sælge sine produkter til Dagrofa, herunder til de enkelte butikker i Dagrofa-koncernen. NNE har imidlertid ikke fået

ret til at anvende Dagrofas navn og/eller varemærket, og således ej heller til at oprette en hjemmeside, hvori Dagrofas navn indgår, jf. vedhæftede bilag 1. Undertegnede har forgæves forsøgt at kontakte NEE op til flere gange for at finde en mindelig løsning. NEE har dog aldrig vendt tilbage på hverken opkald eller e-mails. På den baggrund er Dagrofa nødsaget til at anmode Klagenævnet for Domænenavne om at overføre domænenavnet "dagrofafoodsafety.dk" til Dagrofa.

...

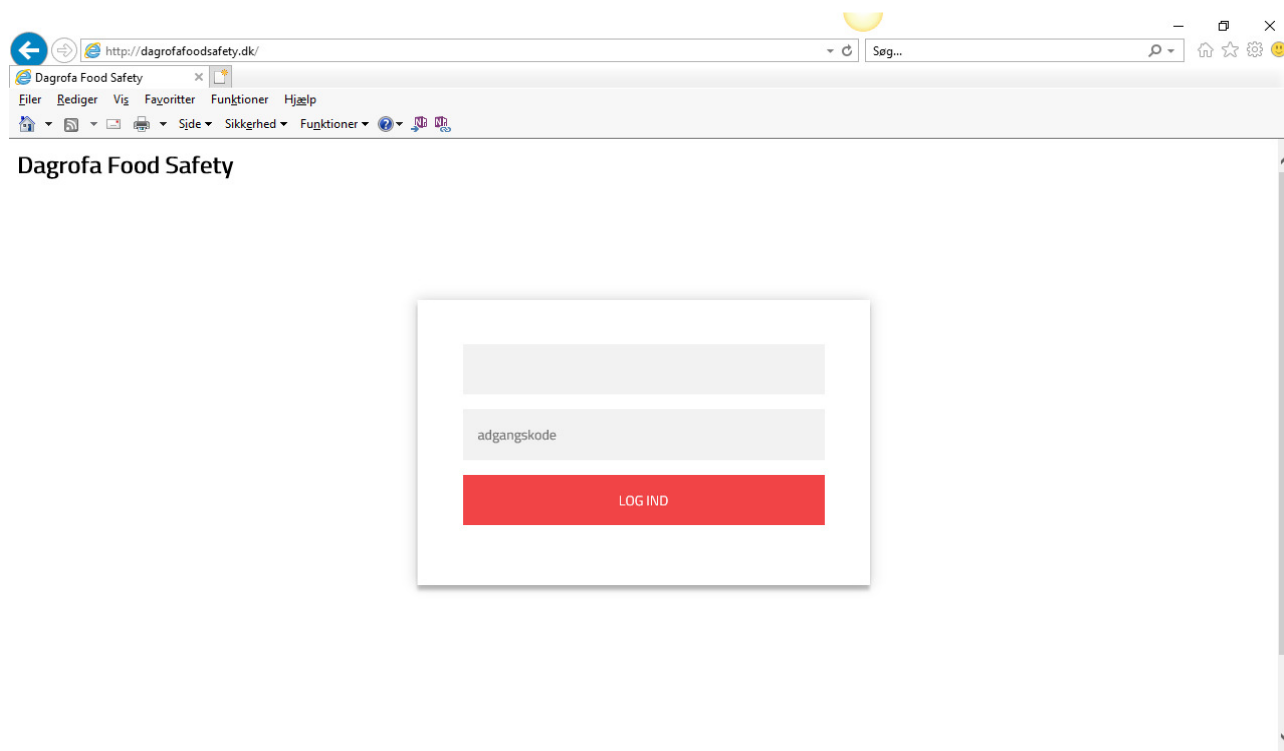
Domænenavnet skal overføres til Dagrofa, idet 1) Dagrofa ikke har indgået en specifik aftale om, at NEE kan oprette hjemmesiden www.dagrofafoodsafety.dk, 2) Dagrofa ikke har givet samtykke til, at NEE benytter "dagrofa" i et domænenavn, og 3) NEE krænker Dagrofas registrerede varemærker "Dagrofa" og "Dagrofa Food Service", jf. bilag 2."

Som bilag 1 har klageren fremlagt et udateret skærmpoint fra DK Hostmasters WHOIS-database vedrørende domænenavnet "dagrofafoodsafety.dk", jf. nærmere ovenfor i sagsfremstillingen.

Bilag 2 er et udateret skærmpoint fra en søgning på Patent- og Varemærkestyrelsens hjemmeside www.dkpto.dk. Blandt søgeresultaterne fremgår en række registrerede varemærker, herunder til ordmærkerne "DAGROFA FOOD SERVICE" og "DAGROFA" samt til forskellige figurmærker indeholdende betegnelserne "Dagrofa" eller "DAGROFA".

Bilag 3 (litreret af sekretariatet) er en udskrift af 10. januar 2018 fra Erhvervsstyrelsen vedrørende klagerens virksomhed, jf. nærmere ovenfor i sagsfremstillingen.

Ved opslag den 29. januar 2018 på "dagrofafoodsafety.dk" har sekretariatet taget følgende kopi:



Ved sekretariatets fornyede opslag den 24. april 2018 på ”dagrofafoodsafety.dk” fremkom der ingen hjemmeside.

Sekretariatet har ved opslag den 24. april 2018 i Det Centrale Virksomhedsregister konstateret, at der er registreret et aktieselskab under navnet NEW NORDIC ENGINEERING A/S (CVR-nummer 36454393) med startdato den 26. november 2014. Selskabet er registreret under branchekode ”711210 Rådgivende ingeniørvirksomhed inden for byggeri og anlægsarbejder”, og selskabet har til formål at udvikle, markedsføre og sælge ideer, koncepter og produkter til brug inden for byggeriet samt al virksomhed, som efter bestyrelsens skøn har forbindelse hermed.

Sekretariatet har ved opslag den 24. april 2018 på Patent- og Varemærkestyrelsens hjemmeside www.dkpto.dk konstateret, at klageren under dansk varemærkeregistrering VR 2004 02336 den 16. juli 2004 har fået registreret ordmærket ”DAGROFA” på baggrund af en ansøgning indgivet den 29. marts 2004. Registreringen omfatter vareklasse 35 (annonce- og reklamevirksomhed, bistand ved forretningsledelse og forretningsadministration, bistand ved varetagelse af kontoropgaver; detail- og engroshandelsvirksomhed; salgsfremmende foranstaltninger for andre).

Ved opslag den 24. april 2018 på Patent- og Varemærkestyrelsens hjemmeside har sekretariatet desuden konstateret, at klageren under dansk varemærkeregistrering VR 1995 05323 den 11. august 1995 har fået registreret ordmærket ”DAGROFA FOOD SERVICE” på baggrund af en ansøgning indgivet den 21. juni 1995. Registreringen omfatter følgende vareklasser, jf. 6. udgave af Nice-klassifikationen:

”11: Apparater til belysning, opvarmning, dampdannelse, kogning, køling, tørring, ventilation og vandledning samt sanitetsinstallationer.

29: Kød, fisk, fjerkræ og vildt; Kødetrakter; Konserverede, tørrede og kogte frugter og grøntsager; Geléer, syltetøj, frugtsauce; Æg, mælk og mejeriprodukter; Spiselige olier og fedtstoffer.

30: Kaffe, the, kakao, sukker, ris, tapioka, sago, kaffeerstatning; Mel og næringsmidler af korn, brød, konditori- og konfektvarer; Honning, sirup; Gær, bagepulver; Salt, sennep; Eddike, herunder vineddike, saucer (krydrede); Krydderier; Råis.

31: Landbrugs-, havebrugs- og skovbrugsprodukter samt korn (ikke indeholdt i andre klasser); Levende dyr; Friske frugter og grøntsager; Frø og såsæd, naturlige planter og blomster; Næringsmidler til dyr, malt

32: Øl; Mineralvand og kulsyreholdige vande og andre ikke-alkoholdige drikke; Frugtdrikke og frugtsaft; Saft og andre præparater til fremstilling af drikke.

33: Alkoholholdige drikke (dog ikke øl).”

Ved opslag den 25. april 2018 i DK Hostmasters WHOIS-database (www.dk-hostmaster.dk) har sekretariatet konstateret, at indklagede er anført som registrant af domænenavnet ”dagrofafoodsafety.dk”. I samme anledning har sekretariatet konstateret, at indklagede under samme bruger-id (NNE22-DK) ikke er anført som registrant af andre domænenavne end det omtvistede under ”.dk”-internetdomænet.

Ved en søgning i Google (www.google.dk) den 25. april 2018 på ”dagrofa food safety” blev antallet af søgeresultater oplyst til at være ca. 1.110, når søgningen blev afgrænset til sider på dansk. Af de første 50 søgeresultater vedrørte 39 klageren eller omtale heraf, mens ingen af søgeresultaterne vedrørte indklagede eller omtale heraf. De resterende 11 søgeresultater knyttede sig navnlig til omtale af de engelske ord ”food” og ”safety” i deres generiske betydning, dvs. i forbindelse med henholdsvis mad/fødevarer og sikkerhed.

Sekretariatet har ved opslag den 25. april 2018 på Internet Archive Wayback Machine (www.archive.org) konstateret, at der ikke ses at være lagret nogen hjemmeside under domænenavnet ”dagrofofoodsafety.dk”.

Parternes anbringender kan sammenfattes således:

Klageren har gjort gældende,

- at klageren er et anpartsselskab, der i Det Centrale Virksomhedsregister er registreret under navnet Dagrofa ApS,
- at klageren har til formål at drive handel, fabrikation og transportvirksomhed samt al virksomhed, som efter bestyrelsens skøn har forbindelse hermed,
- at klageren har konstateret, at indklagede den 27. januar 2017 har registreret domænenavnet ”dagrofafoodsafety.dk”,
- at klageren og indklagede har indgået en indkøbsaftale, hvorefter indklagede kan sælge sine produkter til klageren, herunder til de enkelte butikker i Dagrofa-koncernen,
- at indklagede imidlertid ikke har fået tilladelse/autorisation fra klageren til at anvende klagerens navn og/eller varemærke,
- at klageren således har fået registreret varemærkerettighederne til bl.a. ordmærkerne ”DAGROFA” og ”DAGROFA FOOD SERVICE” i en række vareklasser,
- at indklagedes registrering af domænenavnet ”dagrofafoodsafety.dk” efter klagerens opfattelse udgør en overtrædelse af klagerens varemærkeregistrieringer,
- at klageren forgæves har forsøgt at rette henvendelse til indklagede med henblik på at finde en mindelig løsning på problemet,
- at indklagede dog aldrig har responderet på klagerens henvendelser om registreringen af domænenavnet ”dagrofafoodsafety.dk”, og
- at domænenavnet ”dagrofafoodsafety.dk” på den baggrund bør overdrages til klageren.

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:

Da indklagede, NEW NORDIC ENGINEERING A/S, ikke har besvaret sekretariatets henvendelser i sagen, afgøres denne på grundlag af klagerens sagsfremstilling og de af klageren, Dagrofa ApS, indsendte bilag, jf. § 11, stk. 3, i klagenævnets forretningsorden af 1. december 2017.

Klageren har efter det oplyste fået registreret en varemærkeret til ordmærket ”DAGROFA” og en række andre varemærker, hvori betegnelsen ”DAGROFA” indgår, herunder til ordmærket ”DAGROFA FOOD SERVICE”. De pågældende varemærkeregistrieringer omfatter et antal forskellige vareklasser.

Det forhold, at klageren har opnået en varemærkeregistrering af to ordmærker, hvori betegnelsen ”DAGROFA” indgår, kan ikke føre til, at indklagedes brug af domænenavnet ”dagrofafoodsafety.dk” er i strid med klagerens rettigheder, allerede fordi indklagede ikke ses at anvende eller have anvendt domænenavnet for varer eller tjenesteydelser, der er omfattet af klagerens varemærkeregistreringer, eller varer eller tjenesteydelser af lignende art, ligesom der ikke er noget grundlag for at antage, at indklagede påtænker at anvende domænenavnet for sådanne varer eller tjenesteydelser.

Selvom klagenævnet således ikke kan lægge til grund, at indklagedes registrering af domænenavnet ”dagrofafoodsafety.dk” indebærer en overtrædelse af klagerens varemærkerettigheder til ovennævnte ordmærker, har indklagede imidlertid som registrant af domænenavnet pligt til at overholde § 25, stk. 1, om god domænenavnsskik, i lov nr. 164 af 26. februar 2014 om internetdomæner (domæneloven). 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 er ifølge oplysninger fra Det Centrale Virksomhedsregister registreret under navnet Dagrofa ApS med startdato den 15. juni 2017 og er efter det oplyste en af landets største dagligvarekoncerner, som driver kæderne MENY, SPAR, Min Købmand og Let-Køb. Desuden har klageren som nævnt fået registreret en varemærket til bl.a. ordmærkerne ”DAGROFA” og ”DAGROFA FOOD SERVICE” i en række vareklasser.

Herudover fremgår det af sekretariatets undersøgelser i sagen, at klageren på nuværende tidspunkt gør brug af domænenavnet ”dagrofa.dk” i forbindelse med sin virksomhed. Endvidere fremgår det, at betegnelsen ”dagrofa food safety” på internettet i overvejende grad forbindes med netop klagerens virksomhed. Klageren har derfor en naturlig interesse i at kunne gøre brug af domænenavnet ”dagrofafoodsafety.dk”.

Klagerens interesse skal imidlertid afvejes i forhold til de øvrige interesser, som registreringen og anvendelsen af det omtvistede domænenavn involverer, herunder indklagedes interesse.

Indklagede har ikke svaret i sagen, hvorfor klagenævnet som udgangspunkt ikke har nogen mulighed for at vurdere, om indklagede har nogen reel interesse i at kunne råde over domænenavnet ”dagrofafoodsafety.dk”. Det fremgår af § 11, stk. 3, i klagenævnets 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.

Af sekretariatets undersøgelser i sagen fremgår det, at der ved opslag på domænenavnet ”dagrofafoodsafety.dk” aktuelt ingen aktiv hjemmeside fremkommer, idet der under domænenavnet ultimo januar 2018 ses at have været en hjemmeside med bruger-login, uden at det dog ud fra dette er muligt at konstatere, hvad domænenavnet nærmere har været brugt til, herunder om brugen har været egnet til at afspejle domænenavnets signalværdi.

På baggrund af det ovenfor anførte er det klagenævnets opfattelse, at det har større interesse og værdi for klageren end for indklagede at kunne gøre brug af domænenavnet ”dagrofafoodsafety.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.

Nævnet træffer herefter i medfør af domænelovens § 28, stk. 4, nr. 1, følgende

A F G Ø R E L S E

Registreringen af domænenavnet ”dagrofafoodsafety.dk” skal overføres til klageren, Dagrofa ApS. Overførslen skal gennemføres 4 uger efter nedenstående dato.

Klagegebyret tilbagebetales til klageren.

Dato: 13. juni 2018

Kaspar Linkis
(Formand)

Knud Wallberg

Jens Schovsbo