

KLAGENÆVNET FOR DOMÆNENAVNE

J.nr.: 2017-0333

Klager:

Kaspersky Lab Denmark ApS
c/o Harbour House
Sundkrogsgade 21
2100 København Ø
Danmark

Indklagede:

Benjamin Michael Sturm
Skovbakken 3 D
7000 Fredericia
Danmark

Parternes påstande:

Klagerens påstand

Indklagede tilpligtes at overdrage domænenavnet "kaspersky-antivirus.dk" til klageren.

Indklagedes påstand

Indklagede har ikke svaret i sagen.

Dokumenter:

Der er for klagenævnet fremkommet klageskrift af 18. november 2017 med to bilag (bilag 1 og 2).

Registreringsdato:

Domænenavnet "kaspersky-antivirus.dk" er registreret den 20. maj 2014.

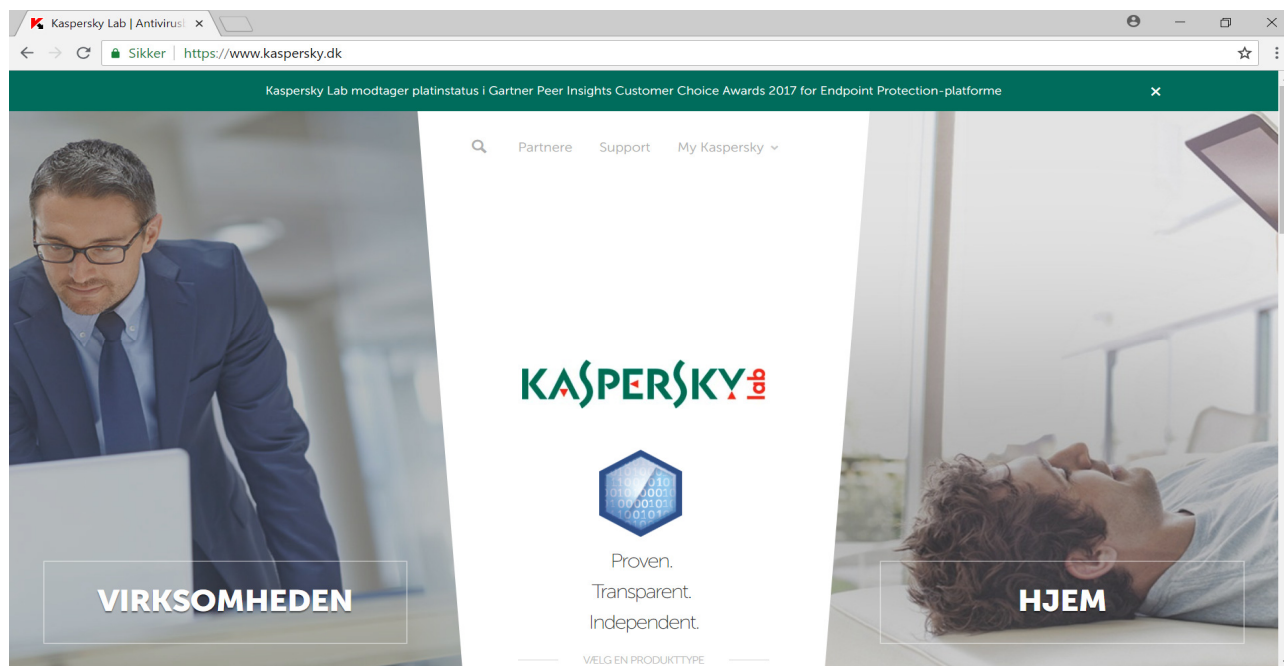
Sagsfremstilling:

Klageren er et anpartsselskab, der i Det Centrale Virksomhedsregister (www.cvr.dk) er registreret under navnet Kaspersky Lab Denmark ApS (CVR-nummer 36722371) med startdato den 23. april 2015. Selskabet har til formål at drive virksomhed med udvikling, service og salg af teknologibaserede produkter og tjenesteydelser samt aktiviteter i tilknytning hertil. Selskabet er registreret under branchekode "582900 Anden udgivelse af software". Som legal ejer er registreret Kaspersky Labs Limited, og som reel ejer Eugeny Kaspersky.

Det er oplyst i klageskriftet bl.a., at klageren er registrant af domænenavnet "kaspersky.dk". Ved opslag den 21. juni 2018 i DK Hostmasters WHOIS-database (www.dk-hostmaster.dk) har sekretariatet konstateret, at domænenavnet "kaspersky.dk" er registreret den 25. august 2004, og at

registranten af domænenavnet desuden er AO Kaspersky Lab, Leningradskoye sh, 39 A building 3, 124212 Moscow, RU.

Ved opslag den 21. juni 2018 på ”kaspersky.dk” har sekretariatet taget følgende kopi:



Ved at klikke på feltet ”Om os” nederst til venstre på hjemmesiden, jf. ovenfor, fremkom følgende beskrivelse:

”Kaspersky Lab er en verdensomspændende it-sikkerhedsvirksomhed, der blev stiftet i 1997. Kaspersky Labs dybe trusselsefterretnings- og sikkerhedseksperitise omdannes kontinuerligt til sikkerhedsløsninger og -tjenester til at beskytte virksomheder, kritisk infrastruktur, myndigheder og forbrugere i hele verden. Virksomhedens omfattende sikkerhedsportefølje omfatter førende endpoint beskyttelsesløsninger samt en række specialiserede sikkerhedsløsninger og -tjenester til bekæmpelse af avancerede og fremvoksende, digital trusler. Over 400 millioner brugere er beskyttet af Kaspersky Lab-teknologier, og vi hjælper 270.000 virksomhedskunder med at beskytte det, der betyder mest for dem.”

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

”Vores virksomhed ejer domænet ”kaspersky.dk”, da Kaspersky er et registreret varemærke. Vi ejer naturligvis også .com og stort set alle andre landespecifikke domæner under dette navn.

Den nuværende registrant af ”kaspersky-antivirus.dk” anvender domænet til at drive en webshop hvor han uden vores samtykke sælger vores produkter, og fejlagtigt på sin hjemmeside skriver, at han køber direkte fra producenten, hvilket ikke er tilfældet. Kaspersky Lab har intet samarbejde med denne person eller virksomheder han er tilknyttet.

Dette er yderst skadeligt for vores brand – og domænenavnet kan give indtryk for forbrugeren, at siden er Kaspersky's officielle side. Dette har givet flere dårlige anmeldelser på trustpilot.dk.

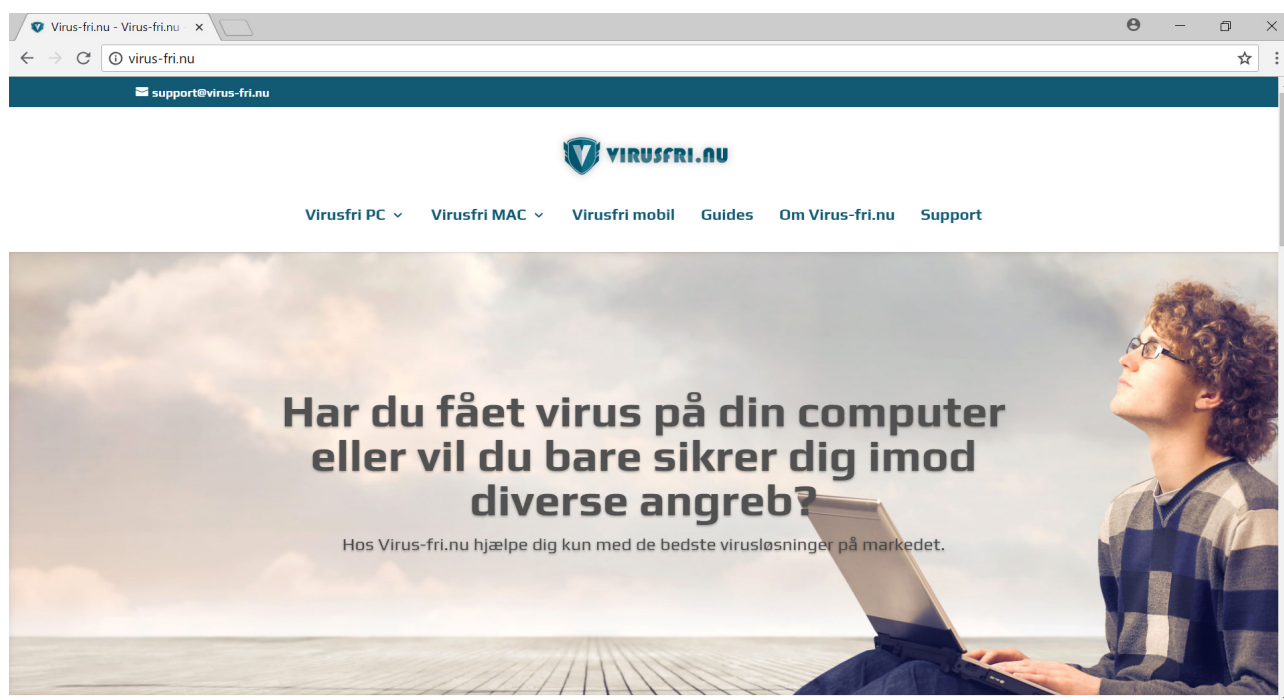
Begrundelse (anbringender)

Fordi domænenavnet indeholder vores virksomheds navn og registrerede varemærke.”

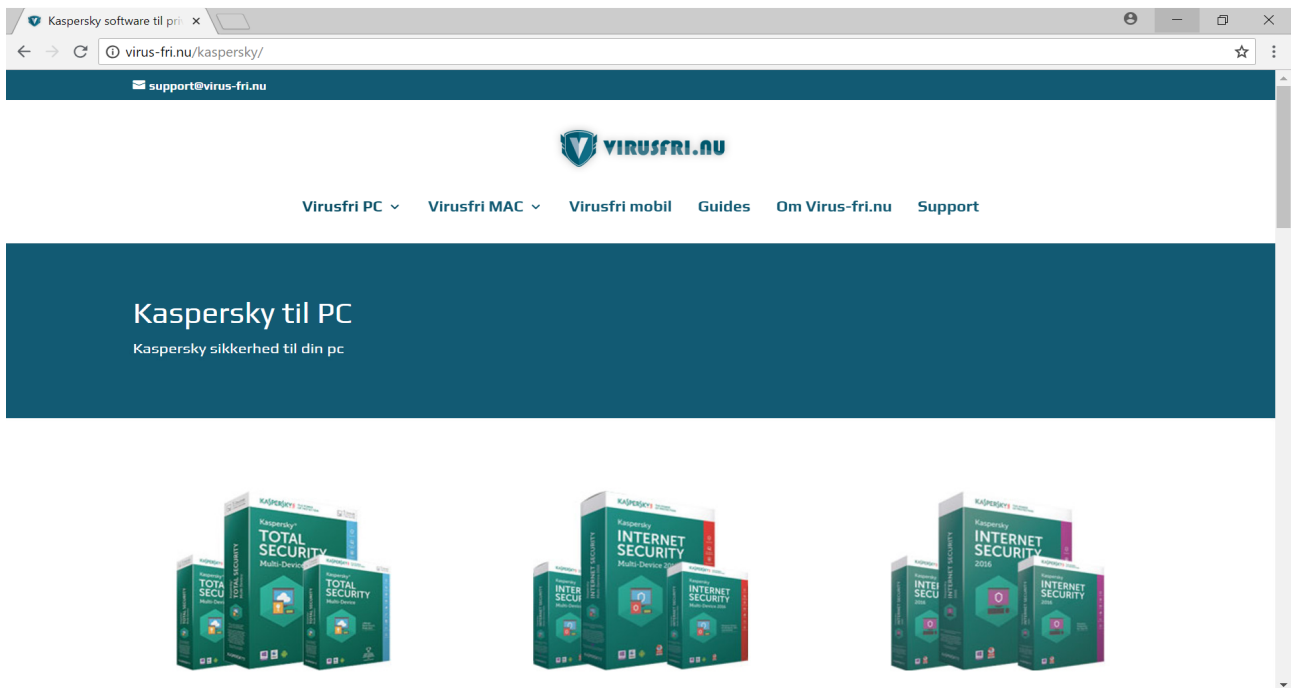
Som bilag 1 (litreret af sekretariatet) har klageren fremlagt, hvad der fremstår som, en udskrift af 18. november 2017 fra hjemmesiden www.trademarks.justia.com vedrørende en amerikansk varemærkeregistrering med serienummer 76020834. Af udskriften fremgår bl.a., at AO KASPERSKY LAB den 2. marts 2004 har fået registreret ordmærket ”KASPERSKY” i en række vareklasser på baggrund af en ansøgning indgivet den 6. april 2000.

Bilag 2 (litreret af sekretariatet) er en udskrift af 18. november 2017 fra Erhvervsstyrelsen vedrørende klagerens virksomhed, jf. nærmere herom ovenfor i sagsfremstillingen.

Ved opslag den 21. juni 2018 på ”kaspersky-antivirus.dk” blev sekretariatet viderestillet til ”virus-fri.nu”, idet en lignende hjemmeside fremkom ved sekretariatets opslag den 29. november 2017:



Ved at klikke på feltet ”Virusfri PC” på hjemmesiden, jf. således ovenfor, har sekretariatet taget følgende kopi:



Ved en søgning den 22. juni 2018 på Patent- og Varemærkestyrelsens hjemmeside (www.dkpto.dk) har sekretariatet konstateret, at AO Kaspersky Lab, 39A/2 Leningradskoe shosse RU-125212 Moscow, RU, den 24. oktober 2000 har opnået en endelig registrering af et figurmærke i vareklasserne 9, 16 og 42. Registreringen omfatter bl.a. computersoftware i form af antivirussoftware, og knytter sig til følgende figurmærke:



Sekretariatet har ved opslag den 22. juni 2018 på hjemmesiden for Den Europæiske Unions Kontor for Intellectuel Ejendomsret (EUIPO) (www.euipo.europa.eu) konstateret, at KASPERSKY LAB ZAO, Ul. Geroyev Panfilovtsev 10, 125363 Moscow, RU, den 26. april 2002 har opnået registrering af ordmærket ”KASPERSKY” i følgende vareklasser:

”9: Computersoftware; computerprogrammer; cd-rommer; computere; onlinepublikationer, der kan downloades fra Internettet.

16: Manualer; bøger; publikationer; tryksager; brochurer; nyhedsbreve.

42: Design, udvikling og rådgivning vedrørende computere, computersoftware, computerprogrammer og cd-rommer; computerprogrammering; installation og vedligeholdelse af computersoftware og computerprogrammer.”

Ved opslag den 22. juni 2018 i DK Hostmasters WHOIS-database har sekretariatet konstateret, at indklagede er anført som registrant af domænenavnet ”kaspersky-antivirus.dk”. I samme anledning

har sekretariatet konstateret, at indklagede under samme bruger-id (BS12932-DK) herudover er anført som registrant af domænenavnene "avastdanmark.dk", "avg-antivirus.dk", "avgdanmark.dk", "bcommerce.dk" og "bitdefender-antivirus.dk".

Sekretariatet har ved opslag den 22. juni 2018 på de ovenfor nævnte domænenavne konstateret, at der i et enkelt tilfælde ("bcommerce.dk") ikke fremkom en hjemmeside. De øvrige fire domænenavne indeholdt aktive hjemmesider, idet to af domænenavnene vedrørte markedsføring og salg af antivirussoftwaren AVG ("avg-antivirus.dk" og "avgdanmark.dk"). De resterende to domænenavne ("avastdanmark.dk" og "bitdefender-antivirus.dk") vedrørende markedsføring og salg af henholdsvis antivirussoftwaren Avast og Bitdefender.

Ved en søgning i Google (www.google.dk) den 22. juni 2018 på "kaspersky antivirus" blev antallet af søgeresultater oplyst til at være ca. 4.000, når søgningen blev afgrænset til sider på dansk. Af de første 50 søgeresultater vedrørte samtlige af søgeresultaterne markedsføring og salg af antivirussoftware af mærket Kaspersky, idet et enkelt søgeresultat knyttede sig specifikt til henholdsvis klageren og indklagede.

Sekretariatet har den 2. juli 2018 over for klageren anført bl.a., at det fremgår af sekretariatets undersøgelser, at KASPERSKY LAB ZAO den 26. april 2002 har opnået en EU-varemærkeregistrering af ordmærket "KASPERSKY" i vareklasserne 9, 16 og 42. Sekretariatet opfordrede på den baggrund klageren til senest den 10. juli 2018 at fremlægge en bemyndigelse fra varemærkeindehaveren KASPERSKY LAB ZAO til at påtale en eventuel krænkelse af varemærkeretten.

Da klageren ikke har besvaret sekretariatets henvendelse af 2. juli 2018 og dermed heller ikke har efterkommet opfordringen om at fremlægge en bemyndigelse, meddelte sekretariatet den 1. august 2018 sagens parter, at klageren ikke havde svaret på sekretariatets henvendelse, og at sagen nu ville blive forelagt klagenævnet til afgørelse på det foreliggende grundlag.

Parternes anbringender kan sammenfattes således:

Klageren har gjort gældende,

- at klageren er et anpartsselskab, der i Det Centrale Virksomhedsregister er registreret under navnet Kaspersky Lab Denmark ApS med startdato den 23. april 2015,
- at klagerens virksomhed ejer domænenavnet "kaspersky.dk" samt en række andre landespecifikke domænenavne, hvori betegnelsen "kaspersky" indgår,
- at indklagede anvender domænenavnet "kaspersky-antivirus.dk" til at drive en webshop, hvor indklagede sælger klagerens produkter uden dennes samtykke,
- at indklagede fejlagtigt på sin hjemmeside under det omtvistede domænenavn anfører, at produkterne er indkøbt direkte fra producenten,
- at dette ikke er tilfældet, idet Kaspersky Lab intet samarbejde har med indklagede eller virksomheder, som indklagede er tilknyttet,
- at det er yderst skadeligt for klagerens brand, eftersom hjemmesiden kan give forbrugerne det indtryk, at der er tale om Kaspersky's officielle hjemmeside,
- at dette har resulteret i flere dårlige anmeldelser på hjemmesiden www.trustpilot.dk,
- at domænenavnet "kaspersky-antivirus.dk" indeholder klagerens selskabsnavn og klagerens registrerede varemærke, jf. bilag 1, og
- at domænenavnet "kaspersky-antivirus.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, Benjamin Michael Sturm, ikke er fremkommet med bemærkninger til klagen, afgøres sagen på grundlag af klagerens sagsfremstilling og de af klageren, Kaspersky Lab Denmark ApS, indsendte bilag, jf. § 11, stk. 3, i klagenævnets forretningsorden af 2. august 2017.

Det fremgår af sekretariatets undersøgelser i sagen bl.a., at KASPERSKY LAB ZAO har opnået en EU-varemærkeregistrering af ordmærket "KASPERSKY" i vareklasserne 9, 16 og 42, der omfatter bl.a. computersoftware og computerprogrammer.

KASPERSKY LAB ZAO eller den, som varemærkeindehaveren bemyndiger hertil, kan på den anførte baggrund forbyde andre at gøre erhvervsmæssig brug af et identisk eller lignende mærke, for varer eller ydelser af samme eller lignende art i medfør af artikel 9, stk. 1 og stk. 2, litra a og b, i Europa-Parlamentets og Rådets forordning (EU) 2017/1001 af 14. juni 2017 om EU-varemærker (EU-varemærkeforordningen), jf. dog begrænsningerne i artikel 12 og 13.

Klageren finder imidlertid efter det oplyste ikke at kunne lægge til grund, at klageren har en sådan bemyndigelse fra varemærkeindehaveren, KASPERSKY LAB ZAO, til at påtale en eventuel krænkelse af varemærkeretten. Det bemærkes i den forbindelse, at sekretariatet har opfordret klageren til at fremlægge en eventuel bemyndigelse fra varemærkeindehaveren, uden at klageren har efterkommet opfordringen.

Det følger af § 11, stk. 3, i klagenævnets forretningsorden, at nævnet ved bevisbedømmelsen kan tillægge det virkning til fordel for modparten, hvis en part fx undlader at efterkomme nævnets opfordringer. Klagenævnet har derfor ikke fundet anledning til at tage stilling til, hvorvidt indklagedes registrering og anvendelse af domænenavnet "kaspersky-antivirus.dk" udgør en krænkelse af KASPERSKY LAB ZAO's varemærkeret til ordmærket "KASPERSKY" efter EU-varemærkeforordningens artikel 9, stk. 1 og 2.

Selvom klagenævnet herefter ikke som sagen er oplyst over nævnet finder at kunne lægge til grund, at der foreligger en krænkelse varemærkerettigheder efter EU-varemærkeforordningen eller på andet grundlag i forhold til klageren, har indklagede som registrant af domænenavnet "kaspersky-antivirus.dk" pligt til at overholde 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 er registreret i Det Centrale Virksomhedsregister som anpartsselskab under navnet Kaspersky Lab Denmark ApS med startdato den 23. april 2015. Det fremgår af Det Centrale Virksomhedsregister, at klageren har til formål at drive virksomhed med udvikling, service og salg af teknologibaserede produkter og tjenesteydelser, og at klageren er registreret under branchekode ”582900 Anden udgivelse af software”.

Klageren har derfor en naturlig interesse i at kunne råde over domænenavnet ”kaspersky-antivirus.dk” i forbindelse med sin virksomhed.

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

Domænenavnet ”kaspersky-antivirus.dk” blev registreret den 20. maj 2014 af indklagede. Indklagede har som nævnt ikke svaret i sagen, men det fremgår dog af sagens oplysninger, at indklagede på nuværende tidspunkt gør brug af domænenavnet ”kaspersky-antivirus.dk” i forbindelse med viderestilling til en hjemmeside under domænenavnet ”virus-fri.nu”, hvorfra der sker markedsføring og salg af antivirussoftware af mærket Kaspersky.

Efter en samlet vurdering af parternes modstående interesser, således som sagen er oplyst over for klagenævnet, finder klagenævnet det således ikke godtgjort, at klagerens interesse i domænenavnet

”kaspersky-antivirus.dk” overstiger indklagedes interesse heri. Klagenævnet finder herefter, at indklagedes fastholdelse af registreringen af domænenavnet ”kaspersky-antivirus.dk” ikke indebærer en overtrædelse af domænelovens § 25, stk. 1, om god domænenavnsskik.

Da der ikke foreligger oplysninger i sagen, som giver klagenævnet anledning til at antage, at indklagedes registrering og fastholdelse af registreringen af domænenavnet ”kaspersky-antivirus.dk” i øvrigt skulle være illoyal eller på anden måde retsstridig i forhold til klageren, og da indklagede endvidere har været først i tid med hensyn til at lade det pågældende domænenavn registrere, træffer nævnet herefter følgende

A F G Ø R E L S E

Der kan ikke gives klageren, Kaspersky Lab Denmark ApS, medhold.

Dato: 12. september 2018.

Jacob Waage
(Formand)

Knud Wallberg

Jens Schovsbo