

KLAGENÆVNET FOR DOMÆNENA VNE

J.nr.: 2018-0637

Klager:

Randahl Fink Isaksen
Kingosvej 8
7100 Vejle
Danmark

Indklagede:

Peter Lindstrøm Gleerup
Stensballe Strandvej 49 A
8700 Horsens
Danmark

Parternes påstande:

Klagerens påstand

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

Indklagedes påstand

Frifindelse.

Dokumenter:

Der er for klagenævnet fremkommet klageskrift af 2. oktober 2018 med 17 bilag (bilag 1-17), svarskrift af 16. oktober 2018 med et bilag (bilag A), replik af 23. oktober 2018 med et bilag (bilag 18), og duplik af 13. november 2018.

Registreringsdato:

Domænenavnet ”understrom.dk” er registreret 15. august 2018.

Sagsfremstilling:

I klageskriftet er bl.a. anført følgende:

”Mit rockband Understrøm blev dannet i 2015. Efter en periode hvor bandet øvede sig, spillede Understrøm første gang for publikum ved en huskoncert den 4. marts 2017 (se foto bilag 1), og bandet har efterfølgende optrådt flere gange under navnet Understrøm.

I juni, juli og august 2017 gennemfører jeg sammen med bandets trommeslager Thomas Porskjær en omfattende varemærkeundersøgelse for at sikre, at orkesterets navn Understrøm

som varemærke ikke vil være i konflikt med andre varemærker. Undersøgelsen viser, at ingen andre orkestre markedsføres under navnet Understrøm. Ingen spillesteder har et band med dette navn på programmet, og søgninger i streamingtjenester som Spotify og iTunes viser, at intet andet band markedsføres som "Understrøm". Der er kun registreret to domæner, der minder om "Understrøm", nemlig *understroem.dk*, som er en sommerhusudlejning, og *understrom.dk*, som ikke er aktivt. Da jeg nu er overbevist om, at intet andet band hedder Understrøm, køber jeg domænet *understrom.com* den 23. august 2017 (se e-mail kvittering, bilag 2).

6. juli 2018 kontakter jeg daværende indehaver af *understrom.dk*, Thomas Gunnar Bagge (TB10629-DK), og forklarer, at jeg i 3 år har haft et orkester, der kalder sig Understrøm. Thomas Gunnar Bagge forklarer, at han havde købt domænet til et naturprojekt, som ikke blev til noget, og tilbyder derfor at overdrage domænet til mig (se overdragelse, bilag 3). Domænet sætter jeg til at pege på Understrøms Facebookside, så Understrøms fans kan finde og følge Understrøm på Facebook.

25. august 2018 spiller Understrøm koncert ved en udendørs lokalfest i Grejsdalen i Vejle (se foto bilag 4). Flere i publikum er mødt frem, netop fordi de har stiftet bekendtskab med bandet Understrøm.

Igenem 2018 kontakter Understrøm et antal spillesteder personligt og telefonisk for at gøre yderligere reklame for bandet (se eksempel, bilag 5). Et af resultaterne af denne markedsføring er, at Spillestedet Scene 7 i Herning den 3. september 2018 henvender sig for at booke Understrøm til at spille koncert på Scene 7 tirsdag den 25. september (se e-mail, bilag 6). Koncertarrangør Janus Bechmann sender efterfølgende et program for aftenen ud, hvor bandet er opført som Understrøm (se bilag 7). Programmet offentliggøres på Facebook den 17. september af medarrangør Morten Sidenius (se bilag 8).

I perioden fra Understrøm blev dannet i 2015 og frem til 17. september 2018, er Understrøm ikke stødt på andre bands, der offentligt har erklæret, at de ønsker at kalde sig "Understrøm". Det betyder, at når musikinteresserede har søgt på Understrøm på internettet, er kun mit band Understrøm dukket frem (se Facebook søgning foretaget 19. september, bilag 9). Et klik på øverste søgeresultat, sender de besøgende ind på Understrøms Facebookside (bilag 10).

I førortalte, offentliggjorte program fra Scene 7 (bilag 7 og bilag 8) fremgår, at 4 forskellige bands skal optræde 25. september. Et af bandene vises som TBA ("To be announced"), eller på dansk "Offentliggøres snart", fordi Scene 7's medarbejder Janus i september måned stadig er ved at finde det 4. band til aftenen.

Ved en telefonsamtale mellem Understrøms trommeslager Thomas Porskjær den 19. september gør Janus opmærksom på, at bandet Wade har meldt sig som det 4. band ved koncerten den 25. september, men der er den udfordring, at Wade netop har besluttet, at de vil skifte navn til Understrøm. Janus viderebringer kontaktoplysninger til bandets forsanger Trine Tang Rasmussen, og beder os tage en snak med hende og meddele, at Janus ikke ønsker, at der skal være 2 bands med samme navn, men at de er velkomne til at optræde under deres sædvanlige navn Wade.

Trine Tang Rasmussen fortæller, at bandet godt har set, at vi hedder Understrøm, men at hun tænker, at der udmærket kan være to bands, som hedder Understrøm, og spørger, om det ikke kunne være en "sjov gimmick", at der var to bands, som hed det samme. Vi gør opmærksom på, at dette vil gøre det vanskeligt for fans at skelne de to bands, når bandnavnet anvendes ved koncerter, i radioen, på streaming tjenester og andet. Vi gør også opmærksom på, at vi allerede er kendt som Understrøm, og derfor ved ibrugtagning har eneret på navnet (Varemærkeloven § 3 stk. 1). Trine Tang Rasmussen står fast på, at Wade vil skifte navn til Understrøm.

19. september 2018 meddeler Wade på bandets Facebook side [facebook.com/WadeMusik](https://www.facebook.com/WadeMusik) at bandet nu skifter navn til Understrøm (bilag 11).

...

Af varemærkelovens § 3, stk. 1, pkt. 2, fremgår, at et varemærke kan stiftes "ved ibrugtagning af et varemærke her i landet for de varer eller tjenesteydelser, for hvilke varemærket er taget i brug, og for hvilke det vedvarende anvendes". Randahl Fink Isaksen har sammen med sine 2 øvrige bandmedlemmer omtalt deres bandet med navnet Understrøm i en lang række sammenhænge siden bandet blev stiftet i 2015. Vi har spillet koncerter offentligt under navnet Understrøm, og vi har været synlige på internettet som Understrøm før, Wade 19. september 2018 vælger at skifte navn.

Randahl Fink Isaksen er via sin personligt ejede virksomhed indehaver af de to internet domæner [understrom.com](https://www.understrom.com) og [understrom.dk](https://www.understrom.dk), og man må med rimelighed kunne forvente, at danskere med musikinteresse, der har hørt Randahl Fink Isaksens band Understrøm, og som besøger bandet på internettet på adressen [understrom.dk](https://www.understrom.dk), forbinder navnet "Understrøm" med Randahl Fink Isaksens band.

Bandet Wade har optrådt ved mindst 3 lejligheder i år 2018 under navnet Wade, eksempelvis på Mosstock Festival, hvor festivalprogrammet viser at Wade spiller 3. august 2018 (bilag 12). Senest optrådte Wade lørdag den 22. september på Boldts Bar i Haderslev, ved en koncert der den 19. september var annonceret af spillestedet som en koncert med bandet Wade (bilag 13).

Siden 2015 har Randahl Fink Isaksen investeret væsentlige kræfter i at opbygge Understrøm som brand for et rockband. Der er designet et særligt logo for bandet (bilag 14), og bandet er generelt markedsført og præsenteret for spillesteder og publikum under navnet Understrøm i en flerårig periode.

Bandet Wade har derimod markedsført sig under navnet Wade indtil 19. september 2018 (bilag 11), og bandets forsangerinde Trine Tang Rasmussen har telefonisk indrømmet overfor Thomas Porskjær, at Wade var bekendt med Randahl Fink Isaksens band Understrøms eksistens, da Wade skiftede navn.

Wades musik er udgivet på Spotify under bandnavnet Wade, og Wade markedsfører sig i øjeblikket på adressen [facebook.com/WadeMusik](https://www.facebook.com/WadeMusik) og den tilhørende Facebook side er navngivet Wade, men det tilhørende profilbillede indeholder ordet Understrøm.

Varemærkelovens § 4, stk. 1, lyder:

”Indehaveren af en varemærket kan forbyde andre, der ikke har dennes samtykke, at gøre erhvervsmæssig brug af tegn, hvis tegnet er identisk med varemærket, og de varer eller tjenesteydelser, for hvilke tegnet er taget i brug, er af samme art som de varer eller tjenesteydelser, for hvilke varemærket er beskyttet, eller tegnet er identisk med eller ligner varemærket, og varerne eller tjenesteydelserne er af samme eller lignende art, såfremt der er risiko for forveksling, herunder at det antages, at der er en forbindelse med varemærket.”

Randahl Fink Isaksens påstand er, at Wades brug af domænet understrom.dk (stavet med O) netop skaber den i loven omtalte risiko for forveksling. Wade skriver på siden understrom.dk at ”Før var vi Wade, nu er vi Understrøm” (bilag 15), og det er således klart, at Wade ønsker at brugerne af siden skal læse understrom.dk (med O) som om der står Understrøm (med Ø).

Domænet understrom.dk er først registreret 15. august 2018, mens Randahl Fink Isaksens domæne understrøm.com er registreret allerede 23. august 2017, og Randahl er siden 6. juli 2018 også indehaver af understrøm.dk, efter velvillig overdragelse fra Thomas Gunnar Bagge.

Det er åbenlyst, at publikum vil have vanskeligt ved at skelne understrom.dk fra understrøm.dk hvis der bag disse to navne findes to danske bands, der begge synger på dansk. Randahl Fink Isaksen mener derfor, at domænet understrom.dk skal overdrages til ham, således at misbruget af Randahl Fink Isaksens ibrugtagede varemærke bringes til ophør.”

Som bilag 1 har klageren fremlagt følgende udaterede foto, der ifølge klageren er taget under en huskoncert, som klagerens band, Understrøm, afholdt den 4. marts 2017:



Som bilag 2 har klageren fremlagt en mail af 23. august 2017 fra GratisDNS.dk vedrørende klagerens registrering af domænenavnet ”understrøm.com”. Sekretariatet har ved opslag på domænenavnet

”understrøm.com” den 9. januar 2019 konstateret, at domænenavnet henviser til Facebook-siden for klagerens band.

Klageren har som bilag 3 fremlagt en mail af 6. juli 2018 fra DK Hostmaster vedrørende overdragelse af domænenavnet ”understrøm.dk” fra Thomas Gunnar Bagge til Rock IT v/Randahl Fink Isaksen. Sekretariatet har ved opslag i DK Hostmasters WHOIS-database konstateret, at Rock IT er registrant af domænenavnet ”understrøm.dk”, der blev registreret den 23. marts 2013.

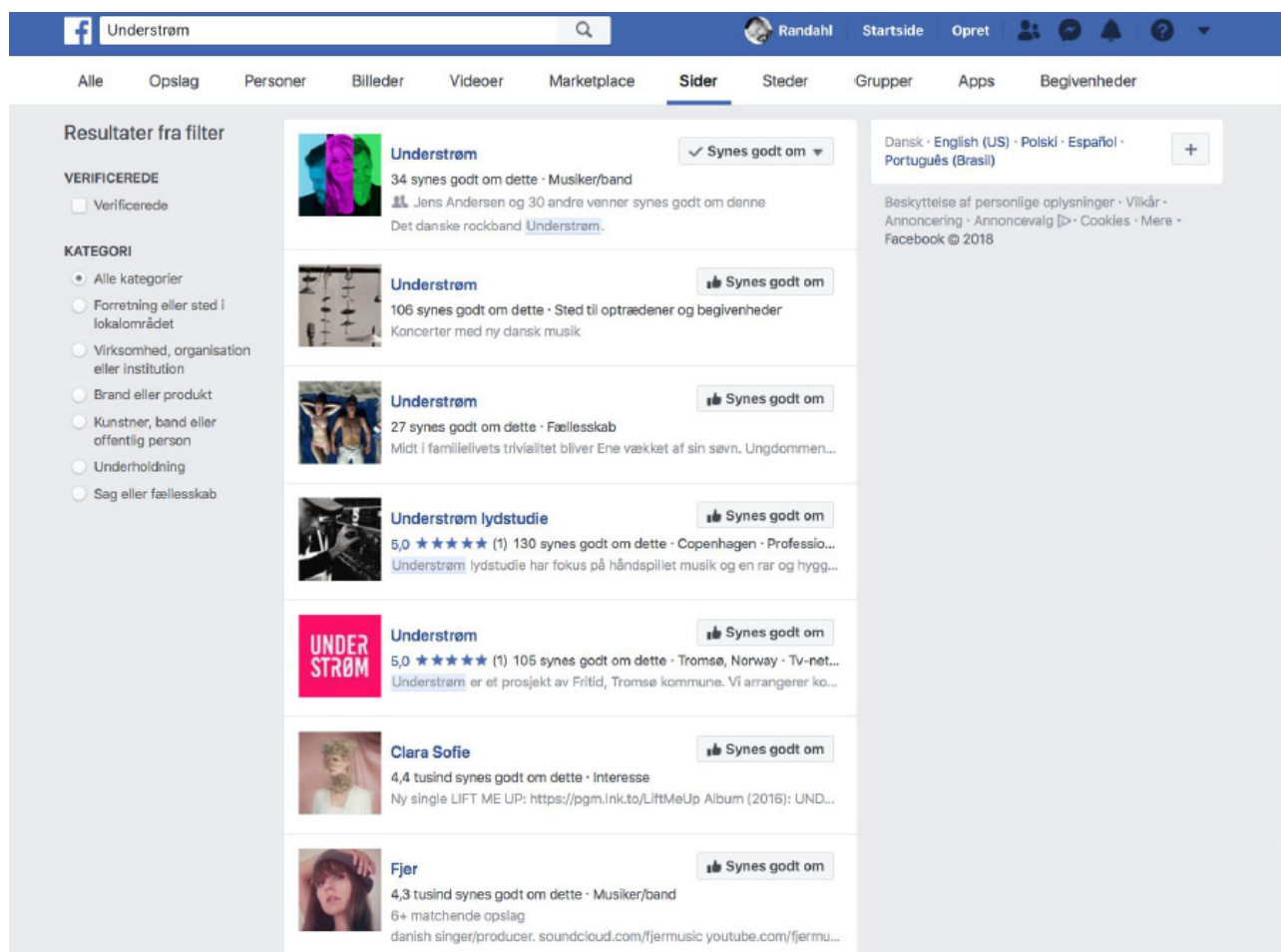
Som bilag 4 har klageren fremlagt følgende udaterede foto, der ifølge klageren er taget under en koncert, som klagerens band, Understrøm, afholdt den 25. august 2018 ved en udendørs lokalfest i Vejle:



Som bilag 5 har klageren fremlagt en mailkorrespondance af 15. august 2018 mellem klageren og spillestedsleder Bjarne R. Rask, Bygningen – Vejle, hvoraf bl.a. fremgår, at klagerens band håbede på, at spillestedet ville have klagerens band i tankerne som opvarmningsband til et af dets arrangementer.

Som bilag 6-8 har klageren fremlagt mailkorrespondance og Facebook-opslag fra september 2018 vedrørende klagerens bands optræden til ”Open Mic” på Scene 7 i Herning den 25. september 2018. Det fremgår heraf bl.a., at klagerens band i arrangørens program og Facebook-opslag er benævnt ”Understrøm”.

Som bilag 9 har klageren fremlagt følgende udaterede udskrift fra Facebook, der viser, at klagerens band fremkommer som det første søgeresultat, når der søges på ”Understrøm”:



Af ovenstående Facebook-søgning fremgår endvidere, at 34 personer, herunder 31 af klagerens Facebook-venner, ”synes godt” om Facebook-siden for klagerens band.

Som bilag 10 har klageren fremlagt et udateret udskrift af Facebook-siden for klagerens band, der bl.a. viser, at Facebook-siden har 47 ”følgere”.

Klageren har som bilag 11 fremlagt et Facebook-opslag, der den 19. september 2018 blev offentliggjort på indklagedes bands Facebook-side, hvoraf fremgår, at bandet har besluttet at skifte navn fra Wade til Understrøm.

Som bilag 12 har klageren fremlagt et program for Mosstock Festival, der viser at indklagedes band den 3. august 2018 optrådte under navnet Wade, og som bilag 13 har klageren fremlagt et udskrift af en Facebook-begivenhed, der viser, at indklagedes band den 22. september 2018 skulle optræde under navnet Wade på Boldts Bar i Haderslev.

Som bilag 14 har klageren fremlagt et billede af logoet for klagerens band, Understrøm.

I svarskriftet er bl.a. anført følgende:

"Da Randahl Fink Isaksen (herefter; RFI) så fint fremlægger datoer og dokumentation for vores gøren og laden, har vi ikke fundet det nødvendigt at dokumentere alle forhold, men refererer til de af RFI fremsendte bilag.

Nedslagsdatoer er ... :

April 1995: "Wade" dannes.

Oktober 2010: Trine Tang Rasmussen bliver medlem af "Wade".

April 2013: Peter Lindstrøm Glerup bliver medlem af "Wade". Ved samme lejlighed skifter "Wade" til et repertoire med danske tekster. Et engelsk bandnavn viser sig over tiden identitetsmæssigt at konflikte med de danske tekster, hvorfor vi begynder at overveje et andet bandnavn.

9. februar 2017 beslutter vi os for "Understrøm". Valget er baseret på at vi den dag skriver en ny sang med netop dette navn, og vi på mange måder synes at navnet er sigende for vores generelle tekstunivers. Vi undersøger både søgemaskiner og streamingplatforme for om dette navn skulle kollidere med allerede eksisterende foretagender, men der er på det tidspunkt ingen former for søgeresultater, der på nogen måde indikerer eksistensen af et andet orkester med dette navn.

Da vi løbende har koncerter – nogle booket halve og hele år i forvejen – på spillesteder, der annoncerer vores tilstedeværelse, går der dog noget tid, før vi finder skiftet betimeligt.

Da vi når foråret 2018 og den sidste bookedede koncert er ved Mosstock festival ..., beslutter vi os for at tiden er moden til at eksekvere navneskiftet. Derefter undersøger vi for god ordens skyld igen alle søgeportaler og streamingtjenester, igen var der på det tidspunkt ingen indikation på at vi ikke skulle have navnet for os selv.

I mellemtiden ændres datoen for vores solokonzert hos Boldts Bar i Haderslev fra 15. maj 2018 til 22. september 2018, fordi det vil få Boldts Bars kalender til at hænge bedre sammen.

...

Vi lader ikke dette påvirke vores køreplan for projektet.

31. juli 2018 booker vi optræden på Open Mic Grenå hos samme Janus Bechmann, som RFI refererer til. (Se af os vedlagte bilag).

17. september 2018 Poster Open Mic Herning på Facebook eventet til Åben Scene på Scene 7 i Herning, hvor RFIs orkester deltager blandt andre optrædende. Dette er første gang, vi bliver opmærksomme på at et andet orkester skulle gøre brug af samme navn. Det er samtidig også første gang at nogen form for internetsøgning viser RFIs orkestres eksistens. Vi kontakter straks Janus Bechmann, der kan bekræfte forholdet om at der findes to orkestre med samme navn.

Vi opererer som dansksprogede orkestre med en potentiel målgruppe på 5 millioner mennesker. Ingen af de to foretagender har på nuværende numre spillet i nogen form for radio (Vi har dog udgivelser på alle gængse streamingplatforme) - men vi mente derfor at de to orkestre med deres samlede nuværende rækkevidde på under 250 mennesker nok begge kunne være repræsenterede i Danmark.

Dette synspunkt meddelte vi til Janus Bechmann, der ikke så noget problem i at booke begge orkestre med samme navn til Åben Scene i Herning d. 25. september. Tværtimod gav han os det klare indtryk at han synes, det kunne være et sjovt indslag. Dette står i stærk kontrast til RFIs udsagn om at det var Janus Bechmann, der ikke ønskede at der var to orkestre med samme navn på plakaten. Understreget yderligere af at Janus Bechmann og Scene 7 en kort overgang havde begge orkestre annonceret med samme navn til aftenen.

Efter den i RFIs tekst beskrevne henvendelse fra Thomas Porskjær til Trine Tang Rasmussen fik vi dog forståelsen af at RFIs ensemble ikke var af den opfattelse at sammenfaldet var uproblematisk, og vi aflyste derfor vores tid på plakaten d. 25. september 2018 ud fra en betragtning om at vi med så mange år i branchen nok kunne give plads til et nystartet orkesters første optræden, hvorefter vi atter blev fjernet fra programmet til Åben mikrofon på Scene 7.

De resterende datoer i forløbet fremgår af RFIs gennemgang.

...

Indholdet af [den] af os vedlagte bookinghenvendelse og -bekræftelse fra Janus Bechmann bekræfter vores udsagn om tidsplaner for navneskifte, men dokumenterer samtidig at RFIs påstand om at vi først skiftede navn til "Understrøm" i bookingprocesser efter at være vidende om RFIs orkesters eksistens er direkte usand.

Vi finder det yderst upassende at man på denne måde tyer til løgnagtigheder i denne henvendelse angående et domæne.

Vi finder det også yderst angribeligt at man som dokumentation for et "rockorkesters" eksistens vedlægger et foto af tre mennesker, der står for enden af et spisebord i et privat hjem. Efter 23 år i branchen mener vi ikke at en fællessang efter maden til et privat selskab på nogen måde kan klassificeres som en "Rockkoncert" og da slet ikke i et omfang, der kan berettige til en national eneret på et orkesternavn. Omfanget understreges også af RFIs orkesters nuværende "fanskare" på Facebook, der i skrivende stund udgør 47 mennesker, orkesteret selv inklusive.

Vi vil i øvrigt påtale at vi ikke har modtaget nogen form for henvendelse angående en "fredelig" overdragelse af domænet i vores besiddelse, til trods for at RFIs ensemble ved tidligere lejligheder problemfrit har kunnet kontakte os. En sådan havde været klædelig.

Vores standpunkt er derfor at klagen er baseret på usandheder og grov proportionsforvrængning, vi afviser derfor dens indhold aldeles."

Indklagede har som bilag A fremlagt en mail af 31. juli 2018, hvori indklagedes band tilmeldte sig "Open Mic" i Grenå, der skulle afholdes den 18. september 2018. I mailen oplyses det, at indklagedes

band hidtil havde heddet Wade, men at bandet ville spille sin sidste koncert under dette navn den 3. august 2018 på Mosstock Festival. Bandet ville herefter skifte navn til Understrøm.

I replikken har klageren bl.a. anført følgende:

”Tak til Peter Lindstrøm Gleerup for i store træk at bekræfte klageskriftets oplysninger og for yderligere at belyse sagen, så der nu danner sig et meget klart billede af hændelsesforløbet.

Jeg har forståelse for, at Peter Lindstrøm Gleerup i længere tid har tænkt over Understrøm som et muligt bandnavn, men jeg håber også, at Peter Lindstrøm Gleerup forstår væsentligheden i, at vi i Understrøm har ibrugtaget navnet før Peter Lindstrøm Gleerups orkester Wade.

Varemærkeloven siger ganske tydeligt i § 3, stk. 1, at

”Varemærkeret kan stiftes [...] ved ibrugtagning af et varemærke her i landet for de varer eller tjenesteydelser, for hvilke varemærket er taget i brug, og for hvilke det vedvarende anvendes.”

Det er således ikke af betydning, hvornår man har overvejet at bruge et navn, men hvornår navnet faktisk ”er taget i brug”.

Jeg konstaterer endvidere, at Peter Lindstrøm Gleerups orkester Wade har valgt ikke at skifte navn til Understrøm, som meddelt på Wades Facebookside 10. oktober 2018 (Bilag 18).

Da Peter Lindstrøm Gleerup ikke længere leder et orkester, der vil skifte navn til Understrøm, appellerer klager til, at Peter Lindstrøm overdrager domænet til klager som anmodet, eftersom klager — modsat indklagede — netop har et orkester ved navn Understrøm.

Klagers påstand om indklagedes overdragelse af domænet understrom.dk til klager består.”

Som bilag 18 har klageren fremlagt et Facebook-opslag, der den 10. oktober 2018 blev offentliggjort på Facebook-siden for indklagedes band. Af opslaget fremgår bl.a. følgende:

”SÅ er katten ude af sækken!

Vi annoncerede for nyligt at vi ville skifte navn til ”Understrøm” efter 23. gode år med navnet ”Wade”.

Desværre skete det at 3 dage før vi lavede opslaget her på Facebook startede et nyt band i Vejle med præcis samme navn.

Vi vil ikke stå i vejen for et nystartet og håbefuldt bands succes, så vi gik tilbage i tænkeboksen og kan nu præsentere, vores nye, nye navn: VIDUNDERSTRØM

I forbindelse med navneskiftet kommer også nogle nye numre, både nogen der bliver udgivet inden længe, og også nogen, I kan høre live. Næste gang bliver 30. oktober til Open Mic Herning.

Vi glæder os til at spille alt det nye for jer, og ønsker de nystartede fra Understrøm al mulig held og lykke i fremtiden.”

I duplikken har indklagede bl.a. anført følgende:

”Vi fastholder vores hidtidige synspunkt om at afvise Randahl Fink Isaksens krav om rettighed til domænet ”understrom.dk”, og påstår derfor fortsat frifindelse.

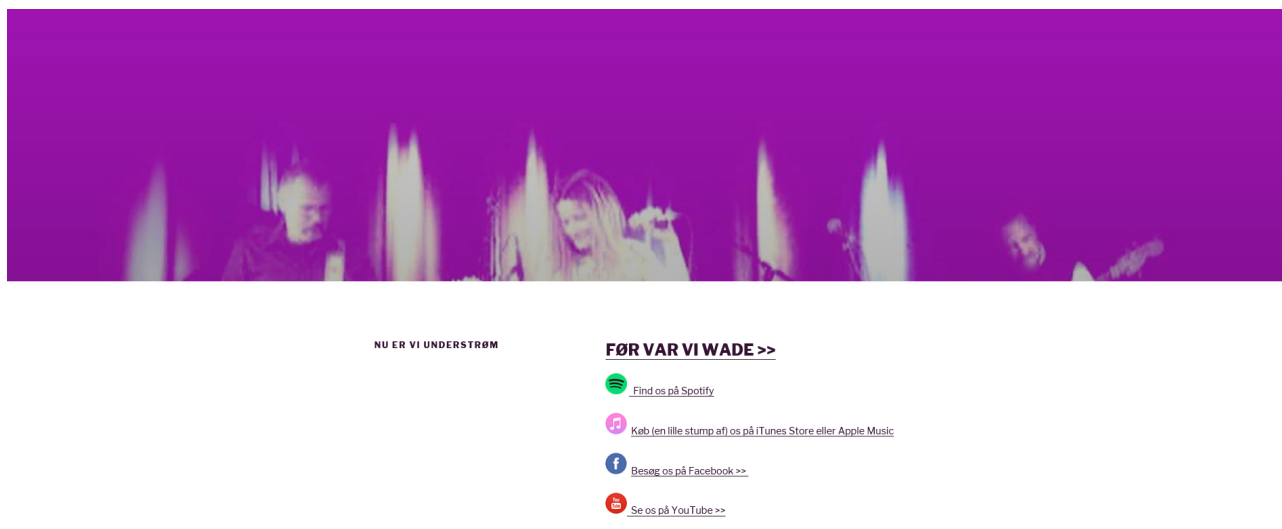
Ordet ”Understrøm” er dækkende for naturfænomener, alskens metaforer, en festival i Aarhus og, i den musikalske genre; en sang med Marie Frank og et album med Clara Sofie.

Desuden er domænet ”understrom.com” – altså med samme stavemåde som det i vores ejendom omtalte domæne – indehavet af Klaus Riskær Pedersen, der bruger domænet til at udbrede sin bog med navnet ”Understrøm”.

Vi kan derfor ikke acceptere, at Randahl Fink Isaksen skulle have opnået eneret til omtalte domæne via ibrugtagning af varemærket ”Understrøm” ved at synge for bordenden til et privat middagsselskab, suppleret med en optræden i et brændeskur.

Det er langt ude af proportion.”

Ved opslag den 10. oktober 2018 på ”understrom.dk” har sekretariatet taget følgende kopi, der svarer til det af klageren fremlagt bilag 15:



Sekretariatet har ved fornyet opslag på domænenavnet den 13. januar 2019 konstateret, at domænenavnet fortsat ser ud på denne måde.

Sekretariatet har ved opslag den 13. januar 2019 i DK Hostmasters WHOIS-database konstateret, at indklagede er registrant af domænenavnet ”understrom.dk”.

Ved en søgning i Google (www.google.dk) den 13. december 2019 på "understrom" blev antallet af søgeresultater oplyst til at være ca. 1.270, når søgningen blev afgrænset til sider på dansk. Af de første 50 søgeresultater vedrørte ingen klager eller indklagede. Søgeresultatet viste derimod bl.a. en række sider med omtale af musikeren Clara Sofies album "Understrøm", en række sider med omtale af Claus Riskær Pedersens bog "Understrøm", en række sider om en musikfestival i Aarhus ved navn "Understrøm", og en række sider om naturfænomenet understrøm.

Ved en tilsvarende søgning i Google den 13. december 2019 på "understrøm" blev antallet af søgeresultater oplyst til at være ca. 533.000, når søgningen blev afgrænset til sider på dansk. Af de første 50 søgeresultater vedrørte ingen klager eller indklagede.

Ifølge Den Dansk Ordbog (www.ordnet.dk) betyder ordet "understrøm" en "strøm, der befinder sig langt under vandets overflade" og det fremgår, at ordet anvendes "især om strøm, der går i en anden retning end en strøm ovenover." Det fremgår endvidere at "understrøm" i overført betydning anvendes om en "skjult, stærk gennemgående følelse, tone eller tendens", for eksempel i sætningen "Der er en understrøm af noget fatalt og dæmonisk i hendes på overfladen så harmoniske bøger".

Parternes anbringender kan sammenfattes således:

Klageren har gjort gældende,

- at klagerens band har heddet Understrøm siden dets stiftelse i 2015,
- at klageren i forbindelse med navngivningen af bandet lavede omfattende undersøgelser for at afklare, om navnet Understrøm var i konflikt med andres varemærkerettigheder, hvilket ikke var tilfældet,
- at klagerens band i august 2017 registrerede domænenavnet "understrom.com" og i juli 2018 overtog domænenavnet "understrom.dk",
- at klagerens band siden marts 2017 har optrådt flere gange under navnet Understrøm,
- at indklagedes band ved mindst tre lejligheder i 2018 har optrådt under navnet Wade, senest den 22. september 2018 på Bolts Bar i Haderslev,
- at indklagedes musik bl.a. på musiktjenesten Spotify er udgivet under navnet Wade,
- at indklagede var klar over, at klagerens band hed Understrøm, da indklagedes band ved Facebook opslag den 19. september 2018 besluttede sig for at skifte navn fra Wade til Understrøm,
- at indklagedes band ved Facebook-opslag den 10. oktober 2018 har bekendtgjort, at bandet alligevel ikke har tænkt sig at skifte navn til Understrøm, idet bandet i stedet har valgt at tage navnet Vidunderstrøm,
- at danskere med musikinteresse, der har hørt klagers band, med rimelighed må forventes at ville forbinde navnet Understrøm med klagerens band,
- at indklagede først registrerede domænenavnet "understrom.dk", der er en fejlstavning af ordet "understrøm", den 15. august 2018, og at klageren således er først i tid med registreringen af domænenavnene "understrom.dk" og "understrom.com",
- at der er en åbenbar forvekslingsrisiko mellem klagerens og indklagedes band, og at domænenavnet "understrom.dk" derfor skal overdrages til klageren,
- at klagerens band gennem ibrugtagning af navnet Understrøm har opnået en varemærkeretlig beskyttelse heraf, jf. varemærkelovens § 3, stk. 1, og at indklagedes brug af domænenavnet "understrom.dk" dermed er i strid med varemærkelovens § 4, stk. 1,

Indklagede har gjort gældende,

- at indklagedes band allerede i februar 2017 besluttede sig for at skifte navn til Understrøm, idet indklagedes band på dette tidspunkt skrev en sang af samme navn,
- at indklagede i februar 2017 og igen i foråret 2018 undersøgte om navnet Understrøm var i konflikt med eksisterende bands, hvilket indklagede konstaterede ikke var tilfældet,
- at offentliggørelse af det nye bandnavn først blev betimeligt i andet halvår af 2018, idet indklagedes band var booket til koncerter under navnet Wade,
- at indklagedes band i foråret 2018 bookede sin sidste koncert under navnet Wade på Mosstock Festivalen, hvilket bekræftes af, at indklagedes band i en mail af 31. juli 2018 tilmeldte sig "Open Mic" i Grenå under navnet Understrøm, og i den forbindelse oplyste, at bandets sidste optræden under navnet Wade ville være på Mosstock Festivalen den 3. august 2018,
- at indklagedes koncert på Bolts Bar i Haderslev – efter anmodning fra spillestedet – blev rykket fra den 15. maj 2018 til den 22. september 2018,
- at indklagede først blev opmærksom på klagerens band (og dets navn) den 17. september 2018, hvor "Open Mic" i Herning i et opslag på Facebook oplyste, at klagerens band skal spille på Scene 7,
- at indklagedes band tilmeldte sig arrangementet på Scene 7 i Herning, men senere valgte at trække sig fra arrangementet, da indklagedes band blev opmærksom på, at klagers band anså tilmelding for problematisk, og da indklagedes band, der har været i branchen i mange år, gerne ville give plads til den første offentlige optræden for klagerens band,
- at den potentielle målgruppe for de to bands, der begge spiller på dansk, er ca. 5 mio. mennesker, og at der derfor er rigelig plads til begge bands – selvom de måtte bære samme navn,
- at klagerens "fanskare" alene består af 47 "følgere" på Facebook, der består af medlemmerne af bandet og deres Facebook-venner,
- at klageren ikke har dokumenteret, at klagerens band har optrådt offentligt forud for september 2018, idet de af klageren fremlagte billeder fra marts 2017 og august 2018 alene viser en fællessang efter maden i et privat hjem og en optræden i et brændeskur,
- at ordet understrøm anvendes som betegnelse for flere forhold, herunder bl.a. et naturfænomen, en bog af Claus Riskær Pedersen, en festival i Aarhus, en sang af Marie Frank og et album af Clara Sofie, og
- at klageren således på ingen måde har godtgjort, at klagerens band har opnået en varemærkeretlig beskyttelse af navnet Understrøm.

Nævnets bemærkninger:

Da det på det foreliggende grundlag ikke kan lægges til grund, at domænenavnet "understrom.dk" har erhvervsmæssig betydning for begge parter, 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, der er medlem af et musikband ved navn Understrøm, er efter det oplyste registrant af domænenavnene "understrøm.dk" og "understrøm.com". Klageren har gjort gældende, at klagerens band har opnået kendetegnsret til betegnelsen "understrøm", og at indklagedes brug af domænenavnet "understrom.dk" er i strid med denne kendetegnsret.

Selvom betegnelsen "understrøm" er et almindeligt dansk ord, der bl.a. anvendes som betegnelse for et naturfænomen og som metafor, har betegnelsen særpræg som navn for et rockorkester. Som

sagen er oplyst, finder klagenævnet imidlertid ikke, at klager har taget dette navn i brug på en sådan måde og i et sådant omfang, at klager herved har opnået en kendetegnsret til navnet hverken efter varemærkelovens § 3, stk. 1, nr. 2, eller markedsføringslovens § 22.

Selvom klagenævnet dermed ikke finder, at indklagede har overtrådt varemærkeloven eller markedsføringsloven, har indklagede imidlertid som registrant af domænenavnet 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.

Da ordet ”understrøm” er navnet på klagerens band, finder klagenævnet, at klageren har en naturlig interesse i at kunne gøre brug af domænenavnet ”understrom.dk”.

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

Indklagede registrerede domænenavnet ”understrom.dk” den 15. august 2018, idet domænenavnet skulle anvendes til promovning af indklagedes band, som det var besluttet, skulle skifte navn fra Wade til Understrøm. Beslutningen om at ændre navn blev offentliggjort på bandets Facebooks-side den 19. september 2018, men bandet har – efter klagerens indbringelse af nærværende sag for klagenævnet – ved opslag på Facebook den 10. oktober 2018 bekendtgjort, at bandet i stedet har valgt at tage navnet Vidunderstrøm. Indklagede har på trods af navneændringen fastholdt sin ret til det omtvistede domænenavn.

Da indklagede har valgt fremover at kalde sig Vidunderstrøm, ses indklagede ikke længere at have nogen naturlig interesse i at opretholde registreringen af det omtvistede domænenavn. Efter en samlet afvejning af de modstående interesser, således som de fremstår på nuværende tidspunkt, finder klagenævnet derfor, at klagerens interesse i domænenavnet ”understrom.dk” klart overstiger indklagedes interesse i domænenavnet. Klagenævnet finder herefter, at indklagedes fastholdelse af registreringen af domænenavnet ”understrom.dk” indebærer en overtrædelse af domænelovens § 25, stk. 1, om god domænenavnsskik.

A F G Ø R E L S E

Registreringen af domænenavnet ”understrom.dk” skal overføres til klageren, Randahl Fink Isaksen. Overførslen skal gennemføres 4 uger efter nedenstående dato.

Dato: 28. februar 2019.

Jacob Waage
(Formand)

Knud Wallberg

Jens Schovsbo

Mette M. Andersen

Anne-Katrine Nørholm