

KLAGENÆVNET FOR DOMÆNENA VNE

J.nr.: 2017-0323

Klager:

Luxuskirurgi - BUSCH IVS
Skovbakkevej 12
8850 Bjerringbro

Indklagede:

nordic CARE
c/o [A]
[A's adresse]

Parternes påstande:

Klagerens påstande

Indklagede tilpligtes at overdrage registreringen af domænenavnet "luxuskirurgi.dk" til klageren.

Indklagedes påstand

Principialt: Afvisning.
Subsidiært: Frifindelse.

Dokumenter:

Der er for klagenævnet fremkommet klageskrift af 17. november 2017 med fire bilag (bilag 1-4), svarskrift af 6. december 2017 med fem bilag (bilag A-E) samt replik af 28. december 2017 uden bilag.

Registreringsdato:

Domænenavnet "luxuskirurgi.dk" er registreret den 13. maj 2016.

Sagsfremstilling:

Ved opslag i Det Central Virksomhedsregister har sekretariatet konstateret, at klageren er registreret med startdato den 17. februar 2017 med branchekoden "Praktiserende speciallæger" og med Christian Busch som ejer, jf. bilag 4.

I klageskriftet er bl.a. anført følgende:

"[A] har som betroet medarbejder oprettet domænenavnet Luxuskirurgi.dk hun er efterfølgende blevet fyret og er på nuværende tidspunkt tiltalt for bedrageri og underslæb mod firmaet bag Luxuskirurgi.

Jeg June Busch repræsenterer med mit danske firma BUSCH IVS, Michael Dalgaard som ejer firmaet og navnet Luxuskirurgi, han er bosiddende i Litauen og jeg køber den danske del af firmaet og er salgs direktør i Luxuskirurgi - fuldmagt er vedhæftet som bilag nr 3

...

[A] er ikke længere end del af firmaet hverken i Litauen eller i Danmark, hun er tiltalt i en sag om underslæb og bedrageri mod firmaet for op-mod 500.000,-

Vi har TM registreret navnet Luxuskirurgi og det tilhører derved Michael Dalgaard og derfor mener vi helt klart at vi skal have domænet luxuskirurgi.dk tilbage, vi har vedhæftet bilag 1 hvor det bevises at det er Michael Dalgaard der betaler for domænet, dette må bevise at [A] har hadlet i firma regi og ikke som privat ejer af domænet, samt bilag 2 som er Michael Dalgaards TM registrering og navnet Luxuskirurgi.”

Som bilag 1 har klageren fremlagt kopi af e-mail af 8. november 2016 fra indklagede angiveligt skrevet på litauisk vedrørende et økonomisk opgør samt e-mail af 24. februar 2017 fra Michael Dalgaard med følgende tekst:

”Dette er hosting for luxuskirurgi.dk som [A], købte uden vores viden I sit navn, men vi har løbende betalt disse fakturaer, som hun videresendte til Luxus Kirurgi.”

Bilag 3 er kopi af fuldmagt, hvor Michael Dalgaard giver June Busch fuldmagt til at repræsentere fuldmagtsgiveren og træffe de fornødne retlige dispositioner i sagen ved Klagenævnet for Domænenavnet om domænenavnet ”luxuskirurgi.dk”.

Bilag 4 er udskrift fra Det Centrale Virksomhedsregister vedrørende ”BUSCH IVS”.

Ved opslag i Det Centrale Virksomhedsregister har sekretariatet konstateret, at indklagedes personligt ejede virksomhed ”nordic CARE” er registreret med startdato den 1. maj 2017.

I svarskriftet er bl.a. anført følgende:

”Jeg registrerede domænet luxuskirurgi.dk i maj 2016. Jeg registrerede dette under mit firma ”nordicCARE”, som blev oprettet i 2007.

Formålet med denne virksomhed var at drive erhvervsvirksomhed indenfor skønhedsbehandlinger og rejser til udlandet. Domænerne luxuskirurgi.com, luxuskirurgi.se og lxx.dk blev også oprettede med det samme formål.

Denne klage må ses som endnu et forsøg på chikane, i en lang række af hændelser, hvor klager har anklaget og chikaneret mig for diverse ting.

Den formodede baggrund for klagers chikane, er at jeg i 2016 ydede klager et privat lån på DKK 200.000. Dette nægtede klager derefter at betale tilbage, hvorfor der pt. verserer en retssag ved Retten i Litauen.

Jeg vil bede jer om at afvente denne sags afslutning, inden i foretager jer yderligere sagen er afsluttet. I bedes venligst kontakte min advokat I Litauen for al information vedr. sagen.”

Som bilag A har indklagede fremlagt kopi af en erklæring af 6. december 2017 fra en litauisk advokat, hvoraf fremgår, at der verserer en sag mellem indklagede og Michael Dalgaard vedrørende en gæld på 200.000 DKK.

Bilag B er udskrift fra hjemmesiden "VMI State Tax Inspectorate", der indeholder information om "taxpayers / VAT payers", hvor der er søgt på navnet "luxuskirurgi", og hvor der ikke fremkommer noget søgeresultat.

Bilag C er udskrift fra Det Centrale Virksomhedsregister vedrørende "Luxuskirurgi Aarhus c/o Busch IVS", hvoraf fremgår, at denne virksomhed er startet den 18. august 2017 og ophørt den 27. oktober 2017.

Bilag D er kopi af e-mailkorrespondance af december 2017, hvori advokat Anders Skov over for indklagede bl.a. forklarer, at betegnelsen "luxuskirurgi" ikke kan registreres som varemærke på grund af manglende særpræg.

Bilag E er kopi af fakturaer af 13. maj 2016, 27. juni 2016, 7. december 2016, 18. december 2016, 26. april 2017, udstedt til indklagede vedrørende udgifter til opretholdelse mv. af domænenavnene "luxuskirurgi.se", "luxuskirurgi.dk", "luxuskirurgi.com" og "lxx.dk".

I replikken er bl.a. anført følgende:

"1.

[A] er en bortvist freelance tilknyttet person.

Hun er anmeldt til politiet i Danmark for bedrageri, underslæb og hacking

Hun har som betroet freelance medarbejder fået til opgave at oprette og lave en hjemmeside med domænet luxuskirurgi.dk, dette var en af hendes freelance opgaver som hun blev hyret ind til.

Den retssag hun nævner har intet med navnerettighederne til LUXUSKIRURGI

at gøre, den retssag handler om, at hun kræver et beløb fra mig som privatperson

som jeg nægter at udbetale, grundet hendes obstruktion og underslæb mod min virksomhed.

Den sag er nu i byretten i Litauen, herefter skal den formentligt i landsretten og den sag forventer min advokat tidligt afsluttes sensommeren 2018.

[A] nævner hendes firmanavn Nordicare, dette blev registreret i 2017 og ikke 2007 se herunder:

CVR-nummer, 30254813.

Startdato, 01/05 - 2017.

Adresse, c/o [A] [A's adresse]. Kommune, Sorø.

Status, Aktiv.

Branche, 791200 Rejsearrangører.

Virksomhedsform, 15 Personligt ejet Mindre Virksomhed (PMV).

Revision fravalgt, Nej. 4. kv. 2013, 0 ansatte.

Som hun skriver tidligere hed firmaet Urban nation. Der foreligger en sag mod [A] for uden moms registrering at have udført arbejde uden at udstede faktura som er lovmæssige, og uden et gyldigt momsnummer.

Først i 2017 er hun begyndt med at arbejde med kirurgibranchen efter hun blev bortvist fra os december 2016 med politianmeldelse til følge.

2.

Jeg fik registreret navnet luxuskirurgi.eu i 26 oktober 2009

Whois data

Domain name

luxuskirurgi.eu

Status In Use

Registered

26 Oct 2009

Expiry date

26 Oct 2017

Last update 26 Oct 2016

Registrar

Organisation

One.com A/S

Vi har netop fejret 8 års fødselsdag med konkurrencer via Facebook for en Værdi af dkk 250.000.

3. Jeg har lavet en TM registrering. Dette er tidligere ved hæftet som bilag 2 samt se link.

<https://onlineweb.dkpto.dk/pvsonline/Varemaerke?action=107&sagID=VA%202017%2001098>

<http://www.wipo.int/branddb/en/>

4. Vi har deltaget i flere tv-udsendelser og ugeblade bla sammen med Linse Kessler under navnet LUXUSKIRURGI som også er det navn der er nævnt i flere bøger.

5. Vi har ligeledes registreret navnet Luxuskirurgi –Danmark.dk hos One.com

6. Vi har en officiel Facebook side

<https://www.facebook.com/luxuskirurgi/> med over 11.000 likes og over 11.000 følgere hertil flere forskellige Facebook grupper med over 45.000 medlemmer.

7. Vi har deltaget på messer og udstillinger gennem mange år.

8.

Navnet LUXUSKIRURGI er ejet af mig personligt men driften og brug af navnet ligger hos Cultus Medical Group uab i Litauen samt hos BUSCH IVS der omdannes til Aps under navnet LUXUSKIRURGI Danmark i januar 2018.

9.

*Vi har ligeledes hyret Seekings i Danmark til at lave SEO på navnet LUXUSKIRURGI
Hertil skal nævnes at vi gennem mange år har uddelt forskellige tryksager med navnet.*

10.

*Vores samarbejdspartner gennem 8 år Grozio Chirurgija hospitalsgruppen kender os
Under navnet LUXUSKIRURGI*

*Hvis man Googler Luxuskirurgi vil man finde artikler lang tilbage I tiden bla denne
Her fra 2011*

<https://ekstrabladet.dk/kup/sundhed/article4074152.ece>

*Til slut kan oplyses at Luxuskirurgi Aarhus er et P-nummer ikke en selvstændig virksomhed,
hvis man inde for vores branche åbner en klinik så kræver dette et selvstændigt p-nummer
under et eksisterende CVR-nummer, vi har også registreret Luxuskirurgi på vores klinik i
København.*

*BUSCH IVS overgår fra nytår til et APS og kommer til at hedde LUXUSKIRURGI
DANMARK APS.*

*[A] har intet at bruge navnet Luxuskirurgi eller et domæne med dette navn til, og det undre os
at [A] stiller sig modvilligt mod at frigive dette domæne, man kunnen fristet til at tro hun kun
gør dette for at chikanere os, dette et dog også set et utal af gange både på Facebook sms og
mail fra [A] mod vores virksomhed og patienter.”*

Ved opslag på klagerens hjemmeside på domænenavnet ”luxuskirurgi.eu” har sekretariatet den 18. april 2018 taget følgende kopi:

Hjem - LuxusKirurgi x
luxuskirurgi.eu
SELECT LANGUAGE
JXK
PLASTIKKIRURGI OVERVÆGT TANDKLINIK GALLERI TRUSTPILOT OM OS INFO PRISER DELBETALING BOOKING
Få nye bryster for
KR 999,- pr måned
Kreditbeløb: 26.800 kr. Løbetid 28 måneder. Debitorrente: 0%. ÅOP 5,88%. Samlet kreditomkostning 1.896kr. Månedlig ydelse 999 kr. Samlet beløb til betaling
Websitet bruger cookies for at forbedre din oplevelse, vurdere brugen af de enkelte elementer på websitet og til at støtte markedsføringen af vores services. Ved at klikke videre på websitet accepterer du websitets brug af cookies. Læs mere om vores persondata- og cookiepolitik her
Ok, jeg accepterer
22:21
18-04-2018

Fra hjemmesiden markedsføres en klinik, hvor der tilbydes forskellige former for plastikkirurgi og skønhedsbehandling.

Ved opslag den 18. april 2018 fremkom der ikke en hjemmeside på domænenavnet "luxuskirurgi.dk".

Ved opslag på Patent- og Varemærkestyrelsens hjemmeside, har sekretariatet konstateret, at Michael Dalgaard den 8. september 2017 fik registreret et figurmærke, der indeholder betegnelsen "LXX Luxuskirurgi", i følgende klasser, jf. bilag 2:

10: Kirurgiske, medicinske, odontologiske og veterinære apparater og instrumenter; kunstige lemmer, øjne og tænder; ortopædiske artikler; massageapparater; apparater med anvendelse af laserstråling til kirurgiske formål; lasere til kirurgiske formål; medicinske hudforbedringsapparater, som anvender laser; medicinske lasere; brystimplantater; kunstige brystimplantater; kirurgiske implantater af kunstige materialer; kirurgiske apparater og instrumenter.

41: Uddannelsesvirksomhed; Afholdelse af fjernundervisning på universitetsniveau; afholdelse af kurser, seminarer og workshoper; afholdelse af undervisningskurser.

44: plastikkirurgi; medicinsk behandling udbudt af klinikker og hospitaler; tjenester ydet af hospitaler; privathospitaler; udlejning af hospitalsudstyr; hospitalsplejehjem; hospitalsvirksomhed; konsulentbistand om skønhedspleje; rådgivning om skønhed; rådgivning vedrørende skønhedspleje; rådgivningsvirksomhed vedrørende skønhedsbehandlinger; skønhedsbehandlinger til ansigtet; skønhedsbehandlinger, særlig af øjenvipper; skønhedspleje; skønhedssaloner; sundheds- og skønhedspleje; udlejning af maskiner og apparater til anvendelse i skønhedssaloner og frisørsaloner; kosmetisk laserbehandling af hud; tjenesteydelser inden for hudopstramning med laser; fedtsugningstjenester; hårimplantationsbehandling.

Ved opslag på hjemmesiden Internet Wayback Machine (archive.org) har sekretariatet konstateret, at der ikke er arkiveret nogle hjemmesider på domænenavnet "luxuskirurgi.dk".

Ved en søgning i Google den 18. april 2018 på "luxuskirurgi" blev antallet af søgeresultater oplyst til at være ca. 3.450, når søgningen blev afgrænset til sider på dansk. Af de første 50 søgeresultater fremstod 45 søgeresultater som vedrørende omtale af klageren, mens de resterende 5 søgeresultater fremstod uden forbindelse til sagens parter.

Parternes anbringender kan sammenfattes således:

Klageren har gjort gældende,

- at klageren repræsenterer Michael Dalgaard, som ejer firmaet og navnet "Luxuskirurgi",
- at indklagede har været ansat af klageren på free lance-basis med den opgave at oprette og lave en hjemmeside på domænenavnet "luxuskirurgi.dk",
- at indklagede har registreret domænenavnet "luxuskirurgi.dk", mens hun var ansat hos klageren,
- at indklagede siden hen er blevet afskediget fra klageren,
- at Michael Dalgaard har fået varemærkeregistreret betegnelsen "Luxuskirurgi",

- at Michael Dalgaard betaler for opretholdelsen af domænenavnet "luxuskirurgi.dk",
- at den retsag, der verserer mellem sagens parter, intet har at gøre med rettighederne til navnet "Luxuskirurgi",
- at indklagedes virksomhed, "Nordiccare", blev registreret i 2017 og ikke i 2007,
- at indklagede først i 2017 begyndte at arbejde med kirurgibranchen, efter at indklagede var blevet bortvist fra klageren i december 2016,
- at klageren den 26. oktober 2009 fik registreret domænenavnet "luxuskirurgi.eu", og at klageren tillige har fået registreret domænenavnet "luxuskirurgi-danmark.dk",
- at klageren har deltaget i flere tv-udsendelser og ugeblade bl.a. sammen med Linse Kessler under navnet LUXUSKIRURGI, som også er det navn, der er nævnt i flere bøger, og
- at indklagede ikke har noget at bruge domænenavnet "luxuskirurgi.dk" til.

Indklagede har gjort gældende.

- at indklagede registrerede domænenavnet "luxuskirurgi.dk" i maj 2016 gennem sit firma "nordicCARE", som blev oprettet i 2007,
- at formålet med indklagedes virksomhed, "nordicCARE", var at drive erhvervsvirksomhed i forbindelse med skønhedsbehandlinger og rejser til udlandet, og at domænenavnene "luxuskirurgi.com", "luxuskirurgi.se" og "lxk.dk" blev registreret med det samme formål,
- at nærværende klage må ses som et forsøg på chikane af indklagede, og
- at sagen ved Klagenævnet for Domænenavne skal udsættes, indtil den civile sag, der verserer mellem sagens parter ved en domstol i Litauen, er afsluttet.

Nævnets bemærkninger:

Indklagede har gjort gældende, at sagen for klagenævnet afvises eller udsættes, indtil den civile sag, der verserer mellem sagens parter ved en domstol i Litauen, er afsluttet. Følgende fremgår af § 5 i klagenævnets forretningsorden:

"Verserer der mellem parterne sag ved domstolene om retten til det pågældende domænenavn, eller anlægger en af parterne en sådan sag, kan klagenævnet afvise eller udsætte sagen. Nævnet skal afvise sagen, såfremt den vedrører en tvist omfattende af en gyldig voldgiftsaftale. Dette gælder dog ikke, hvis indklagede svarer i sagen uden at påberåbe sig voldgiftsaftalen."

Som sagen er oplyst, angår den verserende sag mellem parterne i Litauen ikke retten til domænenavnet "luxuskirurgi.dk", og derfor er der ikke grundlag for at afvise eller udsætte sagen for klagenævnet efter § 5 i klagenævnets forretningsorden.

Det fremgår endvidere af § 7, stk. 5, i klagenævnets forretningsorden, at:

"Klagenævnets formand eller næstformand eller den, som formanden eller næstformanden bemyndiger hertil, kan, hvis omstændighederne taler herfor, beslutte, at de i stk. 4 nævnte frister skal forlænges, at der skal indhentes yderligere oplysninger til brug for sagens afgørelse, eller at sagen skal udsættes på en afgørelse i en anden sag, som verserer for en ret eller en administrativ myndighed, vedrørende et retsforhold af betydning for sagens udfald."

Klagenævnet finder ikke, at de foreliggende oplysninger giver grundlag for at fastslå, at retssagen mellem sagens parter i Litauen angår et retsforhold af betydning for klagesagens udfald. Der er således ikke grundlag for at udsætte sagen på udfaldet af den retssag, der verserer i Litauen i medfør af § 7, stk. 5, i klagenævnets forretningsorden.

Som sagen er oplyst, giver den navnlig anledning til at overveje, om indklagedes opretholdelse af registreringen af domænenavnet "luxuskirurgi.dk" er i strid med god domænenavnsskik, jf. § 25, stk. 1, 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 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 klagenævnets 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 repræsenterer Michael Dalgaard og hans virksomhed, og denne virksomhed markedsføres under det registrerede varemærke LXX LUXUSKIRURGI bl.a. på domænenavnene "luxuskirurgi.eu" og "luxuskirurgi-danmark.dk". Det fremgår af sekretariatets undersøgelser, at betegnelsen "luxuskirurgi" på internettet i meget høj grad forbindes med Michael Dalgaards virksomhed.

Michael Dalgaard har på den anførte baggrund en naturlig interesse i at kunne gøre brug af domænenavnet "luxuskirurgi.dk".

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

Klageren har oplyst, at indklagede har været ansat på free lance-basis i Michael Dalgaards virksomhed og i den funktion har fået registreret domænenavnet "luxuskirurgi.dk" til brug for Michael Dalgaards virksomhed.

Indklagede har oplyst, at hun fik registreret domænenavnet "luxuskirurgi.dk" i maj 2016 til brug for sin virksomhed "nordicCARE", der efter oplysningerne i Det Centrale Virksomhedsregister blev stiftet ca. ét år senere den 1. maj 2017. Ifølge indklagede er formålet med denne virksomhed at drive erhvervsvirksomhed inden for skønhedsbehandlinger og rejser til udlandet, hvilket er tjenesteydelser af samme art, som udbydes af Michael Dalgaards virksomhed.

Indklagede har ikke bestridt at have haft et samarbejdsforhold med Michael Dalgaards virksomhed, men er ikke fremkommet med nærmere oplysninger om karakteren af dette samarbejdsforhold. Efter klagenævnets opfattelse indebærer eksistensen af et samarbejdsforhold en særlig loyalitetsforpligtelse mellem parterne. Denne forpligtelse må endvidere antages at bestå også i en vis periode efter samarbejdsforholdets ophør. Der påhviler i den forbindelse navnlig den tidligere samarbejdspartner en pligt til ikke at snylte på modpartens forretningskendetegn og renommé.

På den anførte baggrund og navnlig henset til parternes tidligere samarbejdsforhold, indklagedes oplysninger om, at ville bruge domænenavnet "luxuskirurgi.dk" til en virksomhed, der udbyder tjenesteydelser af samme art, som udbydes af Michael Dalgaards virksomhed, samt at betegnelse "luxuskirurgi" på internettet i meget høj grad forbindes med Michael Dalgaards virksomhed, finder klagenævnet, at indklagedes handlemåde samlet set fremtræder som illoyal og chikanøs over for klageren.

Da indklagedes opretholdelse af registreringen af domænenavnet "luxuskirurgi.dk" herefter er i strid med domænelovens § 25, stk. 1, træffer klagenævnet i medfør af domænelovens § 28, stk. 4, nr. 1, følgende

A F G Ø R E L S E

Registreringen af domænenavnet "luxuskirurgi.dk" skal overføres til klageren, Luxuskirurgi - BUSCH IVS. Overførslen gennemføres straks.

Klagegebyret tilbagebetales til klageren.

Dato: 23. maj 2018

Jacob Waage
(Formand)

Knud Wallberg

Jens Schovsbo