

Alternativt tvistlösningsförfarande (ATF)

BESLUT

2015-02-10

ÄRENDENUMMER

801

SÖKANDE

Aquade Dental Care AB (556812-11896)
Torstenssonsgatan 12
114 56 Stockholm

INNEHAVARE

Magnus E

SAKEN

Alternativt tvistlösningsförfarande avseende domännamnet <aquadentalcare.se>.

BESLUT

Sökandens yrkande om överföring av domännamnet <aquadentalcare.se> till Sökanden lämnas utan bifall.

BAKGRUND

Sedan Sökanden kommit in med en begäran om alternativt tvistlösningsförfarande avseende det omtvistade domännamnet delgavs ansökan med Innehavaren med föreläggande att komma in med yttrande. Sedan ett sådant yttrande hade kommit in utsåg .SE den 9 februari 2015 Henry Olsson till tvistlösare att avgöra ärendet senast den 10 mars 2015.

YRKANDEN

Sökanden har yrkat att domännamnet ska överföras till Sökanden

Innehavaren har bestritt bifall till yrkandet.

PARTERNA HAR ANFÖRT

Sökanden

I fråga om identitet eller likhet mellan domännamnet och Sökandens rättighet har Sökanden anfört att domännamnet är identiskt med Sökandens namn, ”Aquade Dental Care AB”. Domännamnet <aquadentalcare.se> användes av Sökanden till år 2013. Då skapades en ny hemsida och också en ny domän, kallad <aquadental.se> ”men med aktuella domän kopplad till den nya hemsidan”. Denna registrering gjordes av dåvarande verkställande direktören.

När det sedan gäller Innehavarens rätt till eller berättigade intresse i domännamnet har Sökanden anfört att Innehavaren, Magnus E, tidigare var verkställande direktör för Sökandens bolag men entledigades från detta uppdrag år 2013. Han har inte längre någon del i ”Aqua Dental Care” och följaktligen inte något intresse i <aquadentalcare.se>. Sökanden önskar få tillbaka domännamnet för att kunna använda det i sin verksamhet.

I fråga om ond tro har Sökanden först framhållit att Innehavaren mot Sökandens vilja behållit kontrollen över domännamnet och trots flera uppmaningar inte velat överlåta ägandet till Sökanden. Innehavaren har registrerat och använder domännamnet i ond tro eftersom han inte längre är verksam hos Sökanden; Innehavaren vill enligt Sökanden inte överlåta domännamnet i avsikt att därmed hindra Sökandens verksamhet.

Till stöd för sin tidigare användning av domännamnet i fråga har Sökanden bland annat åberopat en bild av receptionen där ”Aqua Dental Care” syns på väggen.

Innehavaren

Innehavaren har framhållit att han förvärvat domännamnet i fråga innan Sökandens bolag ens var bildat och han har behållit det för att använda det i sitt framtida arbete där han kommer att syssla med tandvård och annan vård. I detta sammanhang framhåller han att ”Acqua Dental Care” endast arbetar inom tandvård under varumärket ”Aqua Dental”. Enligt ett ingivet registreringsbevis från Bolagsverket heter Sökandens bolag ”Aquade Dental Care AB” vilket inte är identiskt med domänen <aquadentalcare.se>. Denna domän ägde Innehavaren tidigare men avstod från den den 7 april 2014 så att Sökanden kunde ta över den. Det domännamn som är aktuellt i ärendet har aldrig använts i ond tro eller på annat sätt hindrat Sökandens verksamhet.

Innehavaren framhåller vidare att när han överlät sin andel i ”Aquade Dental Care” förtydligades i en bilaga till överlåtelsen att endast domännamnet <aquadental.se> innefattades i överlåtelsen och inte något annat.

Till stöd för det sistnämnda påståendet har Innehavaren gett in dels en kopia av ett utdrag ur vad som anges vara ett köpeavtal där det anges vilka rättigheter som överläts, dels också en kopia av en bilaga där <aquadental.se> nämns tillsammans med en rad uppgifter om detta domännamn. I anslutning till detta har Innehavaren påpekat dels att ”det hela tiden varit tydligt att domänen <aquadentalcare.se> tillhör mig privat”, dels att det framgår att ”vi köpte domänen <aquadental.se> redan 2011”.

TVISTLÖSARENS SKÅL

Enligt punkten 7.2 i de nu gällande registreringsvillkoren för toppdomänen .se ska ett domännamn avregistreras eller överföras till den som begärt tvistlösningsförfarandet om följande tre rekvisit är uppfyllda:

1. Domännamnet är identiskt med eller liknar a) ett varukännetecken, b) ett näringskännetecken, c) ett släktnamn, d) ett konstnärsnamn (om namnet inte syftar på någon sedan länge avliden), e) en titel på annans skyddade litterära eller konstnärliga verk, f) ett namn som skyddas genom förordning om vissa officiella beteckningar (1976:100), g) en geografisk beteckning eller ursprungsbeteckning som skyddas genom Rådets förordning (EU) 510/2006, h) en geografisk beteckning som skyddas genom Rådets förordning (EG) 110/2008, eller j) ett namn på statlig myndighet som tas upp i det register Statistiska centralbyrån ska föra enligt SFS 2007:755 (förordning om det allmänna myndighetsregistret) eller dess vedertagna förkortning vilket har rättsgrund i Sverige och till vilket den som begärt tvistlösningen kan visa rätt.
2. Domännamnet har registrerats eller använts i ond tro.
3. Innehavaren inte har någon rätt eller berättigat intresse till domännamnet.

I Anvisningar gällande ATF finns anvisningar avseende tillämpningen av de tre rekvisiten (punkt 7).

Tvistlösaren tar i det följande till bedömning upp de olika frågorna i ärendet och deras förhållande till Registreringsvillkorens bestämmelser.

Identitet eller likhet

Av det registreringsbevis som getts in i ärendet framgår att Sökandens firma ”Aquade Dental Care” registrerats den 21 juni 2010 och att aktiebolaget bildats den 27 maj samma år. Alexandra Ridder, som svarat för kontakterna med .SE i ärendet, är vice verkställande direktör i bolaget. Dettas verksamhet är enligt registreringsbeviset att bedriva tandvård och bygga tandläkarkliniker.

Med hänsyn till det anförda visar utredningen att Sökanden är innehavare av firman ”Aquade Dental Care AB”, vilket är ett näringskännetecken som har rättsgrund i Sverige.

Vid bedömningen av frågan om identitet eller likhet föreligger mellan näringskännetecknet och det ifrågavarande domännamnet ska hänsyn framför allt tas till den språkliga likheten. Firman ”Aquade Dental Care AB” innehåller en rad särpräglade engelskklingande ord som är sinsemellan skilda åt, medan det omtvistade domännamnet visserligen innehåller samma ord men med vissa skillnader. En sådan är att beteckningen ”AB” inte ingår i domännamnet. Detta är dock en omständighet som enligt stadgad praxis inte ska tas i beaktande vid likhetsbedömningen. En annan skillnad är att bokstäverna ”de” som ingår i firmadelen ”Aquade” utelämnats i domännamnet (i motsats till den domän <aquadedentalcare.se> som enligt uppgift tidigare ägts av Innehavaren).

Tvistlösaren finner att det sålunda visserligen föreligger vissa skillnader mellan firman/näringskännetecknet och det ifrågavarande domännamnet men att helhetsintrycket från språklig synpunkt och med hänsyn till ordens speciella karaktär ändå är att det föreligger en sådan likhet som avses i Registreringsvillkoren.

Registrering och/eller användning i ond tro

För att Sökandens yrkande om överföring ska kunna bifallas ska det visas att registreringen eller användningen har skett i ond tro.

I detta hänseende är utredningen tämligen mager och utgörs i huvudsak endast av de båda parternas påståenden. Sökanden har sålunda anfört att Innehavaren disponerar över det aktuella domännamnet mot Sökandens vilja och inte velat överlåta domännamnet till Sökanden trots flera uppmaningar samt att Innehavaren har registrerat och använder domännamnet i ond tro eftersom han inte längre är verksam hos Sökanden. Innehavaren vill enligt Sökanden inte överlåta domännamnet i avsikt att hindra Sökandens verksamhet.

Innehavaren å sin sida har framhållit att han förvärvat det ifrågavarande domännamnet redan innan Sökandens bolag var bildat och att han behållit domänen för framtida bruk eftersom han avser att arbeta inom tandvård och annan vård, medan Sökanden bara arbetar inom tandvård. Innehavaren har vidare åberopat att det avtal som upprättades när han sålde sin andel i ”Aquade Dental Care” preciserade att endast domänen <aquadental.se> följde med i köpet, dvs. det domännamn som tvisten gäller. Det har enligt Innehavaren varit tydligt att domännamnet <aquadentalcare.se> tillhör honom privat.

Den utredning som sålunda finns i ärendet ger inte stöd för att registreringen av domännamnet skett i ond tro i Registreringsvilkorens mening.

När det sedan gäller användning i ond tro tyder den föreliggande utredningen, främst den ingivna kopian av överlåtelsehandlingar jämte bilaga, på att endast domännamnet <aquadental.se> men inga andra domännamn omfattades av överlåtelsen av Innehavarens del. Innehavaren har understrukt att han betalat årsavgifter hela tiden från den dag då han förvärvade det omtvistade domännamnet. När det gäller Innehavarens användning av domännamnet har Sökanden endast anfört att Innehavaren trots uppmaningar härtill inte velat överföra domännamnet till Sökanden. Mot detta har Innehavaren genmält att domännamnet aldrig använts i ond tro eller på annat sätt hindrat Sökandens verksamhet samt att han önskar ha kvar domänen för framtida bruk eftersom han kommer att fortsätta sitt arbete ”inom tandvård och annan vård.”

Mot Innehavarens bestridande har det i ärendet inte anförts några omständigheter som skulle ge tillräckligt stöd för att det omtvistade domännamnet använts i ond tro i Registreringsvilkorens mening.

Rätt eller berättigat intresse

Vid den nämnda utgången i frågan om ond tro saknar tvistlösaren anledning att gå in på frågan om rätt till eller berättigat intresse.

Slutsatser

De överväganden som har angetts i det föregående innebär enligt tvistlösarens mening

- att det föreligger sådan likhet mellan Sökandens registrerade näringskännetecken och det omtvistade domännamnet som anges i Registreringsvilkoren, men
- att det inte är visat att registreringen eller användningen av domännamnet har skett i ond tro på det sätt som förutsätts i Registreringsvilkoren.

Vid denna bedömning ska Sökandens begäran om överföring av domännamnet lämnas utan bifall.

På .SE:s vägnar

.....
Henry Olsson