

Alternativt tvistlösningsförfarande (ATF)

BESLUT

2011-10-14

ÄRENDENUMMER

514

SÖKANDE

Kyani Inc
Idaho 83402
USA

Ombud:

Kyáni Sweden AB
411 10 Göteborg

MOTPART

Ut2rp, Ulf P
138 34 Älta

SAKEN

Alternativt tvistlösningsförfarande för domännamnen kyanisverige.se och kyänisverige.se

BESLUT

Sökandens begäran om överföring av domännamnen <kyanisverige.se> och <kyänisverige.se> till Kyani Inc, bifalles.

BAKGRUND

De två domännamnen <kyanisverige.se> och <kyänisverige.se> registrerades 2009-06-08 av Motparten Ulf P med enskild firma Ut2rp. Vid denna tid var Ulf P distributör för Kyanis produkter i Sverige. Sedan detta förhållande upphört under våren 2011 har Sökanden utan framgång begärt domännamnen överförda till sig. Genom ansökan 1 september 2011 har Sökanden ansökt om alternativt tvistlösningsförfarande.

Genom sedvanlig ärendefördelning har undertecknad utsetts till tvistlösare.

Stiftelsen för Internetinfrastruktur

Box 7399, 103 91 Stockholm
Tel 08-452 35 00 Fax 08-452 35 02, atf@iis.se
Org. nr 802405-0190 www.iis.se



Ansökan har delgivits Motparten som inkommit med svaromål, vilket tillställts Sökanden för eventuellt bemötande. Därefter har viss skriftväxling förekommit i ärendet med ett kortare yttrande från vardera parten.

YRKANDEN

Sökanden yrkar att domännamnen <kyanisverige.se> och <kyänisverige.se> skall överföras till Kyani Inc. Motparten bestrider överföringsyrkandet.

PARTERNA HAR ANFÖRT

Sökanden Kyani Inc med ombud Kyäni Sweden AB

Motparten har varit registrerad som oberoende distributör för Kyanis produkter sedan maj 2009. I avtalet med distributörer framgår att de inte har rätt att publicera hemsidor med icke godkänt material eller att registrera domäner i Kyanis namn. De erhåller istället en replicerad site till Kyanis hemsida.

Motparten kontaktade Kyani 2011-05-25 och meddelade att han inte längre önskade vara distributör och att hans replicerade sida skulle stängas ned. Kyani sände honom en utträdesblankett att fylla i men som aldrig returnerades.

Motparten kontaktades 2011-06-01 av företaget där han ombads överlämna domänerna till Kyani eftersom han gör intrång i Kyanis varumärkesskydd. Han svarade att Kyani får köpa dem för ett sexsiffrigt belopp vilket Kyani anser vara utpressning med tanke på att innehållet på dessa sidor är starkt negativt för företaget.

Motparten hävdar att han haft tillstånd från Kyani att registrera domänerna, vilket Kyäni Sverige gärna skulle vilja se dokumentation på i sådana fall. Sökoptimering har Motparten gjort på eget bevåg och inte på uppdrag av Kyani. Han kan således inte hävda att det är något Kyani i detta läge skall betala för. Han använder idag Kyanis varumärke till att marknadsföra ett konkurrerande bolag.

Bevis om varumärkesskydd samt Policy för distributörer bifogas . Likaså bifogas e-korrespondens mellan parterna till styrkande av ond tro samt utskrifter av båda hemsidorna med negativt innehåll för Kyani då adresserna numer pekar till Kyanis konkurrenter.

Motparten Ulf P med firma Ut2rp

När jag började jobba med Kyäni i maj 2009 så fanns det inga replicerade hemsidor, jag valde då att göra en egen hemsida med information om Kyänis affärsidé och produktinformation. Min ”upline i Kyäni” kontaktade Kyani i Idaho och fick tillgång till det bildmaterial som vi sedan använde på alla sidorna och givetvis fick vi godkännande att använda dessa egenkomponerade Kyänihemsidor.

Den person som tog Kyäni till Sverige valde att kalla sitt bolag Go Blue Elit, INTE Kyänisverige.

Jag har betalat stora summor för att sökordsoptimera namnet Kyänisverige och de andra adresserna jag äger, detta ligger till grund för prisbilden på dessa adresser. Jag ser på detta rent affärsmässigt för JAG är Kyänisverige, jag har byggt upp namnet på Internet, inte dem.

Jag har på grund av mitt namn (Kyänisverige) varit oavlönad support för Sverige. Många distributörer och kunder kontaktade mig för hjälp då dem inte visste var dem skulle vända sig med sina frågor, jag har hjälpt alla dessa samtidigt som jag vid många tillfällen fått försvara Kyäni när uppretade människor ville polisanmäla dem och kom med andra hot riktade mot Kyäni. Och om man ringde till nummerupplysningen och frågade efter numret till Kyäni i Sverige så fick dem mitt telefonnummer inte numret till Go Blue Elite.

Dem har enligt personer som kontaktat mig gått ut till hela sin organisation och sagt att dem inte får köpa dessa adresser av mig då jag, enligt Kyäni Sweden inte äger dessa adresser. Nu har jag trots detta fått flera intresserade som vill köpa namnen av mig, men dem verkar inte seriösa så jag har valt att tacka nej för att återigen skydda Kyäni. Jag vill att dem skall ha adresserna men då får de köpa dem!

Jag vill också påpeka att jag registrerade dessa adresser innan de valde att skydda namnet Kyäni.

Jag behöver inte tillstånd att registrera/köpa en webbadress som är ledig. Namnet Kyäni/Kyani var inte skyddat när jag köpte det. Jag har via min "uppline" fått godkänt att använda våra Kyänihemsidor och fick bilder sända till oss av Kyäni i USA. För att använda till hemsidorna då det inte fanns några att tillgå.

TVISTLÖSARENS SKÄL

För bifall till ett överföringsyrkande fordras, enligt .SE:s Registreringsvillkor av den 15 februari 2011, punkt 7.2, att det omstridda domännamnet är identiskt eller förväxlingsbart med ett kännetecken som sökanden har rätt till i Sverige. Vidare fordras att domännamnet registrerats eller använts i ond tro samt, slutligen, att domännamnsinnehavaren inte själv har en rätt eller ett eljest berättigat intresse till domännamnet. För att ett domännamn skall överföras till sökanden, fordras alltså att alla tre villkoren är uppfyllda.

Sökandens rätt till åberopade kännetecken; Förväxlingsbarhet

Sökanden är sedan 2009 (ansökan 2009-10-14) innehavare av varumärkena (ordmärken) KYANI och KYÄNI (Gemenskapsregistreringar 8651697 resp 8651705) med giltighet i Sverige. Kännetecknen ingår i sin helhet i domännamnen <kyanisverige.se> och <kyänisverige.se>. Särskilt med hänsyn till varumärkenas starka särprägel är domännamnen att anse som förväxlingsbara i känneteckensrättslig bemärkelse med Sökandens registrerade märken. De geografiska tilläggen "sverige" i domännamnen förändrar inte denna bedömning.

Ond tro

Motparten registrerade de omstridda domännamnen i juni 2009. Vid denna tidpunkt var Kyanis varumärken inte registrerade med giltighet i Sverige. Inarbetningsskydd har inte åberopats och torde inte heller ha förelegat. Motparten uppger att han registrerat domännamnen och lanserat sina webbplatser under dessa adresser, med Kyanis medgivande.

Sökanden ifrågasätter uppgiften att medgivande förelegat och hänvisar till Kyanis "Distributor Policies" enligt vilka distributörer endast äger rätt till en "replicerad site" till (varmed får förstås rätt att länka till särskilt anpassade sidor på) Kyanis webbplats. Mot Motpartens bestridande är det dock inte visat att denna odaterade policy tillämpades 2009 eller att han saknat uppgivna medgivanden. Det är alltså inte visat att Motparten registrerat domännamnen utan tillstånd eller eljest i ond tro.

Även om det sålunda är fullt möjligt att Motpartens registrering av domännamnen skett med Kyanis goda minne, måste medgivandet, så länge annat inte visas, förutsättas ha varit givet Ulf P i dennes egenskap av distributör för Kyani – att likställa med ett licensavtal – och därmed begränsat att gälla endast så länge denna distributörsrelation bestod. Någon rätt för Motparten att använda domännamnen eller Kyanis kännetecken även därefter eller att utbjuda domännamnen till försäljning till tredje part, kan inte gärna intolkas i ett medgivande av detta slag. Motpartens fortsatta användning av domännamnen sedan distributörsavtalet upphört och Sökanden begärt att användningen skall upphöra, måste alltså anses ske i ond tro.

Vid bedömningen skall också beaktas att adresserna <kyanisverige.se> och <kyänisverige.se> idag pekar till webbplatser där Ulf P marknadsför produkter från det konkurrerande företaget PM-International, att dessa webbplatser har en layout, inklusive kännetecken, hämtad från detta konkurrerande företag, att Ulf P på dessa webbplatser delvis framför negativa omdömen om Kyani och deras produkter och uppger att PM-Internationals produkter är bättre än Kyanis. På webbplatserna utbjuds också domännamnen <kyanisverige.se> och <kyänisverige.se> till försäljning. Denna fortsatta användning av domännamnen sker uppenbart i ond tro och skadar Kyani.

Motpartens rätt; Berättigat intresse

Motparten har inte åberopat någon egen känneteckens- eller annan immateriell rätt till domännamn innefattande de aktuella beteckningarna KYANI eller KYÄNI – och förekomsten av sådan rätt är inte heller sannolik.

Motparten har inte heller åberopat eller gjort sannolik någon omständighet som ger honom ett, i ATF-reglernas betydelse, berättigat intresse att behålla domännamnen sedan han nu sagt upp distributörsavtalet – utöver det i e-korrespondensen uttalade, icke legitima, intresset att sälja domännamnen till Kyani för sexsiffrigt belopp. Det förhållandet att Motparten företrätt Kyani och vårdat bolagets anseende samt lagt ned stora belopp på sökordsoptimering och annan marknadsföring under den tid han varit märkesdistributör, får anses ligga i distributörsåtagandets affärsmässiga natur och utgör i sig inget berättigat skäl för honom att nu få behålla och disponera över domännamnen.

Motparten har sålunda inte visat någon rätt eller berättigat intresse till domännamnen <kyanisverige.se> eller <kyänisverige.se>.

***.

Sammanfattat finner jag att domännamnen <kyanisverige.se> och <kyänisverige.se> är förväxlingsbara med Sökandens varumärken, att i vart fall användningen av domännamnen skett och sker i ond tro samt att Motparten saknar egen rätt eller berättigat intresse till domännamnen. Sökandens yrkande om överföring av domännamnen skall därmed bifallas.

På .SE:s vägnar

Thomas Carlén-Wendels