



Alternativt tvistlösningsförfarande (ATF)

Beslut
2015-12-15

Ärendenummer
875

Sökande

Stockholms Vattengymnastik AB (org.nr 556923-0021)
LUSTGÅRD SGATAN 3
112 18 Stockholm

Innehavare

Novatron Sweden AB (org.nr 556078-0073)
Box 56
18205 Djursholm

Saken

Alternativt tvistlösningsförfarande för domännamnet <mammawellness.se>.

Beslut

Tvistlösaren lämnar ansökan om överföring av domännamnet <mammawellness.se> utan bifall.

Bakgrund

Den 9 november år 2015 ansökte Stockholms Vattengymnastik AB ("Sökanden") om Alternativt tvistlösningsförfarande för domännamnet <mammawellness.se> via Internetstiftelsen i Sverige ("IIS").

IIS förelade Novatron Sweden AB ("Innehavaren") att inkomma med svaromål. Den 13 november år 2015 besvarade Innehavaren ansökan.

Mot bakgrund av Sökandens begäran att ärendet skall prövas av en tvistlösare utsåg IIS Johan Sjöbeck som tvistlösare den 16 november år 2015.

Den 20 november inkom Sökanden med ett yttrande. Innehavaren gavs möjlighet att bemöta yttrandet, vilket gjordes den 23 november.

Yrkanden

Sökanden yrkar att domännamnet <mammawellness.se> skall överföras till Sökanden.

Innehavaren bestrider bifall till Sökandens yrkande att domännamnet <mammawellness.se> överförs till Sökanden.

Parterna har anfört

Sökanden

Sökanden bedriver kurser för gravida och nyblivna mammor. I samband med att Sökanden i april år 2015 registrerade domännamnen <mammawellness.com> samt <mammawellness.nu> noterade Sökanden att motsvarande domännamn i den svenska toppdomänen, dvs <mammawellness.se>, redan var upptaget. Sökanden var intresserad av domännamnet men valde att inte kontakta Innehavaren eftersom situationen kändes oseriös och Sökanden var övertygad om att Innehavaren skulle försöka att tjäna pengar på domännamnet. Sökanden hade för avsikt att kontakta Innehavaren under hösten för att undersöka möjligheterna att samarbeta.

Ungefär samtidigt sökte en instruktör från bolaget Mamma Fitness deltidsarbete hos Sökanden. Instruktören avböjde dock att arbeta hos Sökanden med motiveringen att dennes nuvarande arbetsgivare ansåg att verksamheterna var konkurrerande. Bolagen riktar sig visserligen mot nyblivna mammor men de erbjuder inte samma typ av tjänster. Samma dag som arbetsintervjun ägt rum noterade Sökanden att det omtvistade domännamnet pekats mot en hemsida tillhörande Mamma Fitness. Eftersom Mamma Fitness är ett stort och etablerat bolag med verksamhet både i Sverige samt utomlands kommer Sökanden sannolikt att förlora kunder som hamnar på Innehavarens hemsida.

Sökanden registrerade bifirman MAMMA WELLNESS STOCKHOLM den 12 maj år 2015.

Sökanden anser sig ha bättre rätt till domännamnet <mammawellness.se>, dels eftersom termen som utgör domännamnet finns i Sökandens firma, dels eftersom Innehavaren agerar i ond tro samt dels eftersom Innehavaren vilselett Sökanden genom att sätta Novatron som innehavare av det omtvistade domännamnet. Hade Sökanden känt till att det var Mamma Fitness som låg bakom domännamnet hade Sökanden aldrig startat Mamma Wellness.

Innehavaren

Sedan år 2008 bedriver Innehavaren, under den registrerade bifirman Mamma Fitness Sweden, tränings- och kostrådgivning via en egenutvecklad hemsida. Att Mamma Fitness Sweden är en bifirma till Novatron Sweden AB förefaller Sökanden inte känna till, trots att informationen är offentlig. Vidare bedriver Innehavaren sedan år 2007 utomhusträning för mammor under namnet Mamma Boot Camp, dels i egen regi i Stockholm samt dels som franchise-koncept i övriga Sverige.

Eftersom Innehavarens verksamhet är beroende av sökresultat på internet har denne registrerat ett antal domännamn med närliggande och associerande lydelse, däribland det omtvistade domännamnet <mammawellness.se>. Innehavaren registrerade det omtvistade domännamnet den 14 mars år 2011, vilket är drygt två år innan Sökanden registrerade sitt bolag i februari år 2013. Innehavaren pekar det omtvistade domännamnet mot sin hemsida.

Sökanden bedriver direkt konkurrerande verksamhet genom att erbjuda såväl mamma- och baby fitnesssträning som mamma- och baby utomhusträning.

Förutom att Innehavaren vid ett tillfälle nekat en anställd att arbeta deltid hos Sökanden har Innehavaren aldrig haft någon som helst kontakt med Sökanden.

Innehavaren anser sig ha bättre rätt till det omtvistade domännamnet, dels eftersom denne registrerat och använt det drygt två år innan Sökanden ens påbörjade sin verksamhet och dels

eftersom det skulle vara till skada för Innehavarens verksamhet om domännamnet överfördes till en konkurrent.

Tvistlösarens skäl

Enligt "Registreringsvillkor gällande för toppdomänen .se fr.o.m. 27 maj 2015" skall ett domännamn överföras till den som begärt tvistlösningsförfarandet om

1. Domännamnet är identiskt med eller liknar a) ett varukännetecken, b) ett näringskännetecken, c) ett släktnamn, d) ett konstnärnamn (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), eller g) en geografisk beteckning eller ursprungsbeteckning som skyddas genom Rådets förordning (EG) 510/2006 h) en geografisk beteckning som skyddas genom Rådets förordning (EG) 110/2008, i) en geografisk beteckning eller ursprungsbeteckning som skyddas genom Rådets förordning (EG) 1234/2007, 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, och
2. domännamnet har registrerats eller använts i ond tro, och
3. innehavaren inte har någon rätt eller berättigat intresse till domännamnet.

För att den som ansökt om tvistlösning skall nå framgång med överföring av ett domännamn måste samtliga tre villkor ovan vara uppfyllda.

Identiskt eller liknar

Det första villkoret som skall vara uppfyllt är att det omtvistade domännamnet är identiskt med eller liknar ett kännetecken med rättsgrund i Sverige till vilket Sökanden kan visa rätt. Enligt domännamnspraxis är det brukligt, vid likhetsbedömningen mellan domännamn och kännetecken, att bortse från den till domännamnet knutna toppdomänen.

Det omtvistade domännamnet <mammawellness.se> består av firmadominanten i Sökandens bifirma MAMMA WELLNESS STOCKHOLM. Mot denna bakgrund kommer tvistlösaren till slutsatsen att det omtvistade domännamnet <mammawellness.se> liknar ett av Sökanden åberopat näringskännetecken till vilket Sökanden kan visa rätt.

Ond tro

Vid bedömningen av huruvida det omtvistade domännamnet registrerats eller använts i ond tro görs en helhetsbedömning av samtliga i ärendet relevanta omständigheter. Det är Sökanden som har att visa förekomsten av ond tro hos Innehavaren.

Av bevisningen i ärendet framgår att Innehavaren registrerade det omtvistade domännamnet <mammawellness.se> den 14 mars år 2011. Vidare framgår att Sökanden registrerade bifirman MAMMA WELLNESS STOCKHOLM den 12 maj år 2015. Det är således klart att det omtvistade domännamnet registrerades drygt fyra år innan Sökanden registrerade bifirman som ligger till grund för ansökan. Med hänvisning till att Sökandens bifirma inte existerade vid tidpunkten då Innehavaren registrerade det omtvistade domännamnet kan registreringen knappast ha gjorts

med Sökandens bifirma i åtanke. Sökanden har inte åberopat eller hänvisat till någon annan rättighet som liknar det omtvistade domännamnet.

Sökanden hävdar att Innehavaren agerar i ond tro genom att det omtvistade domännamnet pekar mot Innehavarens hemsida. Uppgifterna rörande tidpunkten då det omtvistade domännamnet pekats mot Innehavarens hemsida går förvisso isär, men det finns ingen bevisning i ärendet till styrkande att Innehavaren skulle ha använt det omtvistade domännamnet i ond tro.

Mot bakgrund av dessa omständigheter finns det inget som talar för att Innehavaren registrerat eller använt det omtvistade domännamnet i ond tro i Registreringsvillkorens mening.

Rätt eller berättigat intresse

Vid bedömningen av huruvida Innehavaren har en rätt eller berättigat intresse till det omtvistade domännamnet görs en helhetsbedömning av alla relevanta omständigheter. I detta ärende har Innehavaren registrerat det omtvistade domännamnet <mammawellness.se> flera år innan Sökanden registrerade bifirman MAMMA WELLNESS STOCKHOLM som ligger till grund för ansökan. Förvisso finns det inget i ärendet som indikerar att Innehavaren skulle ha någon ensamrätt till termen som utgör det omtvistade domännamnet men tvistlösaren finner ingen anledning att ifrågasätta att Innehavaren registrerat det omtvistade domännamnet i syfte att använda det i kommersiell verksamhet som inte gör intrång i Sökandens senare tillkomna rättighet. Tvistlösaren drar därför slutsatsen att Innehavaren i vart fall har ett berättigat intresse till det omtvistade domännamnet.

SLUTSATSER

Baserat på omständigheterna som framkommit i ärendet finner tvistlösaren att det omtvistade domännamnet liknar ett av Sökanden åberopat näringskännetecken till vilket Sökanden kan visa rätt. Vidare finner tvistlösaren att det i ärendet inte är visat att Innehavaren registrerat eller använt det omtvistade domännamnet i ond tro på sådant sätt som anges i Registreringsvillkoren. Slutligen finner tvistlösaren att handlingarna i ärendet inte ger stöd för uppfattningen att Innehavaren skulle sakna, i Registreringsvillkorens mening, ett berättigat intresse till det omtvistade domännamnet. Med hänsyn till samtliga omständigheter ovan kan således Sökandens ansökan om överföring av domännamnet <mammawellness.se> inte bifallas.

På IIS vägnar

.....

Johan Sjöbeck