

Alternativt tvistlösningsförfarande (ATF)

BESLUT

2007-10-31

ÄRENDENUMMER

217

SÖKANDE

Arkitektritade Thermohus i Skåne Försäljnings AB

Box 4252

203 13 Malmö

Sverige

MOTPART

EMRA Förvaltningsaktiebolag

Box 32

241 21 Eslöv

Sverige

SAKEN

Alternativt tvistlösningsförfarande för domännamnet <thermohus.se>

.SE meddelar följande

BESLUT

Tvistlösaren föreskriver att domännamnet <thermohus.se> skall överföras till Sökanden.

BAKGRUND

Den 29 augusti 2007 ansökte Sökanden om tvistlösning för domännamnet <thermohus.se> och begärde att ärendet skulle prövas av en tvistlösare. Den 25 september 2007 inkom Motparten med en svarsskrift och bekräftade samtidigt att ärenden kan prövas av en tvistlösare.

Stiftelsen utsåg den 1 oktober 2007 P-E H Petter Rindforth som tvistlösare.

Den 11 oktober 2007 begärde Tvistlösaren komplettering enligt följande meddelande:

”Mot bakgrund av vad Motparten anfört anmodar Tvistlösaren Sökanden att utveckla grunderna för sin inställning att man övertagit de rättigheter som innehas / inarbetats av 556676-4741 Arkitektritade Thermohus i Skåne AB (i konkurs), liksom tillhörande dokumentation som bestyrker att rättighetsöverlåtelse skett.”

Kompletteringen begärdes vara Stiftelsen tillhanda senast den 22 oktober 2007. Den 19 oktober 2007 inkom Sökanden med komplettering.

Det omtvistade domännamnet skapades den 11 juni 2007.

YRKANDEN

Sökanden yrkar att domännamnet <thermohus.se> ska överföras till Sökanden.

Motparten bestrider yrkandet.

PARTERNA HAR ANFÖRT

Sökanden

Arkitektritade Thermohus i Skåne AB (bildat i februari 2005) och Sökanden (bildat i mars 2007) är systerbolag (nedan: Bolaget) som bygger och bedriver försäljning av energisnåla småhus av cellplastblock.

Namnet ”THERMOHUS” är ett välkänt kännetecken i byggbranschen, och särskilt lokalt inarbetat i Skåne-regionen. Domänen ”thermohus.nu” har använts sedan 2005, skyltar med ”THERMOHUS” finns uppsatta på alla Bolagets byggplatser i Stockholm, Göteborg och Skåne, de anställda har kännetecknet på sina arbetskläder, ”THERMOHUS” med logo har använts på tusentals reklambroschyrer och Bolaget har medverkat i tidningsartiklar i Skåne-regionen. Sökanden drar slutsatsen att namnet ”THERMOHUS” är ett inarbetat kännetecken.

Motparten ägs av en fd VD och en fd styrelseledamot i Arkitektritade Thermohus i Skåne AB. Dessa personer startade våren 2007 EMRAHUS (med liknande eller identisk affärsverksamhet som Bolaget), ägt av Motparten.

Sökanden menar att Motparten använder det omtvistade domännamnet för att vilseleda Sökandens kunder att besöka Motparten, samt att Motparten använder Sökandens slogans och i övrigt medvetet sökt försvåra Bolagets verksamhet.

Det omtvistade domännamnet är identiskt med det inarbetade kännetecknet "THERMOHUS" samt förväxlingsbart med Sökandens firma. "THERMOHUS" är inte ett generiskt ord och Motparten har därför enligt Sökanden inget berättigat intresse av domännamnet.

Domännamnet har registrerats och används i ond tro, bl a då Motparten är konkurrenter till Sökanden och drar nytta av den goodwill Bolaget har upparbetat i kännetecknet "THERMOHUS".

Motparten

Motparten bestrider att Sökanden inarbetat kännetecknet "THERMOHUS", och menar att sådan inarbetning tillkommer Arkitektritade Thermohus i Skåne AB.

Vidare menar Motparten att man aktivt använder kännetecknet "THERMOHUS" för Arkitektritade Thermohus i Skåne AB's räkning. Syftet med den hemsida som det omtvistade domännamnet pekar mot är att upplysa allmänheten om att Sökanden inte är samma bolag som Arkitektritade Thermohus i Skåne AB, samt att göra en speciell byggteknik allmänt känd under benämningen "THERMOHUS".

Slutligen redogör Motparten för de åtgärder man vidtagit till följd av att Motparten såsom delägare i Arkitektritade Thermohus i Skåne AB inte godkänner det medgivande som lämnats till Sökandens firmaregistrering.

Sökandens komplettering

I Sökandens, av Tvistlösaren begärda, komplettering framförs att rätten till kännetecknet "THERMOHUS" följer med registreringen av firman, och att således Sökandens rätt till det inarbetade kännetecknet följer av att detta ingår i Sökandens firma.

TVISTLÖSARENS/-LÖSARNAS SKÄL

Inledningsvis kan konstateras att såväl Sökanden som Motparten refererar till pågående tvist beträffande medgivande till Sökandens firma samt Sökandens rätt att använda kännetecknet "THERMOHUS". Denna och andra tvister mellan parterna, vilka inte direkt berör domännamnet <thermohus.se>, faller utanför ramen för Alternativt Tvistlösningsförfarande. Vad parterna anfört i dessa delar kommer därför inte närmare att kommenteras nedan i annan utsträckning än då det har direkt betydelse för föreliggande ärende.

Enligt punkt 18 c) i Allmänna villkor för registrering av domännamn under toppdomänen .se, får ett domännamn avregistreras eller överföras till den som begärt tvistlösningsförfarandet om domännamnet är identiskt eller förväxlingsbart med ett varukännetecken, näringskännetecken, släktnamn, konstnärsnamn (om namnet inte syftar på någon sedan länge avliden), titel på annans skyddade litterära eller konstnärliga verk, namn som skyddas genom förordning om vissa officiella beteckningar (1976:100), eller en geografisk beteckning / ursprungsbeteckning som skyddas genom rådets förordning (EG) 510/2006, vilka har rättsgrund i Sverige och till vilket den som

begärt tvistlösningen kan visa rätt, och i) innehavaren inte har någon rätt eller berättigat intresse till domännamnet och ii) domännamnet registrerats eller använts i ond tro.

Identiskt eller förväxlingsbart

Såväl Sökanden som Motparten vitsordar att "THERMOHUS" är ett av Arkitektritade Thermohus i Skåne AB (556676-4741) inarbetat kännetecken. Tvistlösaren konstaterar beträffande nämnda bolag att i) konkurs inleddes vid Lunds tingsrätt den 20 augusti 2007, samt att ii) bolaget inte är part i detta ärende.

Sökanden menar att den inarbetade känneteckensrätten till "THERMOHUS" har övergått till Sökanden genom det medgivande till Sökandens firmaregistrering som utfärdats av Arkitektritade Thermohus i Skåne AB. En kopia av nämnda medgivande finns som Bilaga 4 i Motpartens svar.

Inarbetning av närings- eller varukännetecken följer den juridiska eller fysiska person som äger kännetecknet. I detta fall har redan konstaterats att det är Arkitektritade Thermohus i Skåne AB som inarbetat kännetecknet "THERMOHUS". Mellan Sökanden och nämnda bolag föreligger inget koncernförhållande och det har i ärendet inte påvisats någon dokumentation eller annan omständighet som skulle styrka påståendet att känneteckensrätten överlåtits helt eller delvis på Sökanden.

Det aktuella medgivandet anger endast att "*{Arkitektritade Thermohus i Skåne AB} medger härmed att inregistrering av nya firmanamnet Thermohus AB, alt Thermohus Försäljnings AB, alt. Arkitektritade Thermohus i Skåne Försäljnings AB, genom namnändring på AB Grundstenen 115922 får ske trots vår tidigare registrerade och enligt uppgift bindrande firma*".

Sökandens firma registrerades 5 juni 2007. På den korta tid som förflutit mellan firmaregistrering och ansökan om tvistlösning har Sökanden inte kunnat inarbeta någon självständig ensamrätt till kännetecknet "THERMOHUS." Den känneteckensrätt man erhållit med hjälp av medgivandet är till hela firman Arkitektritade Thermohus i Skåne Försäljnings AB.

Ordet "THERMOHUS" ingår dock onekligen i Sökandens firma. Även om tvist pågår mellan parterna om de förhållanden som ledde till Sökandens firmaregistrering, får det presumeras att den firma som vid var tid är antecknad i Bolagsregistret är giltig. Eventuell tvist om firmaregistreringen får avgöras i domstol och är inte en fråga inom ramen för detta tvistlösningsförfarande.

Tvistlösaren har således att avgöra om <thermohus.se> är identiskt eller förväxlingsbart med Sökandens näringskännetecken Arkitektritade Thermohus i Skåne Försäljnings AB.

Vid en jämförelse mellan <thermohus.se> och firman Arkitektritade Thermohus i Skåne Försäljnings AB kan konstateras att dessa i sina helheter skiljer sig tydligt från varandra. Det ord i firman som främst drar uppmärksamheten till sig och som får anses vara firmadominanten är dock "THERMOHUS". Som ovan konstaterats är parterna ense om att "THERMOHUS" är ett inarbetat kännetecken, låt vara att man är oense om vilket bolag denna inarbetning tillkommer. Ordet "THERMOHUS" är således ingen generisk benämning och får som firmadominant anses vara särpräglad. I propositionen till 1974 års Firmalag (prop. 1974:4, s 178, 207) framhöll föredragande statsrådet att en särpräglad firmadominant som regel bör åtnjuta ett långtgående skydd.

Enligt svensk och internationell praxis ska, vid bedömningen av identitet/förväxlingsrisk kännetecken/domännamn, bortses från själva toppdomänen – i detta fall .se.

Mellan <thermohus> och firmadominanten ”THERMOHUS” föreligger identitet. Tvistlösaren drar slutsatsen att det omtvistade domännamnet är förväxlingsbart med Sökandens firma Arkitektritade Thermohus i Skåne Försäljnings AB, vilken är registrerad hos Bolagsverket och således har rättsgrund i Sverige.

Rätt eller berättigat intresse

Motparten har inte erhållit något tillstånd från Sökanden att registrera Sökandens firmadominant i domännamn, är inte licenstagare till Sökanden och är inte sedan tidigare känd under namnet ”THERMOHUS”.

Sökandens firma registrerades den 5 juni 2007 och det omtvistade domännamnet registrerades den 11 juni 2007.

Motparten uppger att man använder sig av ”*kännetecknet THERMOHUS för Arkitektritade Thermohus i Skåne ABs räkning*”, samt att syftet med registreringen av <thermohus.se> och den därtill knutna hemsidan var att uppmärksamma allmänheten att ”THERMOHUS” inte ska förväxlas med Sökanden samt att göra ”THERMOHUS” känt som allmän beteckning på en viss byggteknik.

Det finns i ärendet inget belägg för att Motparten skulle ha ett specifikt uppdrag från Arkitektritade Thermohus i Skåne AB. Bilaga 12 till Ansökan visar ett utdrag från Motpartens hemsida under webbadressen www.thermohus.se. Bl a anförs att

”Varför thermohus.se är registrerad i Emra Förvaltnings AB:s namn är pga att vi är delägare även i Emrahus som bygger med så kallade thermohus tekniken. Ett thermohus är i vardagsmål, precis som att man kallar ett hus byggt av leca eller siporex för ett stenhus, eller ett hus byggt av trä för trähus. Ett thermohus är alltså ett hus byggt i den fackliga termen EPS-teknik”.

På nämnda sida finns även artiklar om och länkar till Emrahus, vilket bolag får betraktas som en konkurrent till Sökanden. Det presumeras att syftet med dessa hänvisningar till Emrahus är kommersiellt.

Av innehållet på hemsidan framgår tydligt att <thermohus.se> används för att bl a söka degenerera kännetecknet ”THERMOHUS” och marknadsföra detta som en allmän branschbenämning på en viss byggteknik. Detta agerande har sannolikt koppling till den pågående tvisten inom företaget Arkitektritade Thermohus i Skåne AB, vilken som sagt inte är föremål för denna tvistlösning.. I det sammanhang som detta tvistlösningens ärende har att bedöma, innebär emellertid Motpartens förfarande att domännamnet uttryckligen används för att skada ett känneteckens anseende, nämligen firmadominanten i Sökandens firma. Det synes också som att användningen av domännamnet skett i kommersiellt syfte för att vilseleda konsumenter.

Sammantaget kan Motparten inte anses ha något rätt eller berättigat intresse till det omtvistade domännamnet.

Registrerats eller använts i ond tro

Motparten lät registrera det omtvistade domännamnet endast sex dagar efter Sökandens firmaregistrering.

Det finns inget belegg i det i ärendet insända materialet för att "THERMOHUS" skulle vara en generisk beteckning för energisåla hus av cellplastblock. Tvärt om har Motparten senast i sin stämmingsansökan till Lunds tingsrätt av den 25 september 2007 (Bilaga 5 från Motparten, 3 st under "Yrkanden") talat om "THERMOHUS" som ett *kännetecken*.

Det är uppenbart att Motparten registrerade domännamnet i vetskap om att "THERMOHUS" användes som Sökandens firmadominant.

Av omständigheterna i ärendet, främst tvisten mellan parterna kring bolaget Arkitektritade Thermohus i Skåne AB, drar Tvistlösaren slutsatsen att domännamnet registrerats i syfte att förhindra för Sökanden att registrera sin firmadominant i domännamn under den svenska toppdomänen .se.

Det får också, genom texten på Motpartens hemsida, anses sannolikt att ytterligare ett syfte med domännamnsregistreringen och dess användning varit att störa affärsverksamheten för Sökanden - en konkurrent till Motparten. Detta genom att aktivt söka degenerera kännetecknet "THERMOHUS".

Domännamnet har därför både registrerats och använts i ond tro.

På .SE vägnar

.....
P-E H Petter Rindforth