

BESLISSING VAN DE DERDE BESLISSER

UNICEF België / De heer, mevrouw B. Galjaard

Zaak nr. 44317 / unicefkids.be

1. De Partijen

1.1. De Klager: **UNICEF België – UNICEF Belgique Stichting van Openbaar Nut**

Met zetel te 1000 Brussel, Keizerinlaan 66
Met als KBO nummer 407.562.029

Vertegenwoordigd door:

Dhr. Yves WILLEMOT, Algemeen Directeur

Hierna "de Klager"

1.2. De Domeinnaamhouder:

B. GALJAARD

Wonende te 1070 Brussel, Chaussée de Mons 142a

Hierna de "de Domeinnaamhouder"

2. Domeinnaam

Domeinnaam: **"unicefkids.be"**
geregistreerd op: 13 september 2012

Hierna te noemen "de domeinnaam".

3. Procedurele voorgaanden

3.1. Op 2 augustus 2013 werd door de Klager een klacht ingediend per e-mail en per brief met het oog op een beslissing door een Derde Beslisser volgens het CEPINA Reglement voor de beslechting van geschillen inzake domeinnamen (Hierna het "Reglement") en de alternatieve geschillen procedure van DNS Belgium, opgenomen in de algemene voorwaarden voor domeinnaam registratie binnen het ".be"-domein beheerd door DNS Belgium (Hierna "Algemene voorwaarden").

De Klager verzoekt dat de domeinnaamregistratie zou worden geschrapt.

De klacht werd kenbaar gemaakt aan de domeinnaamhouder waarbij deze tot een wederwoord werd uitgenodigd.

De Domeinnaamhouder formuleerde echter geen repliek

- 3.2. Op 9 september 2013 schreef CEPINA in navolging van artikel 7.2 van het Reglement de ondertekende aan om op te treden als Derde Beslisser ten einde het geschil betreffende de domeinnaam te beslechten.

Op 9 september 2013 verstuurde de Derde Beslisser de verklaring van onafhankelijkheid naar CEPINA.

- 3.3. Per e-mail en per aangetekend schrijven dd. 10 september 2013 heeft CEPINA de Klager en de Domeinnaamhouder ingelicht over de aanstelling van de Derde Beslisser. CEPINA stelde in dit schrijven dat de debatten werden gesloten op 17 september 2013 en dat de Derde Beslisser zijn beslissing diende over te maken aan het CEPANI-secretariaat vóór middernacht op 1 oktober 2013.

- 3.4. Per aangetekend schrijven dd. 10 september 2013 heeft CEPINA het volledige dossier betreffende de klacht overgedragen aan de Derde Beslisser.

- 3.5. De debatten werden gesloten op 17 september 2013, conform artikel 13 van het Reglement.

- 3.6. Op basis van het dossier, oordeelt de Derde Beslisser dat CEPINA het Reglement bij de behandeling van deze zaak heeft gevolgd.

4. Feitelijke gegevens

- 4.1. Klager vertegenwoordigt UNICEF in België en is één van de 36 Nationale Comités voor Unicef. Unicef werd in 1946 opgericht door de Verenigde Naties, waar het vanaf 1953 deel van uitmaakt. De missie is drievoudig: wereldwijd opkomen voor de rechten van het kind, voorzien in de basisbehoeften van ieder kind en ervoor zorgen dat ieder kind de mogelijkheid krijgt om zijn potentieel te verwezenlijken.

Om haar doelstellingen te realiseren maakt UNICEF onder andere gebruik van eigen websites (globaal en lokaal) als informatie- en communicatiekanaal. De naam, het logo en het embleem van UNICEF zijn geen handelsmerken. Deze zijn nochtans algemeen bekend. De naam, het logo en embleem worden wel beschermd binnen het kader van het Verdrag van Parijs van 20 maart 1883 tot bescherming van industriële eigendom. Volgens artikel 6ter. 1a-b is het gebruik van benamingen van internationale intergouvernementele organisaties zonder goedkeuring der bevoegde machten verboden. De formele voorschriften en bepalingen betreffende het algemene gebruik van de naam, het logo en het embleem van UNICEF zijn vastgelegd in de "Brand Tool Kit" januari 2011, te raadplegen op de officiële website van UNICEF.¹ Men mag enkel gebruik maken van de naam, het logo en het embleem van UNICEF na uitdrukkelijke schriftelijke toestemming.

4.2. De domeinnaamhouder is een particulier waarover verder geen gegevens bekend zijn.

5. Standpunt van de partijen

5.1. Standpunt van de Klager

5.1.1. De argumentatie van de Klager is voornamelijk gebaseerd op de hoge graad van verwantschap tussen UNICEF en de domeinnaam unicefkids.be zonder dat deze laatste hierbij enig belang kan laten gelden. Er zijn bovendien aanwijzingen dat de domeinnaam ter kwader trouw werd geregistreerd of zal worden gebruikt.

De Klager haalt drie argumenten aan. In de eerste plaats kan de domeinnaam unicefkids.be verwarring stichten gezien de verwantschap met UNICEF en met het deeldomein www.unicef.be/kids dat door de organisatie UNICEF wordt gehanteerd. In een tweede instantie kan de Domeinnaamhouder geen rechten of legitieme belangen laten gelden voor www.unicefkids.be. Tenslotte zou de domeinnaam unicefkids.be ter kwader trouw zijn geregistreerd en/of gebruikt.

Door het gebruik van het UNICEF logo, de inhoud van de artikels, de gebruikte foto's, de integratie de social plugin "Like Box" van de officiële Facebook pagina van UNICEF zouden bezoekers van de website immers menen dat ze zich op een UNICEF webpagina bevinden. De Klager vermoedt dat de website in de toekomst zal worden gebruikt voor fondsenverwerving of de dat de website zal dienen als dekmantel voor een andere frauduleuze activiteit.

Omwille van deze redenen verzoekt de Klager het schrappen van de domeinnaam waarbij de Klager zich beroept op artikel 10 van de Algemene voorwaarden.

Klager verzoekt eveneens tot de terugbetaling van de kosten die verbonden zijn aan de beslechting van het geschil betreffende de domeinnaam.

¹ [http://www.unicef.org/tfyrmacedonia/Brand_ToolKit_EN_Jan2011\(1\).pdf](http://www.unicef.org/tfyrmacedonia/Brand_ToolKit_EN_Jan2011(1).pdf)

5.2. Standpunt van de Domeinnaamhouder

De Domeinnaamhouder heeft geen standpunt geformuleerd.

6. Discussie en bevindingen

Overeenkomstig artikel 16.1 van het CEPINA-reglement voor de beslechting van geschillen inzake domeinnamen oordeelt de Derde Beslisser met in achtneming van de Beleidslijnen en het CEPINA-reglement voor de beslechting van geschillen inzake domeinnamen.

Overeenkomstig artikel 10.b.1 van de Algemene voorwaarden voor domeinnaamregistratie binnen het "be"-domein beheerd door DNS BE moet de Klager het volgende aantonen:

- *"Dat de domeinnaam van de domeinnaamhouder identiek is aan of overeenstemt zodanig dat hij verwarring kan scheppen met een merk, een handelsnaam, een maatschappelijke benaming of vennootschapsnaam, een geografische aanduiding, een benaming van oorsprong, een herkomstaanduiding, een persoonsnaam of een benaming van een geografische entiteit waarop de klager kan doen gelden; en*
- *Dat de domeinnaamhouder geen rechten of legitieme belangen kan doen gelden voor de domeinnaam; en*
- *Dat de domeinnaam van de domeinnaamhouder ter kwader trouw geregistreerd is of ter kwader trouw gebruikt wordt."*

6.1. Identiek aan of overeenstemmend met

UNICEF is een welgekende internationale organisatie die zich inzet voor de rechten van het kind. Deze naam wordt beschermd en kan bijgevolg niet zonder voorafgaande goedkeuring van de organisatie worden gebruikt.

Aangezien de domeinnaam zowel "unicef" als "kids" bevat is de Derde Beslisser van mening dat deze domeinnaam in een hoge mate lijkt op zowel (i) de beschermde naam UNICEF als op (ii) het deeldomein van UNICEF unicef.be/kids waardoor er verwarring ontstaat.

Bijgevolg oordeelt de Derde Beslisser dat de eerste voorwaarde is vervuld.

6.2. Rechten en legitieme belangen

6.2.1. In overeenstemming met artikel 10.b.1. van de Algemene voorwaarden dient de Klager te bewijzen dat de Domeinnaamhouder geen rechten of legitieme belangen kan laten gelden voor de domeinnaam.

Gezien de moeilijkheid om dergelijk negatief feit te bewijzen (*"negativa non sunt probanda"*), neemt men in het algemeen aan dat dit bewijs wordt geleverd wanneer, met in acht name van alle feiten die verband houden met de zaak, de Klager kan aantonen dat hij niet op de hoogte is van een reden of een omstandigheid die op dergelijk recht of legitiem belang zou kunnen wijzen (zie onder andere zaken nr. 4064, 4030 en 4013).

6.2.2. Artikel 10.b.3 van de Algemene voorwaarden voorziet dat de domeinnaamhouder zijn rechten of legitieme belangen kan aantonen door de volgende omstandigheden:

- *"voordat de domeinnaamhouder kennis kreeg van het geschil gebruikte hij de domeinnaam of een naam die overeenstemt met de domeinnaam om te goeder trouw producten of diensten aan te bieden, of heeft hij hiervoor aantoonbare voorbereidingen getroffen;*
- *de domeinnaamhouder is als individu, onderneming of andere organisatie algemeen gekend onder de domeinnaam, zelfs al heeft hij geen merkrechten bekomen;*
- *de domeinnaamhouder maakt op een legitieme en niet-commerciële of op een eerlijke wijze gebruik van de domeinnaam zonder uit winstbejag consumenten aan te trekken op misleidende wijze of het betrokken merk, handelsnaam, maatschappelijke benaming of vennootschapsnaam, geografische aanduiding, benaming van oorsprong, herkomstaanduiding, persoonsnaam of benaming van een geografische entiteit te bekladden"*

6.2.3. De Domeinnaamhouder heeft geen verweer gevoerd. Bijgevolg werd op geen enkele wijze aangetoond waarom de Domeinnaamhouder enig recht of legitiem belang heeft bij de domeinnaam. Meer nog, prima facie is er geen enkel verband tussen de Domeinnaamhouder en de domeinnaam. Er is geen enkele aanwijzing dat de domeinnaam bona fide wordt gebruikt. Daarnaast mag men uit het feit dat de Domeinnaamhouder geen repliek heeft gegeven afleiden dat de Domeinnaamhouder überhaupt geen enkel recht of legitiem belang kan aantonen.

Daarom is de Derde Beslisser van oordeel dat ook aan de tweede voorwaarde wordt tegemoet gekomen.

6.3. Registratie ter kwader trouw

6.3.1. Het bewijs van een registratie of het gebruik van een domeinnaam ter kwader trouw kan worden aangetoond door de omstandigheden die worden vermeld in de niet-exhaustieve lijst vermeld onder artikel 10.b.2. van de Algemene voorwaarden:

- *“de feiten tonen aan dat de domeinnaam werd geregistreerd of verworven hoofdzakelijk om hem te verkopen, verhuren of om op een andere wijze over te dragen aan de klager die houder is van het overeenstemmende merk, handelsnaam, maatschappelijke benaming of vennootschapsnaam, geografische aanduiding, benaming van oorsprong, herkomstaanduiding, persoonsnaam of benaming van een geografische entiteit of desgevallend aan een concurrent van de klager over te dragen, en dit voor een prijs de domeinnaam is geregistreerd om de klager die houder is van een merk, handelsnaam, maatschappelijke benaming of vennootschapsnaam, geografische aanduiding, benaming van oorsprong, herkomstaanduiding, persoonsnaam of benaming van een geografische entiteit te beletten deze te gebruiken en de domeinnaamhouder doet dit regelmatig;*
- *de domeinnaam is hoofdzakelijk geregistreerd om handelsactiviteiten van een concurrent te verstoren;*
- *de domeinnaam is bewust gebruikt om, met het oog op het behalen van een commercieel voordeel, Internet gebruikers naar een website van de domeinnaamhouder of naar een andere plaats online te lokken steunend op de verwarring die omtrent een merk, handelsnaam, maatschappelijke benaming of vennootschapsnaam, geografische aanduiding, benaming van oorsprong, herkomstaanduiding, persoonsnaam of benaming van een geografische entiteit waarvan de klager houder is, kan ontstaan nopens de oorsprong, sponsoring, verbondenheid of goedkeuring van de website of andere online plaats van de domeinnaamhouder of van producten of diensten op zijn website of andere online plaats;*
- *de domeinnaamhouder heeft een of meerdere persoonsna(a)m(en) geregistreerd zonder dat er een aantoonbare band bestaat tussen de domeinnaamhouder en de geregistreerde domeinnaam.”*

Ter kwader trouw kan worden aangetoond met alle bewijsmiddelen, inclusief veronderstellingen en omstandigheden die met een redelijke graad van zekerheid wijzen op het bestaan van kwader trouw.

6.3.2. De aannahme van kwader trouw wordt niet ontkend door de Domeinnaamhouder aangezien er geen enkele vorm van weerwoord werd gevoerd.

6.3.3. In onderhavige zaak is de Derde Beslisser daarnaast van oordeel dat de Klager aanneembare elementen aanbrengt die erop wijzen dat de registratie van de domeinnaam ter kwader trouw werd uitgevoerd.

Indien één van de omstandigheden die staan vermeld onder artikel 10.b.2. van de Algemene voorwaarden kan worden aangetoond, is dit voldoende om te kunnen oordelen dat de registratie van de domeinnaam ter kwader trouw was.

Bij een bezoek aan de website www.unicefkids.be springt onmiddellijk de naam en het logo van UNICEF in het oog. De inhoud van de website en de gebruikte foto's refereren integraal naar UNICEF zodat men logischer wijze zou veronderstellen zich te bevinden op een officiële webpagina van UNICEF. Zo verwijst men bijvoorbeeld naar de geschiedenis van de organisatie UNICEF. Er is een link naar het Facebook profiel van UNICEF waardoor deze indruk nog wordt versterkt. Ook al kan men geen rekeningnummer of oproep tot het leveren van een geldelijke bijdrage op de website terugvinden, verwijst het artikel "Hulporganisaties lijden onder de crisis" naar geldelijke steun.

Men mag bijgevolg veronderstellen dat de Domeinnaamhouder in de toekomst bijvoorbeeld een rekeningnummer bestemd voor eigen gebruik op de website zal plaatsen. Het zou eveneens mogelijk zijn dat men via deze website zal worden doorverwezen naar malafide organisaties of initiatieven waaraan men kan doneren. Bijgevolg is in deze zaak sprake van één van de omstandigheden waarbinnen kwader trouw kan plaatsvinden:

"de domeinnaam is bewust gebruikt om, met het oog op het behalen van een commercieel voordeel, Internet gebruikers naar een website van de domeinnaamhouder of naar een andere plaats online te lokken steunend op de verwarring die omtrent een merk, handelsnaam ... kan ontstaan" (artikel 10.b.2. van de Algemene voorwaarden)

Bijgevolg is de Derde Besliser van oordeel dat aan de derde voorwaarde wordt tegemoet gekomen.

7. Beslissing

Dienvolgens, beslist de Derde Besliser overeenkomstig artikel 10, e van de Algemene voorwaarden voor domeinnaamregistratie binnen het ".be"-domein beheerd door DNS BE tot de doorhaling van de domeinnaamregistratie voor de domeinnaam unicefkids.be

Conform artikel 10, k betreffende de kosten van de geschillenregeling dient DNS Belgium de kosten volledig terug te betalen aan de Klager en de aldus terugbetaalde kosten terug te vorderen van de Domeinnaamhouder.

Antwerpen, 18 september 2013

Francis DE CLIPPELE
De Derde Besliser

fr de Clippele

de Clippele Advocaten
Tabakvest 47
2000 Antwerpen
Tel.: 03/260.98.80
Fax: 03/260.98.81