

Beslissing van de Derde Beslisser

Anjola N.V. / MEDIA MUSIC
Zaak nr. 44182 belgosweets.be

I. Partijen

Klager: **ANJOLA N.V.**, met zetel aan de Rue des Saules 52, te 1380 Ohain;

Vertegenwoordigd door:

De heer Guy Dessaux, managing Director bij ANJOLA N.V.

Titularis: **MEDIA MUSIC**, met zetel aan de Herengracht 122, te 2312 Leiden, Nederland;

Vertegenwoordigd door:

BC&CC Finance S.A., met zetel aan de Avenue Edison 7, te 1300 Wavre in haar hoedanigheid van licentienemer van de Domeinnaam.

II. Domeinnaam: belgosweets.be

Geregistreerd op 14 januari 2009, hierna "*de Domeinnaam*"

III. Procedurele voorgaanden.

1. Op 4 november 2009 heeft Klager de klacht ingediend (hierna: "*de Klacht*"), houdende de vordering tot overdracht van de Domeinnaam door Titularis.

Op 18 december 2009 diende Titularis haar antwoord in.

Derde beslisser werd op 23 december 2009 aangeduid.

Klager verzocht op 23 december 2009 om de mogelijkheid tot het indienen van een wederantwoord.

Bijkomende termijnen werden door de derde beslisser op 23 december 2009 verleend.

Klager diende een wederantwoord in op 23 december 2009.

De debatten werden gesloten op 15 januari 2010.

2. Partijen verklaren dat hun geschil niet aanhangig gemaakt werd bij de rechtbanken.

IV. De relevante feiten.

3. Klager is de titularis van het Beneluxmerk BelgoSweet.be. Dit merk werd door Klager ook als .be domeinnaam geregistreerd.

Papermints N.V., zusteronderneming van Klager, exploiteert een bedrijfstak onder de benaming BelgoSweet.be welke zich specialiseert in de verkoop van gepersonaliseerde chocolade- en suikerwaren. Klager legt een catalogus neer welke de activiteiten van BelgoSweet.be voorstelt. Klager verwijst hiervoor eveneens naar de website www.belgosweet.be.

Klager heeft aldus aan Papermints N.V. gebruiksrechten op de volgende onderscheidingstekens toegekend:

- de domeinnaam belgosweet.be, geregistreerd op 30 december 2008; en
- het Beneluxmerk BelgoSweet.be, geregistreerd op 6 januari 2009:

The image shows a handwritten logo for 'Belgo Sweet.be'. The word 'Belgo' is written in a simple, slightly irregular font. Below it, 'Sweet.be' is written in a more stylized, cursive-like font. The 'S' in 'Sweet' is particularly large and loops around the 'i'. The '.be' is written in a smaller, simpler font at the end.

4. Uit de stukken blijkt dat Titularis op 14 januari 2009 in opdracht van BC&CC Finance S.A. de domeinnaam belgosweets.be geregistreerd heeft.

De onderneming BC&CC Finance S.A. is actief *'in de markt voor promotionele en relationele chocolade, snoep- en biscuitgeschenken'* onder de handelsnaam Belgium's Best.

Het is BC&CC Finance S.A. die, klaarblijkelijk in haar hoedanigheid van licentienemer van de Domeinnaam, namens en voor rekening van Titularis het verweer in deze procedure voert.

V. Standpunt van de partijen samengevat.

5.1 Standpunt van de Klager.

5. Volgens Klager dient de Domeinnaam aan haar te worden overgedragen.

Klager stelt vooreerst dat de Domeinnaam verwarringstichtend is met de domeinnaam belgosweet.be en het Beneluxmerk BelgoSweet.be.

Volgens Klager heeft Titularis geen legitiem belang omdat:

- nergens uit blijkt dat Titularis een soortgelijk merk geregistreerd heeft.
- *“De website waarop je belandt als je [de Domeinnaam] intikt nergens enige vermelding van Belgosweet te merken [is]”*

Klager voert tenslotte aan dat de Domeinnaam ter kwader trouw geregistreerd werd. Volgens Klager is er sprake van ‘typosquatting’ en anticipeert Titularis op het feit dat internetgebruikers typfouten maken bij het intikken van de website www.belgosweet.be. Volgens Klager komt de internetgebruiker bij het intikken van de Domeinnaam terecht op de website www.belgiumsbest.com van BC&CC Finance S.A.

5.2 Standpunt van Titularis.

6. Titularis betwist niet dat de Domeinnaam overeenstemt met de domeinnaam belgosweet.be en het Beneluxmerk BelgoSweet.be van Klager.

Volgens Titularis is er evenwel geen sprake van enig verwarringsgevaar omdat bij het ingeven van de Domeinnaam de internetgebruiker niet terecht komt op de website www.belgiumsbest.com van BC&CC Finance S.A, maar op de website www.mijndomein.nl.

Titularis voert aan dat haar legitiem belang en het gebrek aan kwader trouw blijken uit het feit dat de Domeinnaam geregistreerd werd in anticipatie op een mogelijk faillissement van BelgoSweet.be. Volgens Titularis *‘getuigt het van goed ondernemerschap vooruit te kijken en alvast slapende domeinnamen vast te leggen die in het geval van faillissement direct geactiveerd kunnen worden.’*

Volgens Titularis heeft zij op 20 november 2009 de Domeinnaam ‘opgezegd’.

VI. Beoordeling

7. Overeenkomstig artikel 15.1 van het CEPINA-reglement ter beslechting van de geschillen inzake domeinnamen oordeelt de Derde Beslissende over de klacht met inachtneming van de standpunten van de Partijen en in overeenstemming met de Beleidslijnen, de Registratieovereenkomst en de bepalingen van het CEPINA-reglement.

Overeenkomstig artikel 10, b), 1 van de Algemene voorwaarden voor domeinnaamregistratie binnen het "be"-domein beheerd door DNS BE moet de Klager stellen en bewijzen dat:

- (i) 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 rechten kan doen gelden; **en**
- (ii) De domeinnaamhouder geen rechten of legitieme belangen kan laten gelden voor de domeinnaam; **en**
- (iii) De domeinnaam van de domeinnaamhouder te kwader trouw geregistreerd is of te kwader trouw gebruikt wordt.

De voorwaarden moeten cumulatief worden vervuld vooraleer de Derde Beslisser het verzoek van de Klager kan inwilligen.

4.1 De Domeinnaam is identiek, minstens dermate overeenstemmend dat hij verwarring kan scheppen met de onderscheidingstekens van Klager.

8. Alvorens in te gaan op de vraag of de Domeinnaam identiek is aan de onderscheidingstekens van Klager dan wel of de Domeinnaam overeenstemt met de onderscheidingstekens van Klager en hij verwarring kan scheppen met deze, dient te worden onderzocht of de Domeinnaam op vandaag nog steeds bestaat.

Titularis beweert dat zij de Domeinnaam heeft 'opgezegd'. Titularis legt evenwel geen enkel bewijs neer dat de Domeinnaam inmiddels ook effectief werd doorgehaald in het .be register.

9. Klager toont aan dat hij titularis is van de domeinnaam belgosweet.be en het Beneluxmerk BelgoSweet.

Er moet worden aangenomen dat de tekens van Klager en de Domeinnaam auditief en visueel een zodanige gelijkenis vertonen dat bij het publiek dat met de Domeinnaam wordt geconfronteerd verwarring kan ontstaan met de tekens van Klager. Er is immers slechts één letter verschil (de 's' die staat voor het meervoud t.o.v. het enkelvoud).

Er bestaat derhalve een ernstig risico dat de gewone internetgebruiker zijn zoektocht op het Internet naar BelgoSweet.be zal beginnen door de Domeinnaam in te tikken in zijn Browser, gevolgd door het suffix .be.

Het feit dat de internetgebruiker volgens Titularis bij het ingeven van de Domeinnaam niet terechtkomt op de website www.belgiumsbest.com, maar op de website www.mijndomein.nl en dat de Domeinnaam op dit ogenblik 'slapend' is, is irrelevant. Bij de beoordeling van het verwarringsgevaar dient geen rekening te worden gehouden met het concrete gebruik dat van de Domeinnaam wordt gemaakt of beweerdelijk zou worden gemaakt.

De derde beslisser is van oordeel dat aan de eerste voorwaarde zoals gesteld in artikel 10, b), 1, i van de Algemene voorwaarden is voldaan.

4.2 Titularis heeft geen rechten of legitieme belangen met betrekking tot de Domeinnaam.

10. Op grond van artikel 10, b), 1, ii van de Algemene Voorwaarden moet Klager stellen en bewijzen dat Titularis geen rechten of legitieme belangen kan laten gelden voor de Domeinnaam.

Artikel 10, b), 3 van de Algemene Voorwaarden geeft een opsomming van omstandigheden die onder meer de rechten of legitieme belangen van de Titularis kunnen aantonen. Geen van deze omstandigheden vindt *in casu* toepassing.

Titularis toont niet aan dat zij voor zij kennis kreeg van het geschil, de Domeinnaam of een naam die overeenstemt met de Domeinnaam, al dan niet via licentieverlening, gebruikte om te goeder trouw producten of diensten aan te bieden of hiervoor aantoonbare voorbereidingen heeft getroffen.

Titularis toont evenmin aan dat zij als onderneming (algemeen) gekend is onder de litigieuze Domeinnaam, of van de Domeinnaam, al dan niet via licentieverlening, gebruik maakt op een legitieme en niet-commerciële of eerlijke wijze.

De derde beslisser stelt *in casu* geen legitiem belang of recht in hoofde van Titularis vast.

Het anticiperen op een eventueel faillissement van een concurrent komt neer op puur speculeren en doet geen legitiem belang of recht in hoofde van Titularis ontstaan.

De derde beslisser is bijgevolg van oordeel dat aan de tweede voorwaarde zoals gesteld in artikel 10, b), 1, ii van de Algemene voorwaarden is voldaan.

4.2 De Domeinnaam van Titularis is te kwader trouw geregistreerd of wordt te kwader trouw gebruikt.

Titularis erkent dat zij ten tijde van de registratie van de Domeinnaam op de hoogte was van de activiteiten van BelgoSweet.be

Rekening houdend met de sector waarin de licentienemer van Titularis en opdrachtgever van de registratie, BC&CC Finance S.A, actief is en het feit dat BC&CC Finance S.A en BelgoSweet.be

directe concurrenten zijn van elkaar, moet worden aangenomen dat Titularis op de hoogte was van het Beneluxmerk en de domeinnaam van BelgoSweet.be.

Bovendien moet uit het verweer van Titularis, dat trouwens door BC&CC Finance gevoerd wordt als diens vertegenwoordiger, worden afgeleid dat zij de Domeinnaam geregistreerd heeft enerzijds speculerend op een mogelijk faillissement van Klager en anderzijds juist omdat zij zeer sterk overeenstemt met het merk en de handelsnaam van BelgoSweet.be. Er ligt tenslotte geen enkel bewijs voor van enig gebruik van de Domeinnaam.

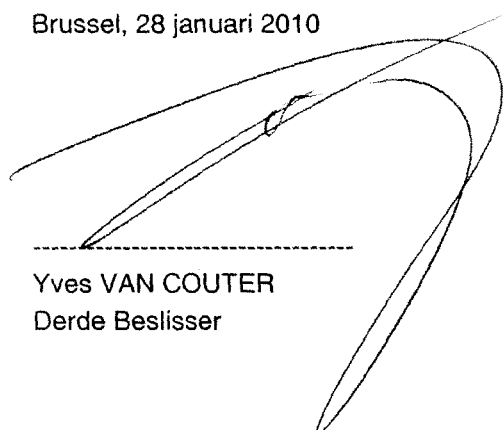
Aldus bewust de waarde van een belangrijk bestanddeel van het actief van een concurrent verminderen, komt neer op een te kwader trouw registratie.

De derde beslisser is dan ook van oordeel dat aan de derde voorwaarde zoals gesteld in artikel 10, b), 1, iii van de Algemene voorwaarden is voldaan.

VII. Beslissing

Overeenkomstig artikel 10, e) van de Algemene Voorwaarden beveelt de Derde Beslisser de overdracht van de Domeinnaam 'belgosweets.be' van de Titularis aan de Klager.

Brussel, 28 januari 2010

A handwritten signature in black ink, consisting of several overlapping loops and a long horizontal stroke at the top, extending to the right.

Yves VAN COUTER
Derde Beslisser