

BESLISSING VAN DE DERDE BESLISSER

Q Care medical services B.V.B.A / Gorgebleue B.V.B.A.

Zaak nr. 44/81 : qcare.be

1. De Partijen

- 1.1. De Klager: Q Care medical services B.V.B.A. met zetel te 3630, Maasmechelen, aan de Heirstraat, 448, met ondernemingsnummer 898.797.347

Vertegenwoordigd door:

De heer Filip PONSART, R&D Manager van Q care medical services B.V.B.A
wonende te 3440, Zoutleeuw, aan de Dorpsstraat, 10.

- 1.2. De Domeinnaamhouder:

Gorgebleue B.V.B.A.
met zetel te 8420, De Haan, aan de Vogelzanglaan, 4,
met ondernemingsnummer 885.981.964.

Vertegenwoordigd door:

De heer Jean-Philippe Schepens, zaakvoerder Gorgebleue B.V.B.A.
wonende te 8420, De Haan, aan de Vogelzanglaan, 4.

2. Domeinnaam

Domeinnaam: "qcare.be"
geregistreerd op: 7 juni 2007

Hierna te noemen "de Domeinnaam".

3. Procedurele voorgaanden

De Klager heeft op 27 oktober 2009 een klacht ingediend bij CEPINA op basis van artikel 10 van de Algemene voorwaarden voor domeinnaam registratie binnen het ".be"-domein beheerd door DNS BE (hierna verder genoemd "de Algemene Voorwaarden") door middel van een klachtformulier (hierna verder genoemd "het klachtformulier") overeenkomstig Bijlage V van het Reglement ter beslechting van de geschillen inzake domeinnamen (hierna verder genoemd "het Reglement").

Op 18 november 2009 heeft de Domeinnaamhouder een antwoordformulier (hierna verder genoemd "het Antwoordformulier") ingediend bij CEPINA overeenkomstig bijlage VI van het Reglement.

Op 23 november 2009 heeft CEPINA Mr. Geert Glas uitgenodigd om op te treden als Derde Besliser in de zin van het Reglement (hierna verder genoemd "de Derde Besliser"), waarop Mr. Geert Glas aan CEPINA een onafhankelijkheidsverklaring zoals bedoeld in artikel 7 van het Reglement heeft overgemaakt.

Op 27 november 2009 heeft CEPINA Mr. Geert Glas benoemd als Derde Besliser en hem elektronisch een kopie overgemaakt van het Klachtformulier en het Antwoordformulier.

Op diezelfde dag heeft CEPINA het dossier in hard kopie overgemaakt bestaande uit de volgende documenten:

- het Klachtformulier;
- het Antwoordformulier.

Op 30 november 2009 heeft CEPINA de Derde Besliser geïnformeerd dat de Klager op grond van artikel 12 van het Reglement een verzoek tot wederwoord heeft ingediend.

Op 30 november heeft de Derde Besliser CEPINA geïnformeerd dat hij het verzoek tot wederwoord inwilligt. Hierbij werd meegedeeld dat de Klager over een bijkomende termijn beschikt, voor het indienen van het wederwoord, die afloopt op 4 december 2009 en dat de Domeinnaamhouder het recht heeft om uiterlijk op 9 december 2009 een repliek op dit antwoord in te dienen.

Op 30 november heeft CEPINA het wederwoord van de Klager, gedateerd 25 november, aan de Derde Besliser overgemaakt.

Op 30 november heeft CEPINA tevens bevestigd dat de Derde Besliser uiterlijk tegen 23 december 2009 zijn beslissing dient te verlenen.

Op 9 december heeft CEPINA het antwoord van de Domeinnaamhouder op het wederwoord van de Klager, gedateerd 8 december 2009, aan de Derde Besliser overgemaakt.

De beslissing wordt genomen met inachtnaam van de Algemene Voorwaarden, het Reglement en de Stukken.

4. Feitelijke gegevens

De Klager, de Belgische vennootschap Q CARE MEDICAL SERVICES B.V.B.A, is een onderdeel van Q care medical services B.V. Nederland en werd opgericht met zetel te Maasmechelen op 19 juni 2008.

De vennootschap Q care medical service B.V. Nederland is houder van de domeinnaam qcare.nl.

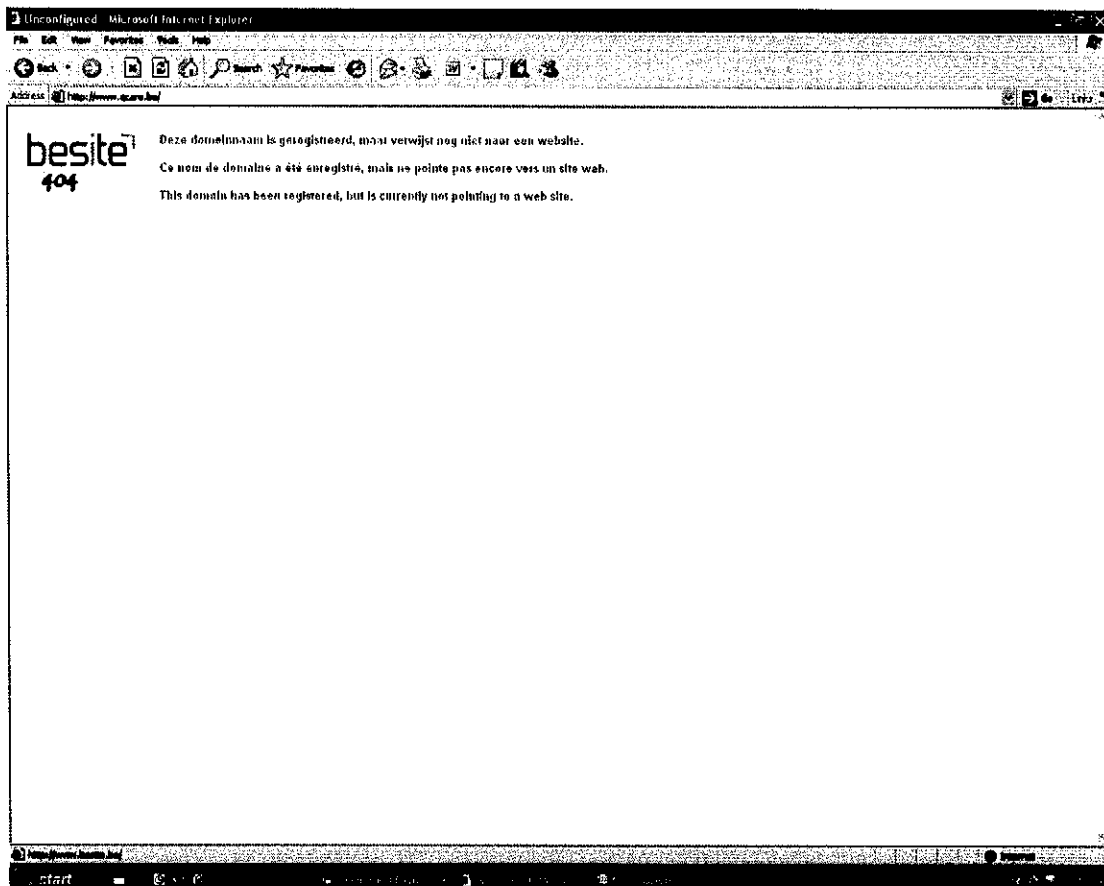
De Klager is actief in de sector van de medische hulpmiddelen. In het kader van deze activiteit wenste Klager de Domeinnaam **qcare.be** te verkrijgen en contacteerde hiervoor de Domeinnaamhouder.

Met betrekking tot dit contact, tonen de voorgelegde stukken aan dat

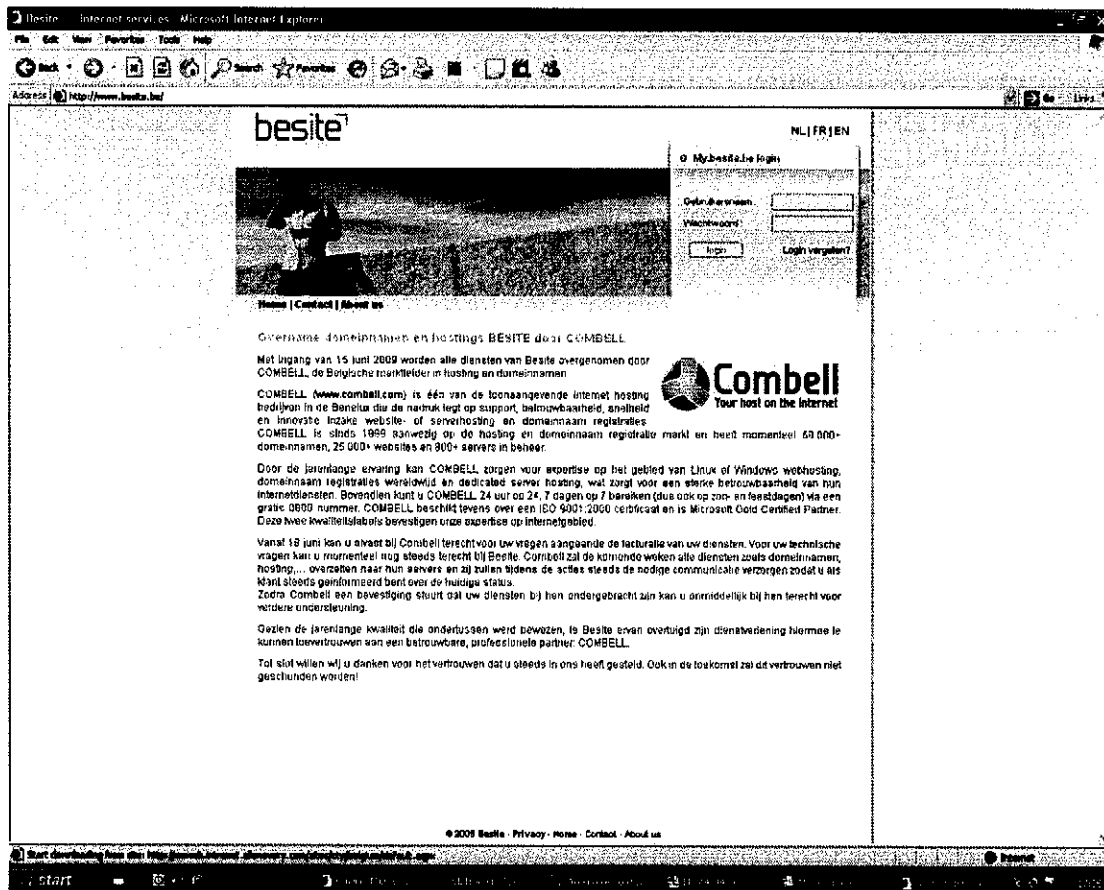
- er zowel telefonisch contact als contact per e-mail was tussen de Klager en de Domeinnaamhouder;
- tijdens een telefoongesprek de Domeinnaamhouder het bedrag van 1.500 euro zou hebben laten vallen hetgeen de Klager een hoog bedrag vond;
- dat, bij aandringen van de Klager om de Domeinnaam over te dragen, de Domeinnaamhouder stelde dat hij wegens de vele aanvragen die hij mocht ontvangen, zijn beslissing nog in beraad zou houden.

De Domeinnaamhouder geeft aan bezig te zijn met het uitwerken van businessmodellen waarvoor de Domeinnaam **qcare.be** zal worden gebruikt. Dit was ook de reden voor registratie van de Domeinnaam.

Als men de Domeinnaam **qcare.be** ingeeft, komt men op volgende webpagina terecht.



Indien men doorklikt op het logo 'besite' komt men terecht op de website van Combell, waarop een waaijer aan internetdiensten wordt aangeboden zoals domeinnamen, webhosting, online back-up,...



5. Standpunt van de partijen

5.1. Standpunt van de Klager

De Klager stelt (i) dat de Domeinnaam een grote gelijkenis vertoont met zijn vennootschapsnaam Q Care medical services, (ii) dat de vennootschap gangbaar bekend is als Q Care bij klanten en leveranciers en (iii) dat Q Care medical services B.V.B.A. sinds juni 2008 commercieel actief is in België waardoor de Klager belang heeft bij het rechtmatig gebruik van de Domeinnaam www.qcare.be.

De Klager stelt eveneens dat Q Care medical services B.V.B.A. een onderdeel is van Q Care medical services BV (Nederlandse vennootschap), die de domeinnaam www.qcare.nl in gebruik heeft, waardoor Q Care medical services B.V.B.A. als dusdanig aanspraak kan maken op rechten ten opzichte van de Domeinnaam www.qcare.be.

De Klager merkt verder op dat:

- de Domeinnaamhouder geen rechten of belangen in de Domeinnaam heeft of uitoefent, daar de Domeinnaam sinds 7 juni 2007 is geregistreerd maar niet gebruikt wordt voor een actieve website.
- de maatschappelijke benaming van de Domeinnaamhouder niet overeenstemt met de Domeinnaam.
- de Domeinnaamhouder niet gekend is onder de benaming qcare en geen producten of diensten onder deze benaming aanbiedt.

- de Domeinnaamhouder in eerste instantie bereid was de Domeinnaam over te dragen en dan vervolgens stelt dat hij meerdere aanbiedingen gekregen heeft die hem interesseren.

Tenslotte merkt de Klager op dat de Domeinnaamhouder te kwader trouw handelt omwille van vijf redenen:

1. De Domeinnaamhouder's bereidheid tot minnelijke schikking was niet gebaseerd op de gemaakte kosten maar op de hoogsteieder.

2. Gezien zijn statement in verband met meerdere aanvragen gaf de Domeinnaamhouder te kennen gedreven te zijn door winstbejag en werd de Domeinnaam dus blijkbaar te kwader trouw geregistreerd.

3. Door zijn statement bevestigt de Domeinnaamhouder dat hij aan 'Cybersquatting' doet.

4. Gezien zijn statement en verdere telefonische communicatie verhindert de Domeinnaamhouder bewust de registratie van www.qcare.be voor de Klager.

5. Het domein www.qcare.be is momenteel gelinkt aan een 'algemene' 404 pagina die bij bezoekers van de webpagina de indruk kan wekken dat Q care medical services België inactief is en dit berokkent aldus rechtstreeks en onrechtstreeks schade aan de commerciële en ontwikkelingsactiviteiten van Q care medical services BVBA.

5.2. Standpunt van de Domeinnaamhouder

De Domeinnaamhouder stelt dat hij nooit de intentie heeft gehad om [qcare.be](http://www.qcare.be) te verkopen aangezien hij voor deze domeinnaam een businessmodel aan het uitwerken is dat volgend jaar het licht zal zien.

De Domeinnaamhouder stelt tevens dat indien hij ooit overwogen zou hebben om de Domeinnaam te verkopen dit enkel zou zijn om de kosten die gepaard gaan met de Domeinnaam te recupereren.

De Domeinnaamhouder vermeldt dat de Domeinnaam [qcare.be](http://www.qcare.be) niet naar een website verwijst die de verkoop zou kunnen stimuleren en dat er geen commerciële doeleinden mee gepaard gaan.

Verder vermeldt de Domeinnaamhouder dat hij een vol jaar voor de oprichting van de Klager reeds in het bezit was van de Domeinnaam.

De Domeinnaamhouder merkt ook op dat er verschillende bedrijven zijn in België die producten hebben die [qcare](http://www.qcare.be) heten.

De Domeinnaamhouder verduidelijkt bovendien dat hij titularis is van een tiental domeinnamen die allemaal worden gebruikt en dat hij bijgevolg niet kan worden beschouwd als een cybersquatter.

Ten slotte wijst de Domeinnaamhouder erop dat hij als vroegere voorzitter van verschillende Raden van Bestuur, zoals van DNS.be en ISPA de regelgeving zeer goed kent en het tegen zijn deontologische principes zou ingaan om aan cybersquatting te doen of om domeinnamen commercieel te verhandelen.

6. Discussie en bevindingen

Overeenkomstig artikel 15.1 van het Reglement oordeelt de Derde Beslisser met inachtneming van de Beleidslijnen en het CEPINA-reglement voor de beslechting van geschillen inzake domeinnamen.

Overeenkomstig artikel 10, b) 1 van de Algemene Voorwaarden moet de Klager het volgende aantonen:

- *"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*
- *de Domeinnaamhouder geen rechten of legitieme belangen kan laten gelden voor de domeinnaam; en*
- *de domeinnaam van de Domeinnaamhouder te kwader trouw geregistreerd is of te kwader trouw gebruikt wordt."*

6.1. Identiek aan of overeenstemmend met

De vennootschapsnaam van de Klager is Q Care Medical Services. Aangezien de Domeinnaam **qcare.be** overeenstemt met het eerste gedeelte van de vennootschapsnaam van de Klager die verder bestaat uit de minder onderscheidende woorden "medical" en "services", kan gesteld worden dat de Domeinnaam overeenkomt met de maatschappelijke benaming van Klager. Deze overeenstemming is van die aard dat daardoor verwarring kan ontstaan tussen de Domeinnaam en de maatschappelijke benaming. Het verweer van de Domeinnaamhouder dat de Domeinnaam geregistreerd werd vóór de oprichting van de vennootschap van de Klager doet geen afbreuk aan het feit dat de Domeinnaam overeenstemt met de vennootschapsnaam.

De Derde Beslisser is bijgevolg van oordeel dat aan de eerste voorwaarde gesteld door Artikel 10 b) 1 van de Algemene Voorwaarden is voldaan.

6.2. Rechten en legitieme belangen

De Klager moet aannemelijk maken dat de Domeinnaamhouder geen rechten of legitieme belangen kan laten gelden voor de Domeinnaam.

Artikel 10 b) 3 geeft een opsomming van omstandigheden die onder meer de rechten en de legitieme belangen van de Domeinnaamhouder kunnen aantonen. Deze opsomming is echter niet limitatief. Derhalve kunnen de rechten of legitieme belangen ook uit andere omstandigheden, eigen aan de zaak, worden afgeleid.

De Domeinnaamhouder voert geen activiteiten onder de naam QCARE. De Domeinnaamhouder voert ook geen bewijs aan dat hij bekend zou zijn onder dit

teken. De Domeinnaamhouder vermeldt wel dat hij businessmodellen aan het uitwerken is waarvoor de domeinnaam qcare.be zal worden gebruikt.

De Domeinnaamhouder voert *in casu* echter geen bewijs aan dat hij effectief businessmodellen aan het uitwerken is waarvoor de naam qcare.be zal worden gebruikt. Op de website staat nergens welke website op komst is noch tegen wanneer men deze kan verwachten. De website vermeldt enkel 'Deze domeinnaam is geregistreerd, maar verwijst nog niet naar een website'. Verder staat op de webpagina het logo van Besite 404. Indien men daarop doorklikt, komt men op de website van Combell.

Deze vermeldingen op de webpagina creëren volgens de Derde Beslisser geen rechten of legitieme belangen voor de Domeinnaamhouder.

De Derde Beslisser is bijgevolg van oordeel dat aan de tweede voorwaarde gesteld door Artikel 10 b) 1 van de Algemene Voorwaarden is voldaan.

6.3. Registratie of gebruik te kwader trouw

Artikel 10 b) 2 geeft een opsomming van omstandigheden die onder meer kunnen aantonen dat de domeinnaam te kwader trouw is geregistreerd of wordt gebruikt.

Uit de stukken blijkt duidelijk dat de domeinnaam geregistreerd werd op 7 juni 2007. De Klager werd pas opgericht op 19 juni 2008. Het feit dat de Nederlandse vennootschap van Q care medical services reeds sinds 2001 gebruik maakt van de domeinnaam www.qcare.nl doet geen afbreuk aan het feit dat het ingeroepen recht, met name de vennootschapsnaam van de Klager, dateert van ná de registratie van de Domeinnaam.

Hoewel het onder de kwade trouw vereiste niet noodzakelijk is dat het ingeroepen recht ouder is dan de Domeinnaam, blijkt dit chronologisch aspect in deze zaak en bij gebrek aan andere indicaties een registratie te kwader trouw in de weg te staan. De Derde Beslisser is dan ook van mening dat de kwade trouw in deze zaak enkel zou kunnen liggen in het gebruik dat achteraf werd gemaakt van de Domeinnaam. De Domeinnaamhouder erkent de Domeinnaam sinds 7 juni 2007 niet actief te hebben gebruikt, doch voert aan dat hij thans businessmodellen aan het uitwerken is om de Domeinnaam operationeel te maken.

De Domeinnaamhouder blijft weliswaar vaag over zijn plannen met de Domeinnaam maar wijst op de beschrijvende aard van het woord 'q care' en het verbreide gebruik van dit woord in de gezondheidssector.

Verder erkent de Klager dat hij zelf actief contact gezocht heeft met de Domeinnaamhouder en dat het dus niet de Domeinnaamhouder was die de Klager heeft gecontacteerd.

De stukken tonen wel aan dat de Domeinnaamhouder aan de Klager een e-mail heeft gestuurd waarin hij stelde dat hij zijn beslissing in beraad hield wegens de vele aanvragen die hij verkregen heeft voor de onderstaande Domeinnaam.

Het voorgaande bewijst echter niet op afdoende wijze dat de Domeinnaamhouder aan cybersquatting doet of dat hij de Domeinnaam te kwader trouw gebruikt.

Het verweer van de Klager als zou men het besluit uit de Cepina zaak 44143 met betrekking tot de kwade trouw naar analogie kunnen toepassen in deze zaak kan niet worden gevolgd aangezien de feitelijke situatie in onderhavige zaak verschillend is.

Op heden blijken dan ook onvoldoende aanwijzingen voorhanden om te besluiten dat de Domeinnaamhouder de Domeinnaam te kwader trouw gebruikt.

De Derde Beslisser is dan ook van mening dat aan de derde voorwaarde van artikel 10 b) 1 niet is voldaan.

7. Beslissing

Dienvolgens, beslist de Derde beslisser overeenkomstig artikel 10, e van de Algemene voorwaarden voor domeinnaamregistratie binnen het ".be"-domein beheerd door DNS BE dat de gevorderde overdracht van de domeinnaamregistratie voor de domeinnaam "**qcare.be**" wordt afgewezen.

Brussel, 23 december 2009.



Geert GLAS
De Derde Beslisser