



CARNet

HRVATSKA AKADEMSKA I ISTRAŽIVAČKA MREŽA
CROATIAN ACADEMIC AND RESEARCH NETWORK

10100

GODINA / YEARS

ARBITRAŽNA ODLUKA

u predmetu br. 2014/04

domena: bestway.hr

MITAS MOBILIS d.o.o. protiv Nataše Blažević

I STRANKE U POSTUPKU

Podnositelj zahtjeva: MITAS MOBILIS d.o.o., Velimira Škorpika 3B, Zagreb, Republika Hrvatska
(u daljnjem tekstu: **podnositelji zahtjeva**), kojeg zastupa direktor Zlatko Matijević, OIB 74644464447.

Korisnik domene je Nataša Blažević, Sv. Nikole Tavelića 33, Zagreb, Republika Hrvatska
(u daljnjem tekstu: **korisnik HR-domene**).

II SPORNA DOMENA

Naziv domene unutar vršne .hr domene - o kojoj se vodi postupak jest

Bestway.hr (u daljnjem tekstu: domena)

Domena je registrirana kod CARNet-a (Hrvatske akademske i istraživačke mreže).

III KRONOLOGIJA POSTUPKA

Podnositelj zahtjeva je dana 23.10.2014.g. u CARNet-u, HR-DNS služba, urudžbirao ispunjeni obrazac Zahtjeva za provođenje arbitražnog postupka radi rješavanja spora između sadašnjeg registriranog korisnika domene bestway.hr i podnositelja zahtjeva u smislu donošenja odluke kojom se korisniku ove domene oduzima pravo na njeno daljnje korištenje, te se ista dodjeljuje na korištenje podnositelju zahtjeva. Uz popunjeni obrazac Zahtjeva priloženo je dodatno pisano obrazloženje i dokazni materijal.

Povjerenstvo za "hr" domenu imenovalo je Nelku Fikeys Krmić za arbitra u ovom postupku. Predmet je arbitru predan 27.10.2014.g.

Budući u dva navrata nije uspjela dostava Zahtjeva za provođenje arbitražnog postupka sa priložima korisniku domene o kojoj je pokrenut postupak, arbitar je dana 06.11.2014.g. ovaj Zahtjev sa priložima poslao korisniku domene e-mailom na adresu info@kaikos.hr. Odgovor korisnika domene i tvrtke Kaikos d.o.o. na podneseni Zahtjev nosi datum 11.11.2014.g., a arbitru je poslan e-mailom dana 12.11.2014.g. Dana 13.11.2014.g. arbitar je primljeni odgovor korisnika domene i tvrtke Kaikos d.o.o. e-mailom poslao Podnositelju zahtjeva za pokretanje arbitražnog postupka i pozvao ga da dade svoje očitovanje što je ovaj učinio e-mailom dana 22.11.2014.g. Ovo očitovanje Podnositelja zahtjeva, arbitar je dana 01.12.2014.g. e-mailom poslao korisniku domene na adresu info@kaikos.hr te pozvao obje strane da najkasnije do 09.12.2014.g. iznesu što smatraju da još treba reći u ovom predmetu.

Dana 09.12.2014.g. korisnik domene i tvrtka Kaikos d.o.o. e-mailom su poslali svoje očitovanje datirano 08.12.2014.g. koje je 09.12.2014.g. poslano podnositelju Zahtjeva za provođenje arbitražnog postupka. Daljnjih pisanih očitovanja više nije bilo.

IV ZAHTJEVI I OČITOVANJA STRANAKA

Podnositelj zahtjeva u svom Zahtjevu za provođenje arbitražnog postupka sa dodatnim obrazloženjem i dokaznim materijalom, zaprimljenim u CARNet-u, HR-DNS služba, dana 23.10.2014.g. navodi da se tvrtka Mitas Mobilis d.o.o. bavi prodajom proizvoda marke Bestway, te da je Sporazumom o poslovnoj suradnji sa tvrtkom Lira d.o.o. Koper, koja je ekskluzivni zastupnik i distributer proizvoda tvrtke Bestway Ltd. Kina, za područje država Jugoistočne Europe, tvrtka Mitas Mobilis d.o.o. ugovorila pravo upotrebe reklamnog materijala vezanog uz proizvode marke Bestway i zakup domene bestway.hr. Nadalje, navodi da budući da je naziv domene bestway.hr kojeg je korisnik Nataša Blažević, istovjetan u imenu i pismu zaštićenom nazivu proizvoda marke Bestway, moli da se domena bestway.hr dodjeli tvrtki Mitas Mobilis d.o.o. Dalje navodi da je gosp. Nataša Blažević korisnik domene bestway.hr, dok je administrativna osoba tvrtka Kaikos d.o.o. koja se bavi prodajom iste vrste proizvoda kao što su proizvodi tvrtke Bestway, ali su to proizvodi konkurentske marke Intex. Budući da su proizvodi iste vrste, ali dolaze od dvije različite tvrtke, koje su jedna drugoj direktna konkurencija, a kako tvrtka Kaikos d.o.o. ne prodaje proizvode tvrtke Bestway, već isključivo proizvode marke Intex, zadržavanjem domene bestway.hr nanose tvrtki Mitas Mobilis d.o.o. direktnu štetu. Ističe da je tvrtka Kaikos d.o.o. namjerno zakupila domenu bestway.hr kako bi onemogućila uspješniju prodaju imena konkurentskog branda Bestway kojeg prodaje Mitas Mobilis d.o.o. Osim toga, tvrtka Kaikos d.o.o. prodaje isključivo proizvode tvrtke Intex koji je direktna konkurencija tvrtki Bestway. Navodi i da je korisnik domene gosp. Blažević supruga gospodina Alana Blaževića koji je zaposlenik tvrtke Kaikos d.o.o. Navedeno uspoređuje sa situacijom kao da zastupnik Opela u Hrvatskoj zakupi domenu mazda.hr ili mercedes.hr. Kako sa korisnikom domene i tvrtkom Kaikos d.o.o. nije uspio dogovor mirnim putem predati domenu bestway.hr moli arbitražno rješavanje spora. Uz svoj Zahtjev za provođenje arbitražnog postupka, Mitas Mobilis d.o.o. prilaže preslik Sporazuma o poslovnoj suradnji sklopljenog dana 03.05.2013.g. između trgovačkih društava Mitas Mobilis d.o.o. Zagreb i Lira d.o.o. Koper, te CARNet-ov Izvod iz registra .hr domena na dan 23.10.2014.g. za domenu bestway.hr. U ovom Izvodu stoji da je korisnik domene Nataša Blažević iz Zagreba, Sv. Nikole Tavelića 33, a da je administrativna osoba Kajtimir Jakopič iz tvrtke KAIKOS d.o.o. Uz to, prilaže i e-mailove od 14. i 16.10.2014.g. upućene korisniku za mirno rješavanje spora, te stranice sa web adresa o prodaji bazena Bestway i bazena Intex.

U pisanom odgovoru od 11.11.2014.g. korisnik domene Nataša Blažević i Kajtimir Jakopič, direktor tvrtke Kaikos d.o.o. navode da je domenu bestway.hr dana 30.10.2012.g. registrirao korisnik i od samog početka koristi je tvrtka Kaikos d.o.o. (administrativna osoba) koja je također uplatitelj registracije domene, a što je vidljivo iz dokumentacije na CARNet-u. Nadalje, iznose da se tvrtka Kaikos d.o.o. od ljeta 2008.g. bavi prodajom svih vrsta bazena i bazenske tehnike raznih proizvođača, između ostalog prodaje i proizvode robne marke Bestway. Tvrtka Kaikos d.o.o. (kao administrativna osoba) je korisnik i uplatitelj domene bazeni24.hr, preko koje vrši prodaju bazena različitih robnih marki, uključujući i robnu marku Bestway. Korisnik i Kaikos d.o.o. objašnjavaju da domena bestway.hr nije registrirana s namjerom da uzrokuje štetu nijednom poslovnom subjektu, već za potrebe prodajnog i prezentacijskog procesa tvrtke Kaikos d.o.o. koja je domenu bestway.hr registrirala 30.10.2012.g., dok je tvrtka Mitas Mobilis d.o.o. bazene počela prodavati od ljeta 2013.g., a što je vidljivo iz Sporazuma koji je priložio Podnositelj Zahtjeva za provođenje arbitražnog postupka. Tvrdi da Sporazum o poslovnoj suradnji koji je priložio Mitas Mobilis d.o.o. ne može biti dokaza koji bi bio osnova za prijenos domene, jer da ničim ne ukazuje da ijedna od stranaka Sporazuma ima pravo na (isključivu) upotrebu imena robne marke „Bestway“ u pravnom prometu, te da sam ugovor stranaka o nekoj činjenici ne potvrđuje da je ta činjenica također istinita. Osim toga, da niti jedna od stranaka u svojem imenu ili oznaci tvrtke ne koristi riječ „Bestway“ i da zato nije moguće prihvatiti zahtjev Podnositelja da se naziv domene bestway.hr oduzme korisniku i prenese na podnositelja. Naglašavaju i činjenicu da čak i ako bi se izjava iz točke 1. navedenog Sporazuma iskazala stvarnom, iz Sporazuma ne proizlazi da

su se stranke sporazumjele da tvrtka LIRA d.o.o. prenosi svoje pravo na distribuciju na teritoriju Republike Hrvatske samo (isključivo) na tvrtku Mitas Mobilis d.o.o., što znači da tvrtka Mitas Mobilis d.o.o. nije ekskluzivni distributer za područje Hrvatske, već je samo jedan od distributera za to područje. Nadalje, ističu da zahtjev podnositelja za prijenos domene bestway.hr nije poduprt niti s time da se sa Sporazumom s tvrtkom LIRA d.o.o. na njega prenosi pravo korištenja ili registracije domene bestway.hr, a da je iz druge točke prvog članka Sporazumom jasno samo da podnositelj ima pravo zakupa internet domene za prodaju na području Republike Hrvatske, a da se nigdje ne ukazuje da je to (isključivo) domena bestway.hr. Korisnik i Kaikos d.o.o. također objašnjavaju da je u tvrtki Kaikos d.o.o. 30.12.2012.g. bila zaposlena gosp. Ksenija Herceg Hleb koja je tvrtku napustila u zimi 2013.g., te se pridružila tvrtki Mitas Mobilis d.o.o. u kojoj je u proljeće 2013.g. započela s konkurentnom prodajom bazena. Taj događaj je korisnika i Kaikos d.o.o. jako šokirao. Gosp. Ksenija Herceg Hleb je u tvrtki Kaikos d.o.o. u jesen 2012.g. znala za registraciju domene bestway.hr, a što da pokazuje da je tvrtka Kaikos d.o.o. domenu registrirala u dobroj vjeri, a ne s ciljem da naškodi tvrtki Mitas Mobilis d.o.o., jer na dan 30.10.2012.g., glavni akteri Mitas Mobilis d.o.o. i gosp. Ksenija Herceg Hleb još ništa nisu imali s robnom markom Bestway. Glede mirnog rješavanja spora objašnjavaju da se tvrtka Mitas Mobilis d.o.o. obratila tvrtki Kaikos d.o.o. sa zahtjevom za prenos domene. Odgovoreno im je da pristaju na dogovor ukoliko se tvrtki Kaikos d.o.o. nadoknade troškovi koje je imala za samu domenu u razdoblju od njezine registracije. Iznos koji je predložila tvrtka Mitas Mobilis d.o.o. bio je manji od troškova arbitražnog postupka, a iz čega tvrde da se jasno može zaključiti da Podnositelj nastalu situaciju ne želi riješiti mirnim putem, što je jedan od obveznih elemenata zahtjeva Podnositelja (točka 5. stavka 2. Članka 46. Pravilnika o ustrojstvu i upravljanju vršnom nacionalnom internetskom domenom). Slijedom navedenih razloga i zbog nedostatka dokaza koji bi iskazali pravo Podnositelja da koristi oznaku ili riječ Bestway i posljedično registraciju i korištenje domene bestway.hr, korisnik i Kaikos d.o.o. predlažu da se zahtjev Podnositelja odbaci.

U svom očitovanju od 21.11.2014.g., poslanom e-mailom 22.11.2014.g., Mitas Mobilis d.o.o. iznosi da na svjetskom tržištu bazena na napuhavanje postoje dva osnovna konkurenta koji se u 95% slučajeva preklapaju s programima. To su Intex i Bestway, a trgovci koji su specijalizirani za prodaju širokog spektra obično su specijalizirani samo za jednu marku, ili Intex ili Bestway. Tržište bazena za napuhavanje u Hrvatskoj je podijeljeno na nekoliko načina. Trgovački centri prodaju sve marke na jednom mjestu, ali samo odabrane modele. Na Internetu se u Hrvatskoj može naći nekoliko webova koji prodaju bazene, no uvoz, direktnu prodaju putem webshop-ova vrše samo dvije firme i to Kaikos d.o.o. (bazeni24.hr) i Mitas Mobilis d.o.o. (malibazeni.hr), gdje prva prodaje proizvode od Intexa, a druga od Bestwaya, koji su jasno istaknuti na stranicama. Niti jedna niti druga tvrtka ne koketira i ne prodaje konkurentne proizvode, jer bi sama sebi štetila. Tvrtka Kaikos d.o.o. ne prodaje proizvode tvrtke Bestway, niti ih je ikad prodavala. Na njihovoj stranici se Bestway ne spominje ni slikom ni pismom što je vidljivo na njihovoj Internet stranici www.bazeni24.hr. Tvrtke Kaikos i Mitas Mobilis su u prošlosti bile na istoj adresi - Susedsko polje 45, 10090 Zagreb od 2011.g., te su razvijeni prijateljski odnosi i izvan radnog vremena. Istina je da je Mitas Mobilis počeo s prodajom bazena u ljeto 2013.g., no kontejner robe je naručen krajem 2012.g., a zanimanje za bazene trajalo je od ljeta 2012.g. Kada su tvrtke bile vrata do vrata, nije bilo teško saznati što koja tvrtka smjera i radi. Kako je tvrtka Mitas Mobilis iskazala zanimanje za bazene u ljeto 2012.g. i u jesen već naručila prvi kontejner Bestway proizvoda, a tvrtka Kaikos je domenu bestway.hr zakupila 30.10.2012.g. iz čega da je jasno vidljiva namjera tvrtke Kaikos d.o.o.. Također je u ljeto 2012.g. tvrtka Mitas Mobilis izrazila interes za zakup domene bestway.hr i o tome pregovarala sa tvrtkom Global dizajn, ali kako se to malo oduljilo, jer tvrtka Mitas Mobilis nije smatrala da je izrazito hitno to riješiti, jer je kontejner sa robom bio u dolasku i prodaja proizvoda marke Bestway je trebala započeti u 2013.g., no u međuvremenu je tvrtka Kaikos d.o.o. zakupila domenu i počeli su problemi sa istom. Uz to, firme su surađivale i na drugim područjima. Naime, obje tvrtke prodaju drvo za terase, te su se bavile uvozom i montažom. Kaikos prodaje terase preko www.teak.hr, a Mitas Mobilis preko drvene-terase.hr. Do ljeta 2012.g. firme su surađivale na svim poljima, no nakon toga dolazi do nesuglasica. Iz tog razloga Mitas Mobilis odlazi iz prostora na Susedskom polju 45. Dalje, navodi da su ugovori, dogovori, veze između tvrtke Bestway i Lira d.o.o. za ovaj spor nevažni, no ako treba dokazati povezanost sa tvrtkom Bestway, nije problem. Pri kontaktiranju s tvornicom Bestway u Kini, upućeni su od strane Bestway-a na tvrtku Lira d.o.o. iz Slovenije kao ekskluzivnog distributera za Ex Jugoslaviju. Napominje da su dogovori oko

distributerstva, ekskluzivnog distributerstva i stvarna pozicija Mitas Mobilis-a i Lire potpuno nevažni za ovaj spor. Istina je da Mitas Mobilis nije jedina tvrtka koja prodaje Bestway na našem tržištu, no jedina je tvrtka koja je specijalizirana isključivo za njihov program, te je jedina tvrtka kojoj je ova web adresa interesantna, obzirom da se prodaja obavlja većinom preko weba. Tvrtka Lira je ekskluzivni distributer za područje Ex Jugoslavije i još nekih zemalja. Ugovor i dogovor između njih i Bestway-a je nevažan za ovaj spor. Lira d.o.o. kao ekskluzivni distributer za Ex Jugoslaviju nije automatski i vlasnik adrese bestway.hr. Ona na njega malo više ili malo manje polaže pravo, ako joj je ta adresa interesantna. Iz istog razloga nije niti u ugovoru specificirano o kojoj se točno adresi radi. Izjava o prelasku gosp. Ksenije Hleb Herceg iz jedne tvrtke u drugu tvrtku, otkriva detalje o čemu se zapravo radi. Piše da su iz nekog razloga ostali šokirani u firmi Kaikos, jer je započela s radom u konkurentskoj prodaji bazena. Naravno da odlazak prodavača u konkurentsku tvrtku nije ugodan, naročito ako se radi o konkurenciji, što i sami izjavljaju. Ako je tvrtka Bestway konkurencija, zašto je zakupljena domena bestway.hr? Ponudeni iznos da Kaikos prepusti adresu bestway.hr je preko 4.000 kn, što je skuplje od arbitražnog postupka koji košta 2.600 kuna. Samo Kaikos d.o.o. zna zašto su zakupili domenu prije dvije godine, zašto je administrativna osoba žena zaposlenika, te zašto potražuje svoj novac od Mitas Mobilis, jer da imaju malo prava na tu adresu, ne bi je nudili za spomenuti iznos. Tvrtka Kaikos ne koristi domenu bestway.hr, niti ju je ikad koristila. Ovdje se radi o jasnoj namjeri konkurentске tvrtke da se onemogućí uspješna prodaja. Iako Mitas Mobilis nije proizvođač, jasan i defriran odnos sa ekskluzivnim distributerom daje mu pravo da koristi adresu www.bestway.hr. Nadalje, jasnim istupima u javnosti Mitas Mobilis ulaže značajna financijska sredstva u reklamu i dobrobit marke Bestway na našem tržištu. O tome svjedoči i bogata ponuda na njihovom webu gdje se nalaze samo Bestway proizvodi. U ljeto 2012.g. imali su jasnu namjeru kupiti bestway.hr domenu. U tom trenutku nisu shvaćali ozbiljnost situacije, no iz slobodnog razgovora sa gosp. Alanom Blaževićem (Kaikos) došlo je do saznanja za njihovu zainteresiranost za Bestway, gdje im je doslovno ispred nosa zakupio adresu na ime svoje supruge. Prije narudžbe kontejnera (10. mjesec) kada je zakupljena adresa, u firmi su imali kataloge i neke uzorke i nije bilo teško uočiti njihovu namjeru. Uz pisano očitovanje stavljeni su prilozi: međusobne prepiske, fotografija skladišta tvrtke Mitas Mobilis u kojem se nalaze Bestway proizvodi, njihova reklama u Jutarnjem listu za bestway proizvode, reklama Bestway branda na kombiju tvrtke Mitas Mobilis, mailing o zahtjevu da se zakupi domena bestway.hr u 6. mjesecu 2012.g., rezultati pretrage na adresi bazeni24.hr i bestway, te trenutno stanje domene bestway.hr - nema ničega.

U pisanom očitovanju od 08.12.2014.g. korisnik domene Nataša Blažević i Kajtimir Jakopič, direktor tvrtke Kaikos d.o.o. ponavljaju da je tvrtka Kaikos d.o.o. 30.10.2012.g. u dobroj vjeri registrirala domenu bestway.hr po načelu prioriteta, što je sažeto u članku 10. Pravilnika o ustrojstvu i upravljanju vršnom nacionalnom internetskom domenom. Registracijom nisu željeli prouzročiti nikome nikakvu štetu, jer domenu koriste u svoje poslovne svrhe. Tvrtka Kaikos d.o.o. se bavi prodajom bazena i bazenske tehnike različitih proizvođača, a ne samo robne marke Intex, kako to pokušava prikazati Podnositelj. Naglašavaju da Podnositelj u svom dopisu od 21.11.2014.g. nije ničime iskazao da za domenu bestway.hr ima veća prava od tvrtke Kaikos d.o.o. Iznose da na globalnom tržištu postoji nekoliko proizvođača programa bazena na napuhavanje. Bestway i Intex su samo lideri. Tvrdnja da se trgovci specijaliziraju za samo jednu robnu marku je površna i nema uporišta u stvarnom svijetu. Kao primjer navode Internet stranice vodećih njemačkih internetskih trgovina, koje na svojim stranicama nude robu raznih proizvođača: www.intexpools.de, www.bestwaypools.de, www.intexpool.de, www.bestpool24.de. Na hrvatskom tržištu osim tvrtke Kaikos d.o.o. i Mitas Mobilis d.o.o. postoje mnogi drugi distributeri bazena i bazena tehnike, koji preko Internet stranica nude proizvode različitih proizvođača, npr.: <http://www.bazenska-trgovina.hr/trgovina/vrtni-bazeni-garden-pool>, <http://www.zovak.hr/bazeni.html>, <http://ekupi.hr>. Zato naglašavaju da je tvrdnja Podnositelja potpuno neargumentirana i bez temelja u stvarnom životu, jer ne proizlazi iz činjeničnog stanja, već iz nepoznavanja hrvatskog tržišta. Tvrtka Kaikos d.o.o. u svojoj ponudi nudi bazene i bazensku tehniku, više od 20 različitih renomiranih proizvođača, uključujući proizvode proizvođača Bestway. Osim toga, da na Internet stranici nije cijela paleta proizvoda koju tvrtka Kaikos d.o.o. prodaje u fizičkom dućanu. Navode dalje da su dvije tvrtke poslovale na istoj adresi, ali da to ne znači da je ijedna od njih imala interes štetiti drugoj, pogotovo jer su odnosi između njih bili prijateljski. Naglašavaju činjenicu da korespondencija s tvrtkom Global dizajn d.o.o. koju je Podnositelj priložio kao dokaz kojim ukazuje da je htio registrirati domene bestway.hr i bestway.com.hr nema nikakav značaj za rješavanje spora i

otkriva samo unutarnju zbuđenost i netočnost preostalih tvrdnji Podnositelja. Ako se tvrtka na tržištu ponaša racionalno, te ima jasne planove i nacрте za budućnost prodaje, koju temelji, a gotovo je u cijelosti ovisna o jednom prodajnom kanalu – Internet prodaji kao što to Podnositelj sam navodi, da je teško zamisliti da je registracija domene preko koje tvrtka želi poslovati, zadnja zadaća u cijelom poslovnom procesu. Stoga da je nelogično očekivanje te iste tvrtke, da je druga tvrtka koja se na tržištu ponaša racionalno, na neki način (možda špijunažom) utvrdila da je prva tvrtka naručila proizvode određene robne marke i iz toga zaključila da ih ima namjeru prodavati preko Internet domene koja je besplatna, a istodobno i da bi druga tvrtka samoinicijativno promijenila cijeli poslovni koncept, završila sa širenjem i napustila sve aktivnosti za prodaju proizvoda te iste robne marke u svojoj ponudi. Zato da je od druge tvrtke potpuno apsurdno očekivati da će iz poslovanja prve tvrtke koje nije javno (naručivanje proizvoda određene robne marke), zaključiti o njegovim namjerama da on želi određenu domenu. Zato smatraju da su argumenti i očekivanja Podnositelja nerazumni. Tvrde i da je neshvatljivo i to da Podnositelj unatoč interesu za obje domene (bestway.hr i bestway.com.hr) nije registrirao drugu domenu, za koju se zanima, a što je vidljivo iz korespondencije sa tvrtkom Global dizajn d.o.o. i što ukazuje na to da je to bilo samo raspitivanje informativne prirode, bez ozbiljne namjere. Napominju da su ugovori koji bi utemeljili jače pravo na korištenje domene, ključni za rješavanje nastalog spora. Sama tvrdnja da Podnositelj ili bilo koja druga tvrtka prodaje proizvode iste robne marke ne može opravdati i utemeljiti da zbog toga isti ima jače pravo na korištenje domene od tvrtke koja je domenu u dobroj namjeri registrirala u skladu s načelom prioriteta i svojim poslovnim planom, te svoje pravo ostvaruje u skladu s pravilima korištenja, bez nanošenja bilo kakve štete drugim subjektima na tržištu. Ukoliko bi samo tvrdnja da tvrtka prodaje proizvode iste robne marke, bila dovoljna za prepoznavanje jačeg prava, onda bi u slijedećem koraku tvrtka Kaikos d.o.o. s istim argumentom, jednostavno zatražila od Podnositelja da mu prepusti domenu, samo zato što prodaje proizvode robne marke Bestway i tako dalje. Tvrde da Podnositelj u svom dopisu više ne tvrdi da ima ekskluzivno pravo na korištenje domene kao što je to tvrdio u Zahtjevu za provođenje arbitražnog postupka, već sada tvrdi da mu je domena samo područje interesa, ali da to nije dovoljno da se pravo na korištenje domene oduzme legitimnom nositelju i prenese na njega. Naglašavaju da bi po toj logici jednako pravo imala tvrtka Zovak d.o.o. koja prodaje bazene samo robne marke Bestway i vjerojatno još neke tvrtke. Nadalje, navode kako tvrdnja da tvrtka Kaikos d.o.o. nije nikada koristila domenu, potpuno je bespredmetna, jer da neuporaba domene nije razlog koji bi bio u Pravilniku utvrđen kao razlog zbog kojeg bi bilo moguće prenijeti domenu na Podnositelja, te da Pravilnik u članku 32. kao jedan od razloga koji bi bio u skladu sa tvrdnjama Podnositelja vjerojatno najbliže tomu, kojeg želi utemeljiti, osigurava npr. registraciju domene suprotno savjestnosti i poštenju, a ne neupotrebu domene. Međutim, čak i zbog takvog postupanja tvrtku Kaikos d.o.o. zbog svega navedenog nije moguće kritizirati. Uz to da je potrebno napomenuti da u današnje vrijeme izrada kvalitetnih i nadasve sigurnih Internet stranica, nije posao koji bi bilo moguće obaviti u nekoliko dana. Prije postavljanja Internet stranica na Internet domenu, Internet stranice se izrađuju u skladu s visokom sigurnošću i dizajniranim standardima, a za to je potreban niz specifičnih vještina i testiranja, čak i ako izrada Internet stranica nije na vrhu prioriteta u poslovnom procesu i da to ne znači da će tako ostati i u budućnosti. Slijedom toga da tvrtka Kaikos d.o.o. ima legitiman i opravdan interes u korištenju domene sada i u budućnosti, te ju nije moguće optužiti za racionalno ponašanje, da je za ostvarenje svojih poslovnih ciljeva i širenje svog asortimana proizvoda registrirala željenu domenu prije nego je završila izradu Internet stranice i naručila veće količine proizvoda robne marke Bestway. Zato tvrde nema apsolutno nikakvog razloga da im se domena prisilno oduzme. Ponavljaju kako tvrtka Kaikos d.o.o. koristi domenu bestway.hr za svoj poslovni proces, ali je kao i do sada u duhu poštenja i savjestnosti spremna promijeniti svoj poslovni koncept širenja asortimana proizvoda, zaustaviti pokrenute procese vezane za domenu, te ju prepustiti tvrtki Mitas Mobilis d.o.o. u zamjenu za naknadu troškova koje je do sada imala sa samom domenom, a nikako nije spremna za iznudu od strane Podnositelja. Zato predlažu da se zahtjev Podnositelja kao neosnovan odbije.

V ČINJENICE UTVRĐENE U POSTUPKU I OBRAZLOŽENJE ODLUKE

Prema članku 32. stavak 2. Pravilnika o ustrojstvu i upravljanju vršnom nacionalnom internetskom domenom (NN br. 38/2010), treća osoba može pokrenuti postupak arbitraže prema odredbama ovih arbitražnih pravila ako smatra da su ispunjeni slijedeći uvjeti:

1. da je ime domene isto ili u velikoj mjeri slično nekom imenu na koje treća osoba ima pravo (npr. pravo na zaštićeno ime ili znak);
2. zbog zbunjujućeg učinka istovjetnosti ili velikog stupnja sličnosti imena postoji opravdana opasnost da će značajan broj osoba biti doveden u zabludu;
3. da korisnik domene nema pravo ili legitiman interes za korištenje domene takvoga naziva;
4. da je korisnik domene registrirao domenu i/ili da je koristi suprotno načelu savjesnosti i poštenja.

U postupku treba utvrditi jesu li svi navedeni uvjeti kumulativno ispunjeni.

Ad. 1.

Podnositelj zahtjeva za provođenje arbitražnog postupka pravo na korištenje zaštićenog imena Bestway dokazuje Sporazumom o poslovnoj suradnji zaključenim 03.05.2013.g. sa distributerom Lira d.o.o. iz Kopra kojim Podnositelj između ostalog stječe pravo zakupa Internet domene i upotrebe logotipa Bestway za prodaju na području Republike Hrvatske.

Time je ispunjen prvi uvjet, tj. utvrđeno je da Podnositelj zahtjeva ima pravo na korištenje zaštićenog imena Bestway, koje je jednako nazivu registrirane sporne domene.

Ad. 2.

Budući je naziv domene bestway.hr identičan nazivu zaštićenog imena čije pravo korištenja definirano navedenim Sporazumom o poslovnoj suradnji, od strane Podnositelja zahtjeva uključuje između ostalog i pravo na zakup Internet domene Bestway za prodaju na području Republike Hrvatske, postoji vrlo realna mogućnost da zbog zbunjujućeg učinka istovjetnosti imena, značajan broj osoba, potencijalnih korisnika bude doveden u zabludu. Utoliko je ispunjen i drugi od gore navedenih uvjeta.

Ad. 3.

Iz prethodno detaljno navedenih očitovanja stranaka u ovom predmetu i podnesenog dokaznog materijala korisnik domene ničim nije dokazao da ima pravo ili legitimni interes za korištenje ove domene. Članak 6. Pravilnika o ustrojstvu i upravljanju vršnom nacionalnom internetskom domenom propisuje da je prisutnost i opstanak u virtualnom prostoru temeljno pravo svake pravne i fizičke osobe. Radi ostvarivanja ovog prava svaka fizička i pravna osoba, dakle i korisnik domene bestway.hr ima pravo bez naknade registrirati jednu domenu. Ovo se pravo može koristiti samo radi zadovoljavanja vlastitog temeljnog prava na prisutnost i opstanak u virtualnom prostoru i ne može se zlorabiti radi prezentacije tuđeg identiteta ili u druge svrhe nespojive sa navedenim pravom. Korisnik sporne domene nije dokazao da je u vrijeme registracije stekao pravo korištenja tuđeg zaštićenog imena „Bestway“ niti ga je kasnije stekao, a čime bi opravdao registraciju domene baš naziva bestway.hr. Osim toga, sporna domena od dana registracije nije pružala nikakvu informaciju bilo o korisniku domene ili o njegovoj djelatnosti, jer se uopće nikad i nije koristila. Dakle, nameće se zaključak da temeljno pravo na virtualni identitet korisnika sporne domene nije dosada ni korišteno radi prezentacije svog vlastitog identiteta, jer čak ni registrirano ime domene nije jednako imenu korisnika fizičke osobe ni pravne osobe administratora koja ostvaruje pravo na virtualni identitet, već se naprotiv držala da je drugi ne može koristiti, što ukazuje na korištenje temeljnog prava na virtualni identitet u druge svrhe nespojive sa navedenim temeljnim pravom, uključujući prodaju imena domene. Time je ispunjen i treći uvjet.

Ad. 4.

Činjenica da korisnik domene istu nije ni počeo koristiti te da ju je spreman prodati, ukazuje neosporno na to da je spornu domenu registrirao i da je koristi odnosno drži suprotno načelu savjesnosti i poštenja. Čak što više, treba naglasiti kako korisnik domene Nataša Blažević registriranu domenu uopće ne koristi, već je vođenje i korištenje, točnije držanje iste da je drugi ne bi koristio, potpuno prepustila tvrtki Kaikos d.o.o., a što je suprotno članku 28. Pravilnika o ustrojstvu i upravljanju vršnom nacionalnom internetskom domenom. Ovaj članak propisuje da će se domena brisati ako se utvrdi da ju isključivo ili pretežno koristi osoba koja nije registrirana kao korisnik. Time je ispunjen i 4. uvjet.

Slijedom navedenog, ispunjena su sva 4 uvjeta iz navedenog članka 32. Pravilnika temeljem kojih se može pokrenuti postupak arbitraže, te arbitar smatra da je navedenim postupanjem korisnika sporne domene povrijeđeno pravo Podnositelja zahtjeva.

VI ODLUKA

Slijedom navedenog, a temeljem članka 34. stavak 1. Pravilnika o ustrojstvu i upravljanju vršnom nacionalnom internetskom domenom donosim sljedeću odluku:

1. Usvaja se Zahtjev za oduzimanje prava korištenja domene bestway.hr korisniku HR-domene Nataši Blažević iz Zagreba, S. Nikole Tavelića 33.

2. Pravo na korištenje domene bestway.hr dodjeljuje se trgovačkom društvu MITAS MOBILIS d.o.o., Velimira Škorpika 3B, Zagreb.

Klasa: 500-300/14/149

Ur. broj: I23431-650-247-14-119

Odluka broj 2014-04

Predsjednik Povjerenstva za
upravljanje .hr domenom

Arbitar



Izv. prof. dr. sc. Gordan Gledec

Nelka Fikeys Krmić
Mr.sc. Nelka Fikeys Krmić, dipl.iur.

U Zagrebu, 18. prosinca 2014.g.