

ARBITRAŽNA ODLUKA

u predmetu br. **2019-01**

domena: **topshop.hr**

STUDIO MODERNA - TV PRODAJA d.o.o. protiv korisnika domene Tino Dorotić

I STRANKE U POSTUPKU

Podnositelj zahtjeva: STUDIO MODERNA - TV PRODAJA d.o.o., OIB: 97587356297, Slavonska avenija 6, Zagreb, Republika Hrvatska

(u daljnjem tekstu: **podnositelji zahtjeva**), kojeg zastupa opunomoćenik za provođenje arbitražnog postupka Ivanka Babun, OIB 69577279127.

Korisnik domene je Tino Dorotić, OIB: 68818467247, Rudeška cesta 106, Zagreb, Republika Hrvatska

(u daljnjem tekstu: **korisnik domene**).

II SPORNA DOMENA

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

topshop.hr (u daljnjem tekstu: domena)

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

III KRONOLOGIJA POSTUPKA

Zahtjev za provođenje arbitražnog postupka je dana 26.11.2018.g. podnesen elektroničkom poštom, a dana 30.11.2018.g. isti Zahtjev je u papirnatom obliku urudžbiran u CARNET-u, Registru .hr domena. Zahtjev je podnesen na obrascu Zahtjeva za provođenje arbitražnog postupka radi rješavanja spora između sadašnjeg registriranog korisnika domene topshop.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 priložen je i dokazni materijal.

Povjerenstvo za "hr" domenu imenovalo je Nelku Fikeys Krmić za arbitra u ovom postupku. Predmet je arbitru predan 29.11.2018.g.

Arbitar je dana 07.12.2018.g. ovaj Zahtjev sa priložima poslao korisniku domene e-mailom na adresu peropericposao8@gmail.com koja se u Izvodu iz registra .hr domena od 29.11.2018.g. navodi kao e-mail adresa korisnika domene. Odgovor korisnika domene na podneseni Zahtjev nosi datum 10.12.2018.g., a arbitru je poslan e-mailom istoga dana 10.12.2018.g. Dana 11.12.2018.g. arbitar je primljeni odgovor korisnika domene e-mailom poslao podnositelju zahtjeva za pokretanje arbitražnog postupka i pozvao ga da dade svoje očitovanje što je ovaj učinio e-mailom dana

14.12.2018.g. Ovo očitovanje podnositelja zahtjeva, arbitar je dana 17.12.2018.g. e-mailom poslao korisniku domene te pozvao obje strane da najkasnije u roku od 8 dana iznesu što smatraju da još treba reći u ovom predmetu. Dana 21.12.2018.g. podnositelj zahtjeva je e-mailom podnio svoje završno očitovanje, a korisnik domene je to e-mailom učinio 24.12.2018.g. Daljnjih pisanih očitovanja više nije bilo.

IV ZAHTJEVI I OČITOVANJA STRANAKA

Podnositelj zahtjeva u svom Zahtjevu za provođenje arbitražnog postupka sa dokaznim materijalom, zaprimljenim u CARNET-u, Registru .hr domena, elektroničkom poštom dana 26.11.2018.g., a urudžbiranim u papirnatom obliku dana 30.11.2018.g. navodi da Zahtjev podnosi iz razloga što je od Korisnika domene dobio na e-mail ponudu da od njega otkupi domenu topshop.hr, a što je u suprotnosti s načelom savjesnosti i poštenja i zabrani preprodaje domena na način "tko da više". Dalje navodi da je korisnik domene istu ponudu za preprodaju poslao i u Sloveniju gdje je Centrala podnositelja zahtjeva. Podnositelj zahtjeva je podnio prijavu CARNET-u zbog zlouporabe prava i dobio uputu da se to mora riješiti kroz arbitražni postupak. Nadalje, podnositelj zahtjeva napominje da želi na legalan način doći do domene koja ima naziv kao i njegova robna marka TOP SHOP pod kojom posluje od 1999.g. i njegove domene top.shop.com.hr i tv-shop.com.hr, jer u suprotnom dolazi do zbunjivanja potrošača. Dalje navodi da korisniku domene predmetna domena očigledno nije potrebna kada je dao ponudu da se ista otkupim od njega. Slijedom toga zaključuje: 1. da je domena korisnika ista kao njegova robna marka TOP SHOP i ostale domene; 2. da korisnik nema nikakav legitiman interes za domenu baš takvog naziva i 3. da je koristi suprotno načelu savjesnosti i poštenja i nudi preprodaju. Uz svoj Zahtjev podnositelj je priložio ponude korisnika domene za preprodaju i Legal notice o pravu korištenja TOP SHOP žigova No. 742982A, No. 810899A i No. 818627A u Republici Hrvatskoj koji su 2011.g. prenijeti na TOP SHOP International, a do tada je bio u vlasništvu društva STUDIO MODERNA - TV PRODAJA d.o.o.. Radi se o povezanim društvima. Navedene ponude za preprodaju poslone su 04. i 13.11.2018.g. sa e-mail adrese: info.vmesic@gmail.com sa potpisom Valid. Cijena po kojoj se nudi preprodaja je 15.000,00 EUR-a.

U pisanom odgovoru od 10.12.2018.g. korisnik domene Tino Dorotić navodi da je on jedini i apsolutni korisnik domene topshop.hr koju da je kupio u najboljoj namjeri u trenutku kada je bila dostupna na stranici www.infonet.hr bez ikakve namjere preprodaje ili druge protupravne radnje u vrijeme korištenja navedene domene. Dalje ističe da s apsolutnim protivljenjem odbacuje navedene, između ostalog, njemu dostavljene prepiske mail-ova koje se navode kao dokazni materijal strane koja je pokrenula arbitražni postupak. Dotični mail-ovi da nisu slani sa mail adrese koju je naveo pri registraciji i kupovini domene topshop.hr, niti da je to mail adresa koju je ikada prije vidio, a kamoli koristio. Dalje navodi da je prvotni razlog kupovine domene topshop.hr činjenica da njegova obitelj posjeduje pogon za proizvodnju lijevanih predmeta od cinkovih legura, a njegova ideja je bila lijevati figurice sa ratnim uzorcima, među kojima se ubrajaju i topovi kao jedni od najpoznatijih ratnih simbola. Za tu ideju prilaže dokaze o logo-u koji su napravili kao testnu verziju. Izrada logo-a se plaća i navedeni logo da je nastao puno prije pokretanja ovog arbitražnog postupka, a postojanje poduzeća Galanterija Dorotić d.o.o. moguće je provjeriti na stranici www.fininfo.hr, a web stranica navedenog poduzeća je www.dormet.hr. Nadalje, domena topshop.hr nije u upotrebi, niti je bila u bilo kojem trenutku otkako je on korisnik ove domene i zato da ne postoji mogućnost dovođenja krajnjeg korisnika u bilo kakvu zabludu. Tvrtka STUDIO MODERNA - TV PRODAJA d.o.o. godinama posluje na domeni topshop.com.hr, te da ih njihovi kupci pronalaze isključivo na toj domeni, i da do sada nisu iskazivali interes za drugom domenom, jer bi je, logično, do sada posjedovali. Sada odjednom, kada je domena topshop.hr kupljena, da su se sjetili da bi je ipak voljeli imati, iako se nad njihovim poslovanjem nije dogodila smatra apsolutno nikakva šteta. Iznosi da je ovo prva domena koju je ikada u životu kupio, te napominje da se ne bavi preprodajom domena ili bilo kakvim drugim

protupravnim poslovima kada su u pitanju domene. Dalje navodi da u Republici Hrvatskoj već postoji registrirana firma "TOP-SHOP d.o.o.", a aktivna je i domena "top-shop.hr", koje da nisu u vlasništvu društva STUDIO MODERNA - TV PRODAJA d.o.o., te ne vidi razlog zbog čega domena "topshop.hr" treba biti u vlasništvu društva STUDIO MODERNA - TV PRODAJA d.o.o., a domena "top-shop.hr" ne mora. Napominje i da je tvrtka STUDIO MODERNA - TV PRODAJA d.o.o. zatražila informacije o korisniku domene topshop.hr, te da je iste i dobila. Dakle, imaju službenu informaciju koja mail adresa se koristi vezano za domenu topshop.hr. Svejedno, bez obavještanja na mail adresu korisnika sporne domene, tvrde kako su dobili ponudu za baš tu domenu, ali sa nikome poznate mail adrese. Kako je on jedini korisnik navedene domene, odgovorno tvrdi da ga iz tvrtke STUDIO MODERNA - TV PRODAJA d.o.o. nisu kontaktirali u vezi preuzimanja domene, ili obavijestili o mailovima sa sumnjivih e-mail adresa, te na taj način nisu pokazali težnju za mirnim rješavanjem ovog "spora". Dalje, tvrdi da je prosljeđivanje mailova i informacija bez pristanka treće strane kršenje GDPR uredbe o zaštiti podataka. U prilogu svog odgovora Korisnik domene je priložio sliku logo-a, presliku maila primljenog kao dokaz da su zatražili njegove podatke, te da su imali podatke za javiti se njemu osobno, u vidu razumnog dogovaranja i rješavanja problema.

U svom očitovanju na odgovor korisnika domene poslan e-mailom 14.12.2018.g. podnositelj zahtjeva navodi da se STUDIO MODERNA - TV PRODAJA d.o.o. nije odjednom "sjetila" da bi htjela imati domenu sada kada je kupljena kao što navodi korisnik domene iz razloga što STUDIO MODERNA - TV PRODAJA d.o.o., nažalost, nije imala saznanja da je domena slobodna za kupnju, jer bi ju sigurno nastojala kupiti na legalan način, niti da je kupljena dok nije dobila otvorenu ponudu putem mailova i telefonskog razgovora za otkup domene. Ponude za otkup domene su upućene sa CARNET-u prosljeđenih mailova za koje STUDIO MODERNA - TV PRODAJA d.o.o. nije mogla u tom trenutku znati da ih šalje korisnik domene Tino Dorotić, jer u tom trenutku ni ne zna tko je korisnik domene, ili je netko treći, kao što ni sada iz maila korisnika domene peropericposao8@gmail.com ne bi mogla znati da li ga je poslao korisnik domene ili ne, da se korisnik nije potpisao. Sam mail kao što je inače uobičajeno ne upućuje na to tko iza njega stoji. Dalje navodi da je i sam korisnik Tino Dorotić nazvao opunomoćenog predstavnika pravne osobe dana 28.11.2018.g. kada je kasnije poslao i mail sa svoje adrese i u telefonskom razgovoru se raspitivao da li je STUDIO MODERNA - TV PRODAJA d.o.o. zainteresirana za otkup domene, jasno je izjavio da je želi prodati, da mu ne treba, a zatim kako je razgovor tekao spominjao da poznaje "nekog čovjeka" i da će radije njemu prodati domenu i "za nekih 2.000 kuna" nego da se povlači u arbitražnom postupku, ali da ne može domenu ustupiti bez naknade jer da je za istu imao troškove, da je spreman odmah doći u STUDIO MODERNA - TV PRODAJA d.o.o. s osobnom iskaznicom ako STUDIO MODERNA - TV PRODAJA d.o.o. želi kupiti domenu. Nastavno na telefonski razgovor, korisnik je isti dan poslao i mail u kojem je izjavio da je apsolutni i jedini korisnik domene topshop.hr, te da je vezano za transfer dotične domene u posjed STUDIO MODERNA - TV PRODAJA d.o.o., otvoren za dolazak na sastanak u prostor STUDIO MODERNA - TV PRODAJA d.o.o., ili drugdje po dogovoru, te pozvao da ga se slobodno kontaktira putem maila ili na broj telefona 095/846-7711.

Dakle, kako ističe podnositelj zahtjeva i u mailovima koji su dobili s potpisom "Valid", kao i u mailu s potpisom Tino Dorotić, koji je prosljeđen CARNET-u, i u telefonskom razgovoru s korisnikom domene, domena je nuđena na prodaju. Nije bilo dakle ni pristanka ni namjere ustupanja bez naknade kao što korisnik domene tvrdi u odgovoru, te se nije mogao uspješno provesti postupak mirenja. Nadalje, podnositelj zahtjeva odbacuje tvrdnju o kršenju Uredbe o zaštiti osobnih podataka iz razloga što je STUDIO MODERNA - TV PRODAJA d.o.o. zatražila na legalan način podatke o korisniku domene, a kako bi mogla pokrenuti arbitražni postupak, jer je to podatak koji se mora navesti, i u tom trenutku je uplatila naknadu za arbitražni postupak kako bi i time dokazala opravdanu svrhu svog Zahtjeva. CARNET je odmah obavijestio korisnika domene o dostavljenim podacima, i kome ih je dostavio i na koju mail adresu, a koja postupanja nisu u suprotnosti s Uredbom. Za podatke se nisu mogli javiti korisniku, jer su u bazi domena nedostupni upravo zbog postupanja sukladno Uredbi. Javan je podatak naziv domene, kada je kupljena, ali ne i tko je korisnik

domene, te stoga nije jasno kako korisnik domene misli da su ga mogli ne znajući tko je, zatražiti njegove podatke da bi mu se obratili. Ne manje važno u telefonskom razgovoru korisniku domene nije bilo sporno što su razmijenjeni podaci o korisniku i tražitelju podataka.

Nadalje, STUDIO MODERNA - TV PRODAJA d.o.o. je odmah nakon pristiglih mailova u kojima se nudi domena na prodaju reagirala tako što se obratila CARNET-u, organizaciji ovlaštenoj za upravljanje domenama .hr i korisnika domene sukladno Pravilniku o ustrojstvu i upravljanju vršnom nacionalnom internetskom domenom, u uvjerenju da su ponude u suprotnosti s člankom 9. ovog Pravilnika, dakle da se sa domenom postupa suprotno načelu savjesnosti i poštenja, sa namjerom zlouporabe te je upućena na pokretanje arbitražnog postupka. Nadalje, ukazuje na činjenicu da u Republici Hrvatskoj postoji registrirana turistička agencija pod nazivom TOP SHOP koja nije baš ni poznata ni prepoznatljiva osim pretraživanjem po sudskom registru, jer gdje god se pretražuje TOP SHOP dobit će se podaci o robnoj marci, webu ili trgovinama STUDIO MODERNA - TV PRODAJA d.o.o., a ukupno i 30 trgovina obavlja djelatnost po tim nazivom, dakle postojanje tvrtke sa nazivom TOP SHOP koja nije prepoznatljiva i ne bavi se istom djelatnošću, nije argument da STUDIO MODERNA - TV PRODAJA d.o.o. nema opravdani interes za predmetnom domenom. STUDIO MODERNA - TV PRODAJA d.o.o. je na tržištu od 1999.g., zastupljena sa velikim medijskim vremenom i dnevno je u domovima velikog broja potrošača, sa 30 trgovina koje nose ime TOP SHOP, sa velikim brojem veleprodajnih partnera koji drže na policama TOP SHOP proizvode i sa web trgovinom, sa domenom topshop.com.hr. Robna marka je zastupljena i u 21 zemlji osim Republike Hrvatske, dakle svakako postoji i više nego opravdani interes da osim postojeće domene topshop.com.hr ima i domenu topshop.hr. Nadalje, navode da cijeli tijek događanja pokazuje da korisnik domene nije postupao sa domenom po načelu savjesnosti i poštenja u dobroj vjeri, jer je sam nudio domenu na prodaju, a vrlo je indikativno da netko treći može nuditi na prodaju domenu korisnika, da je taj netko treći pokrenuo stranicu topshop.hr na kojoj je bilo nekoliko proizvoda, a koji nisu nikakvi lijevani predmeti od cinkovih legura na koje se sada korisnik poziva, već proizvodi vrlo slični onima koje prodaje STUDIO MODERNA - TV PRODAJA d.o.o. Stranica je ugašena pokretanjem arbitražnog postupka, a pretraživanjem se opravdano sumnja da se "Valid" bavi uslugom preprodaje domena.

Slijedom navedenog, STUDIO MODERNA - TV PRODAJA d.o.o. smatra da ima i više nego opravdani interes za preuzimanje domene topshop.hr zbog svoje pozicije i prepoznatljivosti na tržištu, zbog korištenja domene vrlo sličnog naziva, kao i prije pokretanja arbitražnog postupka, a to tim više što se predmetnom domenom ne postupa sukladno navedenom Pravilniku, po načelu savjesnosti i poštenja, već naprotiv pokušava se ostvariti zarada koja nije dopuštena. Podnositelj zahtjeva napominje da navodi korisnika domene nisu utemeljeni i pokušaj su otklanjanja bilo kakve odgovornosti vjerojatno iz straha ili nelagode, jer da je očito pokrenut arbitražni postupak neočekivan za korisnika domene i treću osobu koja je za domenu tražila najprije 15.000 EUR-a, a zatim nudila i mogućnost "cjenkanja", a sve to apsolutno nedopustivo i u suprotnosti ne samo sa Pravilnikom, već i dobrim poslovnim običajima i drugim propisima. Uz svoje očitovanje Podnositelj zahtjeva je priložio i već navedeni mail korisnika domene, oglašavanje "Valida" te Izlist stranice topshop.hr koja je u međuvremenu blokirana.

U svom završnom očitovanju poslanom mailom 21.12.2018.g. podnositelj zahtjeva završno ističe da bez obzira na kontekst događanja oko sporne domene, smatra da je sukladno članku 32. Pravilnika o ustrojstvu i upravljanju vršnom nacionalnom internetskom domenom, nedvojbeno da je naziv predmetne domene istovjetan žigu podnositelja zahtjeva, dakle da je naziv istovjetan žigu TOP SHOP na koji podnositelj zahtjeva ima pravo i pod kojim imenom na tržištu dugi niz godina prodaje proizvode u maloprodajnim trgovinama, putem web shopa i oglašava se vrlo intenzivno na svim TV postajama sa nacionalnim i lokalnim koncesijama, a ne manje važno da je identična u većem dijelu domeni podnositelja zahtjeva topshop.com.hr te nedvojbeno postoji opravdana opasnost da će značajan broj osoba biti doveden u zabludu i smatrati da pristupa internetskim stranicama pod nadzorom podnositelja zahtjeva. Dalje smatra da naziv domene nije ni na koji način vezan uz naziv korisnika domene, te da korisnik domene nije nositelj žigova istovjetnih nazivu domene, a posebno

stoga što je korisnik domene izjavio da ne koristi spornu domenu i želio ju je prodati, a što dokazuje da korisnik nije imao legitimno pravo na registraciju i da se želio okoristiti sa prepoznatljivošću njihovog žiga, te da stoga nema opravdani interes za korištenje domene. Nadalje, ističe da je nesporno da domena nije korištena sukladno načelu savjesnosti i poštenja i dobrim poslovnim običajima. Slijedom toga, a temeljem članka 34. stavak 1. Pravilnika o ustrojstvu i upravljanju vršnom nacionalnom internetskom domenom, moli donošenje odluke kojom će se podnositelju zahtjeva omogućiti korištenje predmetne domene.

U svom završnom očitovanju poslanom e-mailom 24.12.2018.g. korisnik domene ističe da nikad nije nudio prodaju sporne domene podnositelju zahtjeva ovog arbitražnog postupka, niti bilo kome drugome, a kamoli da je spominjao bilo kakve iznose. Na teret mu se stavljaju cifre od 2.000,00 kuna i 15.000,00 EUR-a, te ne vidi apsolutno nikakvu logiku i povezanost između ta dva iznosa. Dalje navodi da je telefonski kontakt ostvario jer mu nije bilo jasno zbog čega su traženi njegovi osobni podaci, te smatra da je kontakt potpuno legitiman čin. Putem telefonskog razgovora rečeno mu je da ono što je rekao preko telefona, napiše u mailu, a što je i napravio. U niti jednoj riječi njegovog maila poslanog sa mail adrese peropericposao8@gmail.com ne stoji kako domenu namjerava prodati, već da je dapače spreman i otvoren za suradnju i dolazak čak do sjedišta poduzeća kako bi na miran način riješili situaciju. Zato u potpunosti odbacuje navode da je nudio prodaju domene, te odbacuje i argument da je njegov mail dokaz pokušaja prodaje. Ističe i kako je u svakom trenutku postupao u skladu sa Pravilnikom te nije nanio nikakvu štetu poduzeću podnositelja zahtjeva, te da nije nikoga doveo u zabludu, a niti mogao dovesti u zabludu, jer stranicu nije koristio. Napominje da je osoba koja nije niti jednom u 25 godina života kažnjena, niti se ikada vodio bilo kakav postupak protiv njega. Ne bavi se poslovima koji se protive bilo kakvim zakonima, već je dapače uzoran student koji ima obranu diplomskog rada za 30 dana. Samim time konstatira kako optužbe nikako ne drže vodu, jer on ima puno većih briga od prodaje jedne domene. Stavlja ga se u kontekst pisanja mailova sa nekakvim "Validom" bez da ga se na ikakav način dovodi u vezu sa tom mail adresom ili bilo čime drugime. Smatra da ga se može dovesti u vezu sa tim mailovima, to bi već odavno bilo učinjeno. Ponovno tvrdi kako nema apsolutno nikakve veze sa porukama koje se ovdje plasiraju kao dokazni materijal. Ne vidi uopće svrhu takvih dokaza koji ni najmanje "ne drže vodu". Kaže da si je mogao i sam sebi poslati mail pa nekome stavljati na teret, no ne zna do kuda bi došli takvim načinom. Slijedom iznesenih argumenta očekuje da zahtjev podnositelja zahtjeva bude odbijen.

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, 81/2015, 5/2017), 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 topshop dokazuje dokumentom Legal Notice od 25.02.2011.g. kojim TOP SHOP International S.A.

kao vlasnik važećih TOP SHOP žigova No. 742982A, No. 810899A i No. 818627A daje podnositelju zahtjeva ekskluzivno pravo korištenja ovih žigova u Republici Hrvatskoj.

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

Ad. 2.

Budući je naziv domene topshop.hr identičan nazivu zaštićenog imena žigova čije je pravo korištenja od strane podnositelja zahtjeva definirano navedenim dokumentom Legal Notice od 25.02.2011.g. o ekskluzivnom pravu korištenja TOP SHOP žigova No. 742982A, No. 810899A i No. 818627A u Republici Hrvatskoj, postoji vrlo realna mogućnost u slučaju ako odnosno kada će korisnik domene početi koristiti ovu domenu, da zbog zbunjujućeg učinka istovjetnosti imena, značajan broj osoba, potencijalnih kupaca robe podnositelja zahtjeva koji pod tom robnom markom posluje još od 1999.g. bude doveden u zabludu.

Utoliko je ispunjen i drugi od gore navedenih uvjeta.

Ad. 3.

Podnositelj zahtjeva je dokumentom Legal Notice od 25.02.2011.g. dokazao da ima ekskluzivno pravo u Republici Hrvatskoj koristiti navedene TOP SHOP žigove. Osim toga, kod pretraživanja na Internetu kada se upiše „topshop“ dobiva se podatak o proizvodima i velikom broju trgovina podnositelja zahtjeva koji pod tom na tržištu prepoznatljivom robnom markom posluje još od 1999.g. Ovim je podnositelj zahtjeva demonstrirao da korisnik domene nema pravo ili legitimni interes za korištenje sporne domene. Time je teret dokazivanja usmjeren na korisnika domene da demonstrira svoje pravo ili legitimni interes. Međutim, iznesena ideja korisnika domene o lijevanju figurica sa ratnim uzorcima ne dokazuje njegovo pravo ili legitimni interes za korištenje domene takvog naziva.

Time je ispunjen i treći uvjet.

Ad. 4.

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 topshop.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 domene tvrdi da nikoga nije mogao dovesti u zabludu, jer spornu domenu od dana registracije nije ni koristio. Međutim, nekorištenje domene ne pokazuje da njen registrirani korisnik djeluje sukladno načelu savjesnosti i poštenja. Upravo suprotno, nekorištenje domene je jedan od faktora koji ukazuje na ponašanje koje nije sukladno načelu savjesnosti i poštenja (ferratum.hr, igracke.hr). Smisao posjedovanja domena je u njenom aktivnom korištenju, a ne samo u pasivnom držanju. U trenutku donošenja ove Odluke navedena domena je bila neaktivna, u smislu da nije upućivala na bilo kakav dostupan sadržaj. Isto tako, korisnik nije iznio uvjerljive dokaze iz kojih bi slijedilo da poduzima uvjerljive pripreme za njeno buduće korištenje. Dakle, nameće se zaključak da temeljno pravo na virtualni identitet korisnika sporne domene nije dosada ni korišteno radi prezentacije svog vlastitog identiteta ili komercijalne djelatnosti, već se naprotiv drži tako da je

drugi ne može koristiti, što ukazuje na mogućnost korištenja temeljnog prava na virtualni identitet u druge svrhe nespojive sa navedenim temeljnim pravom.

Nadalje, iz iznesenog u ovom arbitražnom postupku utvrđeno je i da je korisnik domene bio spreman pregovarati s nositeljem ekskluzivnog prava na žig u Republici Hrvatskoj o transferu domene za koju korisnik domene nije u ovom postupku dokazao da ima pravo ili legitimni interes na njeno korištenje. Iako je nakon izmjena Pravilnika iz 2015. godine prodaja domena načelno dopuštena, to se ne primjenjuje nužno na ne-generičke domene, odnosno one domene koje inkorporiraju dobro poznate znakove u pogledu kojih treće osobe ostvaruju isključiva prava, kao što je to slučaj u ovom predmetu. Zlorabljenje prezentacije tuđeg prepoznatljivog identiteta nespojivo je s temeljnim pravom prisutnosti u virtualnom prostoru koje propisuje Pravilnik o ustrojstvu i upravljanju vršnom nacionalnom internetskom domenom. To pravo se ne može zlorabiti radi preuzimanja tuđeg identiteta ili u druge svrhe nespojive s navedenim pravom.

Pravo na žig omogućuje njegovom vlasniku i ovlaštenom korisniku zaštitu poslovanja i već uloženo u pokretanje i razvoj poslovanja. Zato je zaštita ovog prava kao i svih drugih prava intelektualnog vlasništva od velikog značaja za poticanje, razvoj, ulaganje i zaštitu legitimnog poslovanja. Povreda ovih prava neopravdanim korištenjem ili držanjem tuđeg zaštićenog i na tržištu poznatog imena bez njegova korištenja, upućuje na korištenje odnosno držanje domene suprotno načelu savjesnosti i poštenja iz članka 9. stavak 1. Pravilnika o ustrojstvu i upravljanju vršnom nacionalnom internetskom domenom.

Iz svih prethodno iznesenih činjenica osnovano proizlazi da djelovanje korisnika nije sukladno načelu savjesnosti i poštenja. Budući da korisnik domene nije iznio uvjerljive činjenice i dokaze za suprotan zaključak, arbitar zaključuje da je ispunjen i četvrti 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, arbitar je temeljem članka 34. stavak 1. Pravilnika o ustrojstvu i upravljanju vršnom nacionalnom internetskom domenom (NN br. 38/2010, 81/2015, 5/2017) donio slijedeću odluku:

1. Usvaja se Zahtjev za oduzimanje prava korištenja domene topshop.hr korisniku domene Dorotić Tinu iz Zagreba, Rudeška cesta 106.

2. Pravo na korištenje domene topshop.hr dodjeljuje se trgovačkom društvu STUDIO MODERNA - TV PRODAJA d.o.o., Slavonska avenija 6, Zagreb.

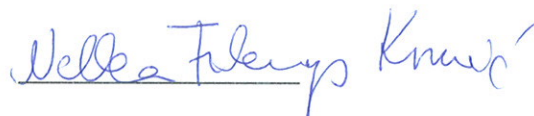
Klasa: 700-800/19/218
Urudžbeni broj: I49775-650-97-19-1

Odluka br. 2019-01

Predsjednik Povjerenstva za upravljanje
domenom .hr:

Arbitar:

Gordan Gledec



Mr.sc. Nelka Fikeys Krmić, dipl.iur.

U Zagrebu, 14. siječnja 2019.g.