

UDSKRIFT
AF
SØ- & HANDELSRETTENS DOMBOG

DOM

Afsagt den 24. juni 2016

V-85-15

- 1) Alle Tiders Design I/S
v/Connie og Ole Tingfinder
og
 - 2) Tingfinder v/Connie Tingfinder
(Ole Tingfinder som selvmøder for begge)
- mod
Tingfinderiet v/Tina Koudal
(advokat Henrik Tinggaard)

Sagens baggrund og parternes påstande

Denne sag drejer sig navnlig om, hvorvidt sagsøgerne, Alle Tiders Design I/S v/ Connie og Ole Tingfinder(herefter Alle Tiders Design) og Tingfinder v/ Connie Tingfinder(herefter Tingfinder), har en varemærkeret til ordet "Tingfinder", som kan gøres gældende over for sagsøgte, Tingfinderiet v/ Tina Koudals(herefter Tingfinderiet), brug af "Tingfinderiet" som forretningskendetegn.

Alle Tidens Design og Tingfinder har nedlagt følgende påstande:

1. Tingfinderiet forbydes at benytte "Tingfinderiet" og "Tingfinder" som betegnelse for sin virksomhed.
2. Tingfinderiet tilpligtes at overdrage registreringen af domænenavnene "tingfinderiet.dk" og "tingfinderiet.com", subsidiært at slette registreringen af domænenavnene "tingfinderiet.dk" og "tingfinderiet.com".
3. Tingfinderiet tilpligtes at betale 100.000 kr. i vederlag og erstatning til Alle Tidens Design og Tingfinder med tillæg af procesrente fra sagens anlæg.
4. Tingfinderiet idømmes straf i form af bøde.
5. Tingfinderiet tilpligtes at offentliggøre dommen i aviserne Jyllands-Posten og Skive Folkeblad, samt offentliggøre dommen ved at udsende en meddelelse herom via distributionslister til sagsøgte kunder.

Tingfinderiet har principalt nedlagt påstand om frifindelse, subsidiært at Alle Tidens Design og Tingfinder på den ene side og Tingfinderiet på den anden pålægges hver især at tilføje en stedsangivelse til deres benyttelse af ordene "tingfinder" og/eller "tingfinderiet" ved angivelse af firmanavn.

Over for Tingfinderiets subsidiære påstand har Alle Tidens Design og Tingfinder påstået afvisning.

Sagen er anlagt den 18. september 2015.

Oplysningerne i sagen

Alle Tidens Design og Tingfinder

Connie og Ole Tingfinder har siden 1980'erne være fuldtidsbeskæftiget indenfor antik- og genbrugsbranchen. Det er oplyst, at de i 1988 stiftede "Alle Tidens Design", hvorigennem de

siden har drevet antik- og genbrugsforretninger. "Alle Tidens Design" åbnede i 1994 lokaler på Bjerrevej i Juelsminde.

Parret, der oprindeligt hed Connie Pannerup og Ole Deskov, købte samme år efternavnet "Tingfinder".

Den 22. februar 2005 registrerede Connie Tingfinder domænenavnet "tingfinderdesign.dk".

Ole og Connie Tingfinder og deres genbrugsmarked er blevet omtalt i flere avisartikler og TV- indslag.

Af en udateret avisartikel, som efter det oplyste har været trykt i Horsens Folkeblad den 16. oktober 2006, er Connie Tingfinder citeret for følgende: *"Navnet Tingfinder har vi købt. Oprindeligt var det Pippi Langstrømpe, som i en af Astrid Lindgrens bøger om hende og vennerne Tommy og Annika fandt på navnet Tingfinder. Og det passer som fod i hose til det, vi går og laver."* Af artiklen fremgår endvidere, at parret havde planer om at introducere en hjemmeside med adressen www.tingfinder.dk.

I en artikel i Ugebladet Søndag i uge 52 fra 2006 med overskriften "Tingfindernes Eldorado" omtales Connie og Ole Tingfinder og deres genbrugsmarked "Alle Tidens Design". Desuden er der i artiklen en henvisning til deres hjemmeside www.tingfinderdesign.dk.

I 2007 besøgte DR TV i to afsnit af udsendelsen "Genbrugsguld" parret og deres genbrugsmarked. I de foreviste klip fra udsendelserne bliver genbrugsmarkedet omtalt som "Tingfinderdesign". I den ene udsendelse kan man se gavlen på ejendommen i Juelsminde, hvor der står "Alle Tidens Ting" med store typer.

Af et interview med Ole Tingfinder til Vejle Amts Folkeblad den 18. februar 2008, fremgår det bl.a. under overskriften "Tingfindernes paradis":

"...

En dag hørte vi i radioen oplæsning af Astrids Lindgrens bog om Pippi Langstrømpe, og der kaldt Pippi sig selv for Tingfinder. Jeg tænkte, at det navn måtte jeg have og købte det for 3000 kr., fortæller Ole Tingfinder.

...

Oprindeligt hed butikken "Alle Tidens Design" og det gør den sådan set stadig. Men det er navnet Tingfinder folk kan huske, og derfor eksisterer hjemmesiden Tingfinderdesign.dk nu også. Særligt siden stedet var med i Genbrugsguld er der kommet mange til. ..."

Under et billede af Ole Tingfinder fremgår endvidere følgende tekst:

"Ole Tingfinder købte sit efternavn for 13-14 år siden, da han havde hørt navnet i forbindelse med oplæsning af Pippi Langstrømpe i radioen. Siden har firmaet stort set kun heddet "tingfinderdesign", selvom det oprindelige navn til loppemarkedsbutikken på Bjerrevej 370 egentlig er "Alle Tidens Design"."

Der er fremlagt tre udaterede løbesedler, som reklamerer for genbrugsmarkedet på Bjerrevej i Juelsminde. To af løbesedlerne har overskriften "Alle Tidens Design". På den ene er der i teksten henvist til hjemmesiden www.tingfinderdesign.dk og til Tingfinderdesign v/ Connie Tingfinder. Den tredje løbeseddel har overskriften "Tingfinderdesign", og i teksten er der henvist til hjemmesiden www.tingfinderdesign.dk.

Den 1. januar 2014 registrerede Connie Tingfinder virksomheden "Tingfinder" som en enkeltmandsvirksomhed. På grundlag af varemærkeansøgning indgivet den 12. januar 2014 opnåede virksomheden den 9. januar 2015 registrering af "Tingfinder" som ordmærke i klasserne 35, 36, 40 og 41. Klasse 35 omfatter bl.a. detailhandel med brugte brugsgenstande.

Tingfinderiet

Det er oplyst, at Tina Koudal startede hobbyvirksomhed med salg af genbrug og "lopper" i 2008, i første omgang under samme CVR nr. som ægtefællens landbrug, og under navnet "Tingfinderiet".

Der er fremlagt en faktura udstedt den 20. oktober 2009 til "Tingfinderiet" på adressen Buk-sager 9, Krejbjerg, 8960 Spøttrup,.

Tina Koudal rettede den 8. oktober 2010 henvendelse til en blomster- og brugskunstforretning i Næstved med navnet Tingfinderiet v/Jette Gad, som var indehaver af domænenavnet www.Tingfinderiet.dk. Tina Koudal skrev bl.a. følgende i brevet:

" ...

Mit navn er Tina Koudal, jeg er socialpædagog og har som fritidsbeskæftigelse i 1½ år haft et genbrugsloppemarked i stalden, som jeg har kaldt "Tingfinderiet". (se www.123hjemmeside.dk/tingfinderiet)

Nu forholder det sig sådan, at jeg pr 1. maj 2011 har bestemt mig for at blive fuldtids kræmmer/tingfinder og droppe mit arbejde som socialpædagog.

Jeg bliver iværksætter og da jeg ikke har stort budget er det vigtig for mig at vide; om det er OK, at jeg har samme butiksnavn som dig? - inden jeg investerer i folder, visitkort og ny hjemmeside med henblik på netsalg.

Det skal lige påpeges at jeg udelukkende sælger gamle ting (ikke blomster og nyt brugskunst) samt at vi geografisk er placeret i hver vor ende af Danmark. Jeg håber, at du vil tage stilling til dette og give mig et svar inden al for længe.

...

P.S. jeg har købt domænenavnet www.Tingfinderiet.com - som jeg påtænker at bruge i stedet for min nuværende hjemmeside."

Den 1. marts 2011 blev Tingfinderiet registreret som en enkeltmandsvirksomhed med eget CVR nr.

Af en udskrift fra facebookprofilen for Tingfinderiet fremgår der under datoen 26. december 2011 en henvisning til hjemmesiden www.tingfinderiet.com.

Tingfinderiet er den 9. juli 2013 blevet registreret som ejer af domænenavnet "Tingfinderiet.dk".

Det fremgår af en række skærmpoint fra Tingfinderiets facebookside for perioden 2012-2015, at henvendelser er blevet besvaret med "Tina" eller "Tina Tingfinder" frem til begyndelsen af 2014, hvorefter navnet "Tina Tingfinderiet" eller blot "Tingfinderiet" er blevet anvendt. På Instagram bruges tillige virksomhedsnavnet "Tingfinderiet" samt "Tina Tingfinderiet".

Google søgninger

Der er fremlagt en udskrift af en Google søgning på "tingf", som viser, at søgemaskinen som det første forslag foreslår "tingfinderiet" og derefter "tingfinderdesign". Der er desuden

fremlagt resultatet af en søgning på "tingfinder", som viser, at hjemmesiden www.tingfinderdesign.dk kommer frem som første søgeresultat, mens Tingfinderiet vises i højre side med fotos fra butikken.

Der er derudover fremlagt en af Alle Tiders Design og Tingfinder ensidigt indhentet erklæring fra en Peter Ulstrup Hansen, som beskriver anvendelsen af Googles søgemaskine og brugen af søgeord.

Andres brug af ordet "Tingfinder"

Der er fremlagt en række avisartikler, udskrifter fra hjemmesider, blogs m.v., som skal vise andres brug af "Tingfinder". Af materialet, hvoraf hovedparten er udateret, fremgår bl.a. følgende:

Den 21. januar 1999 blev domænenavnet tingfinder.dk registreret af 3. mand. Af en udskrift fra hjemmesiden med datoen 27. juli 2004 fremgår det bl.a., at hjemmesiden er lavet for at fortælle om ejerens interesse for design.

En artikel i Politiken fra den 27. juli 2010 har overskriften "Tingfinder kan blive milliardær på loppemarked" og omhandler en californisk maler, som på et loppemarked havde købt 65 fotos, som viste sig at være taget af en kendt amerikansk fotograf.

En udskrift af bloggen "Lavendels Tingfinder Blog" omtaler i februar 2011 en keramikvase og en norsk kasserolle. Det fremgår endvidere, at man på bloggen kan finde ting og sager fra Lavendelgårdens gemmer, bl.a. glas, keramik, bestik og møbler.

I en artikel fra 17. oktober 2011 fra Politiken omtales åbningen af en ny cafébutik med navnet "Tingfinder".

Der er desuden bl.a. en udskrift fra hjemmesiden "Tingfinderboden" og udskrift fra DR's hjemmeside vedrørende børneudsendelserne "Fanny tingfinder", som blev vist i april 2015.

Forklaringer

Der er under sagen afgivet partsforklaring af Ole Tingfinder og Tina Koudal.

Ole Tingfinder har forklaret blandt andet, at han fik ideen til navnet Tingfinder fra Astrid Lindgrens historie om Pippi Langstrømpe. Når man selv finder ting, så var det et oplagt navn. De betalte 3000 kr. for at købe navnet, som blev deres efternavn. At være en Tingfinder er en livsstil. Han har senere fundet ud af, at det var lige før, at de ikke kunne få navnet godkendt. Journalister er ret begejstrede for navnet og historien om Pippi Langstrømpe, der opfattes som en positiv karakter, og det reflekterer tilbage på dem. Deres efternavn har været med til at bygge deres varemærke op.

De har altid givet deres genbrugsbutikker lidt sjove navne, så folk lægger mærke til det og husker det. Deres første forretning i Århus hed "Blå Olga" efter et spisestel, og siden har de haft en butik i Vejle, som hed "Pingvin Møbel Genbrug". Da de flyttede til Juelsminde, besluttede de sig for navnet "Alle Tidens Ting", som siden blev til "Alle Tidens Design". Han håber, at dette navn fortæller, hvad de handler med. Navnet Tingfinder er dog det, som binder det hele sammen. De har brugt navnet Tingfinder og deres andre navne i deres annoncering.

Han er i tvivl om, i hvilket navn de booker stande på messer og antikloppemarkeder. Det er enten i deres eget navn eller i firmanavnet "Alle Tidens Design". Der er ikke en udstillerliste som sådan, og hvis der er, så ved han ikke, under hvilket navn de står anført.

Det er altafgørende at være på nettet. De sælger ikke deres ting via nettet, men en kunde kan reservere en vare på nettet og komme og købe varen efterfølgende i butikken. Hans hjemmeside er lavet i et HTML-format, og indholdet er tilgængeligt for Google. Alt bliver indekseret, og alle ord i teksten er søgeord. De har ikke tilkøbt Adwords.

Han husker ikke, om der står noget på deres bygning i Juelsminde i dag. Måske står der "ANTI" skrevet med store bogstaver. På Connies bil har der på et tidspunkt stået "Tingfinderdesign.dk".

Tina Koudal har forklaret blandt andet, at hun driver en forretning, hvor hun sælger "bedre genbrug", under navnet "Tingfinderiet". Hun vil betegne det som en "Interiør- og loppefundsbutik". Hun sælger ikke antikviteter. Hendes butik er en oplevelsesbutik ligesom et museum, idet man går gennem forskellige rum inddelt i temaer, som for eksempel "fransk landstil", "industrielt design", med videre. Hun markedsfører sig på kreativitet.

Hun blev også inspireret af Pippi Langstrømpe og lånte ordet "Tingfinder", da hun startede op i 2008. I starten var det en hobby ved siden af arbejdet som socialpædagog. Det startede med et flag ude ved vejen, og sidenhen er det blevet til hendes levebrød. Hun anvendte navnet "Tingfinderiet" helt fra starten af, og det skilte hun med ved vejen og på løbesedler, som hun lagde rundt i butikker i lokalområdet. Hun har et godt samarbejde med andre i området, og de henviser kunderne til hinanden gennem deres netværk "rejse i oplevelser".

Siden 2008 er forretningen vokset, og hun tog springet til at blive selvstændig på fuld tid i marts 2011. Inden da havde hun brugt sin mands momsnummer, da han er selvstændig landmand, og hun havde oprettet en gratis "123 hjemmeside". Som forretningen voksede, købte hun domænenavnet "Tingfinderiet.com" i 2010. Hun kontaktede indehaveren af domænenavnet "Tingfinderiet.dk" forinden. Det var en forretning i Næstved, der handlede med blomster og brugskunst. Hun skrev til indehaveren, om hun havde nogle indvendinger mod, at hun kaldte sig for "Tingfinderiet". Det gjorde hun for at være korrekt, og hun havde også talt med en advokat om det forinden. Indehaveren af butikken i Næstved ringede efterfølgende tilbage og sagde, at det var i orden med hende, hvorefter hun brugte navnet i sine brochurer og i andet markedsføringsmateriale. Da "Tingfinderiet.dk" blev ledigt købte hun også dette domænenavn.

Hun har selv besøgt mange genbrugsforretninger, og hun har også besøgt genbrugsforretningen i Juelsminde i 2011, hvor hun mødte Connie Tingfinder. Hun hilste på hende og præsenterede sig selv og sin forretning. Det gør hun altid, når hun besøger andres genbrugsforretninger. Connie Tingfinder havde ingen kommentarer til dette. Hun husker ikke, om forretningen på det tidspunkt hed "Alle Tidens Design" eller "Alle Tidens Ting".

Hun begyndte at markedsføre "Tingfinderiet" på Facebook i 2012, og efterfølgende på Instagram. I starten havde hun en praktikant, der hjalp hende med at holde Facebook og Instagram opdateret, da hun slet ikke er teknisk anlagt. Hendes praktikant fik den idé at kalde hende for Tina Tingfinder eller Tina Tingfinderiet. Da hun modtog sagsanlægget fjernede hun sit fornavn, så der kun står Tingfinderiet.

Hun lægger billeder op på Facebook og Instagram dagligt. På Instagram bruger hun hashtags, og det er Google meget glad for. Derudover sørger hun for at skabe en masse aktivitet, der medvirker til, at hun kommer frem ved Google søgninger. Hun har aldrig betalt for det eller købt Adwords. Hun har købt en 360 graders visning af firmaet på Google.

Hun holder butikken åben fredag-søndag alle måneder i året på nær januar, og hun har udvidet åbningstider i ferier og helligdage. Hendes kunder kommer fra hele landet. Derudover er der vareindkøb og regnskab, der skal laves. Hun har ikke en netbutik på sin hjemmeside, men man kan godt købe mindre ting via hjemmesiden og betale med mobilpay. Det udgør en meget lille del af omsætningen.

Hendes firmanavn, "Tingfinderiet", betyder meget for hende, da hun selv har bygget virksomheden op. "Tingfinder" er et moderne ord for kræmmer. Det er et almindeligt ord, og det bruges af mange forskellige. Det må være Astrid Lindgreen, der af alle kan have ret til ordet.

Parternes synspunkter

For sagsøgerne, *Alle Tidens Design* og *Tingfinder*, er der i det væsentlige procederet i overensstemmelse med påstandsdokumentet af 18. april 2016, hvoraf bl.a. fremgår:

"Til støtte for de i sagen nedlagte påstande gøres det nærmere gældende;

at sagsøgtes brug af forretningskendetegnet og varemærket 'Tingfinderiet' udgør en krænkelse af sagsøgernes varemærkeret til varemærket 'Tingfinder',

at sagsøgtes uretmæssige brug af forretningskendetegnet og varemærket 'Tingfinderiet'

- udgør en overtrædelse af Varemærkelovens § 4 samt Markedsføringslovens §§ 1 og 18,
- at der derfor skal nedlægges et forbud mod, at sagsøgte gør brug af forretningskendetegnet og varemærket 'Tingfinderiet',
- at sagsøgtes brug af domænenavnene 'tingfinderiet.dk' og 'tingfinderiet.com' udgør en overtrædelse af Varemærkelovens § 4, Markedsføringslovens §§ 1 og 18 samt Internetdomænelovens § 25,
- at sagsøgte overtræder Erhvervsvirksomhedslovens § 6, stk. 2, ved brug af forretningskendetegnet 'Tingfinderiet', der ikke tydeligt adskiller sig fra forretningskendetegnet og varemærket 'Tingfinder' og kan forveksles hermed,
- at sagsøger er berettiget til vederlag og erstatning i henhold til Varemærkelovens § 43, stk. 1, og Markedsføringsloven § 20, stk. 2 og 3,
- at sagsøgte skal idømmes straf, idet krænkelserne er sket som fortsat eller groft uagtsomt, jfr. Markedsføringslovens § 30 og Varemærkelovens § 42,
- at sagsøgte tilpligtes at offentliggøre dommen, jfr. Markedsføringslovens § 20 og Varemærkelovens § 44a.

Sagsøgte gør brug af forretningskendetegnet og varemærket 'Tingfinderiet'.

Det gøres gældende, at denne brug krænker sagsøgernes eneret til forretningskendetegnet og varemærket 'Tingfinder'.

Det kan lægges til grund, at sagsøgerne og sagsøgte driver virksomhed inden for samme branche samt at der er tale om varer af samme art. Der er derfor særlig risiko for forveksling og dermed et øget krav til at forbrugere uden særlige forudsætninger klart kan adskille disse virksomheder.

Foruden at benytte virksomhedsnavnet og varemærket 'Tingfinderiet' anvender sagsøgte tillige domænenavnene 'tingfinderiet.dk', 'tingfinderiet.com' og Instagram-profil betegnet 'Tina Tingfinderiet'.

Sagsøgte har blot tilføjet ordet 'iet' efter 'Tingfinder' og har derved alene tilføjet en endelse på ordet. Den mest distinktive del af sagsøgtes sammenstilling 'Tingfinderiet' er sagsøgernes varemærke 'Tingfinder', og det er derfor denne del, der skal tillægges vægt ved forvekslelighedsvurderingen. Der henvises til Ankenævnet for Patenter og Varemærkers afgørelse i sagen AN 2009 00027 hvor Patent- og Varemærkestyrelsens ophævelse af registreringen af ACCURACY stadfæstes. Det skete på trods af at ordmærket ACCURACY er en tredjedel længere end det bestående ordmærke ACCURA, altså en forholdsvis længere påhæftet endelse end i den foreliggende sag..

I vore dage genereres stort set alt salg i branchen via internetsøgninger på søgemaskinen Google. Når en forbruger agter at tilgå et vareudbud via en søgning, dukker navnet Tingfinder måske op i erindringen. Forbrugeren husker nok ikke, hvorvidt det var en personlig anbefaling, en artikel, et radio- eller tv-program, der ligger i bagehovedet. Der kan så nemt være et udvisket erindringsbillede på det tidspunkt, hvor forbrugeren

indtaster begyndelsesbogstaverne 'tingf'. Denne indtastning producerer en række forslag i Google søgemaskinens autocomplete-funktion. Den øverste er og har gennem længere tid været sagsøgt 'tingfinderiet'. Det lyder umiddelbart tilforladeligt, og mange er nok i det hele taget tilbøjelige til at klikke på "det første, det bedste" forslag. Dette valg registreres af Googles algoritmer. Jo flere der klikker det øverste forslag, des mere fastholdes denne placering. Samtidig vil de, der vælger en søgning på 'tingfinder' også blive præsenteret for Tingfinderiet, idet Google medtager søgeordet med enhver endelse, det måtte være påhæftet.

Placeringen øverst på Googles autocomplete-forslag for Tingfinderiet er sandsynligvis opnået på tilsvarende måde, hvor der kan købes et antal Facebook-venner eller YouTube-visninger.

Det er imidlertid den blotte risiko for, at kunder lokkes og ledes til et andet selskabs hjemmeside, som udgør en krænkelse. Risikoen for forveksling opstår allerede i det øjeblik, hvor kunden ser domænenavnet blandt søgeresultaterne i en internetsøgning, samt hvor den potentielle kunde ser, at hjemmesiden hedder 'tingfinderiet.dk' og 'tingfinderiet.com'. Det er uden betydning, at kunden eventuelt efterfølgende kan konstatere, at hjemmesiden ikke tilhører sagsøger, men derimod en konkurrent til sagsøgerne. Der henvises til EU-Domstolens dom af 23. marts 2010 i sag C-236-238/08 (Google mod Louis Vuitton m.fl.) og EU-Domstolens afgørelse af 22. september 2011 i sag C-323/09 (Interflora Inc. mod Marks & Spencer plc. m.fl.).

På Tingfinderiets Facebook-side betegner Tina Koudal sig som 'Tina Tingfinder' (16 gange) vekslende med 'TINA TINGFINDER' (1 gang), 'Tina tingfinder' (1 gang), 'Tina, Tingfinder' (1 gang), 'Tina. TINGFINDER' (1 gang), '4 ÅR SOM TINGFINDER, I dag er det 4 år siden jeg blev Tingfinder' (1 gang), 'Tina Tingfinderiet' (11 gange). Det er sket i flæng med den konsekvens, at det udviskede erindringsbillede nok får brugerne til selv at tilføje 'Tingfinder' hver gang der står 'Tina'. Ydermere opnår sagsøgte at få placeret 'tingfinder' som søgeord på hjemmesiden.

Det gøres derfor gældende, at sagsøgte derved misbruger sagsøgernes markedsføringsindsats gennem de seneste årtier med at slå navnet 'Tingfinder' fast bl.a. på internettet og aktivt, målrettet har søgt at tilegne sig sagsøgernes opbyggede goodwill.

Det gøres så gældende, at sagsøgte er pligtig til at betale erstatning og vederlag til sagsøgerne for den uberettigede og krænkende brug af 'Tingfinderiet' og 'Tingfinder'. Det gøres gældende, at dette beløb passende kan ansættes til kr. 100.000 henset til omfanget af den konstaterede krænkelse.

Sagsøgtes subsidiære påstand

Vi ønsker ikke sagen afgjort efter den for sagsøgte nedlagte subsidiære påstand. Den opfylder ikke noget formål hverken principielt eller praktisk.

Principielt foreslås en konkurrencebegrænsning, der ligestiller parterne og søger at begrænse begges muligheder i markedet. Vi er indehavere af varemærket og kan ikke acceptere en ligestilling med sagsøgte som krænker af dette.

"Tilføjelse af en stedangivelse" er ikke anvendeligt i den nuværende branche, hvor salget hovedsageligt genereres på internettet. Kunderne kører gerne langt efter de – ofte unikke – langvarige forbrugsgoder der tilbydes. Det ville måske give anderledes mening i eksempelvis taxi- eller hjemmehjælpsbranchen.

Der undgås ej heller, at 'tingfinder' findes af søgemaskiner som del af 'Tingfinderiet' uanset hvad der yderligere hægtes på, måtte det være en stedangivelse eller andet.

...

Sagsøger 1s interessenter, Connie og Ole Tingfinder, har tilladt Connie Tingfinder at starte eget firma Tingfinder, stævningens sagsøger 2. Connie Tingfinder har som indehaver af dette givet Ole Tingfinder fuldmagt til på vegne af firma Tingfinder hos Patent- og Varemærkestyrelsen at få registreret varemærket 'Tingfinder'.

Grunden til at sagsøger 2 er medstævner skyldes, at et fravær kunne påberåbes af sagsøgtets advokat. Således kunne sagsøger 1s adkomst til varemærket ved indarbejdning kunne søges afvist med den begrundelse, at en anden juridisk person nyligt har registreret samme varemærke.

Omvendt kunne sagsøger 2s registrering kunne påberåbes at være sket for sent, hvis den stod alene.

Som det fremgår ovenfor er der endvidere størst muligt personsammenfald mellem sagsøger 1 og 2.

Det gøres i forhold til sagsøgtens anbringende gældende

at sagsøgerne besidder rettighederne til varemærket 'Tingfinder', hvilket forhindrer andres benyttelse af dette ordmærke eller ord, der kan forveksles hermed.

Patent- og Varemærkestyrelsen har efter et års grundig sagsbehandling fastslået, at 'Tingfinder' har det særpræg, der kræves for at registreres som varemærke. Dermed kan 'Tingfinder' ikke anses at være beskrivende eller en del af sproget.

Det gøres i forhold til sagsøgtens anbringende gældende

at sagsøger 2s varemærkeregistrering af 'Tingfinder' fastslår ordmærkets særpræg og derfor har betydning for sagens afgørelse.

Sagsøger fastholder, at der ikke foreligger nogen dokumentation endsige noget sandsynliggørende omkring en tidligere fremtræden af 'Tingfinderiet' indenfor virksomhedens nuværende branche end konstateret af sagsøger. Sagsøgtens efter bilag A to følgende bilag kan afvises med baggrund i 3. udgave af Varemærkeret ved Knud Wallberg. Fra denne bogs 'Varemærkeloven med kommentarer' §3 s. 83-s. 84 øverst:

'3.3. Den retstiftende kendsgerning er, at mærket er *taget i brug* her i landet, (...) *Interne forberedelseshandlinger*, fx den blotte beslutning om brug af mærket eller bestilling af tryksager, er derimod ikke tilstrækkeligt.'

Det følger ydermere af Højesterets dom i sagen Danske Familierestauranter A/S og Jensen's Bøfhus A/S mod Sæby Fiskehal ApS og Jacob Jensen, at det påhviler en sagsøgt at godtgøre, at en sagsøger trods sagsøgtens "lokale beliggenhed og den manglende annoncering" "har haft anledning til at reagere tidligere end sket". I nærværende sag har sagsøgte ikke godtgjort noget sådant.

Det gøres i forhold til sagsøgtens anbringende gældende

at sagsøgerne ikke har udvist retsfortabende passivitet.

..."

For sagsøgte, Tingfinderiet v/Tina Koudal, er der i det væsentlige procederet i overensstemmelse med påstandsdokumentet af 15. april 2016, hvoraf bl.a. fremgår:

" ...

Indledningsvis bemærkes at det i nogen grad fremstår usikkert, hvorpå sagsøgerne bygger deres krav.

Således konstateres at sagsøger 1 uden nærmere dokumentation påstår at være eneberettiget til brug af forretningskendetegnet og varemærket "Tingfinder", selv om man end ikke driver virksomhed under dette navn, medens sagsøger 2 med baggrund i en ansøgning fra 2014 påstås at have opnået registrering af varemærket "tingfinder".

Den nedlagte, fælles, påstand synes herefter at være selvmodsigende, idet sagsøgerne ikke begge kan forfægte de samme rettigheder.

Sagsøger 1 har ifølge egne oplysninger drevet sin virksomhed under navnet " Alle Tidens Design".

Sagsøger 2 har ifølge egne oplysninger først opstartet virksomheden "tingfinder" pr. 1/1-2014.

Det følger af Varemærkelovens § 5, stk. 1, nr. 2 at indehaveren af en varemærkeret ikke kan forbyde andre at gøre brug af bl.a. "angivelser vedrørende varens eller tjenesteydelsens art.

Med henvisning til de fremlagte bilag gøres det gældende at dette netop er tilfældet i relation til sagsøgers virksomhed, der jo reelt blot anvender det danske sprog og beskriver arten og karakteren af virksomheden.

Det bemærkes endvidere at der med hensyn til forvekslelighed – og netop med baggrund i den brede anvendelse af ordet "tingfinder" – under alle omstændigheder består en tilstrækkelig nuancering mellem på den ene side " tingfinder" og på den anden side "tingfinderiet".

Det skal dermed fastholdes at benyttelsen af ordet "tingfinder" som beskrivende en person, der interesserer sig for at finde gamle ting på loppemarkeder eller kræmmermarkeder, er en fuldt integreret del af det danske sprog, hvilket en simpel søgning på internettet viser med al tydelighed.

Sagsøgte startede sin virksomhed i 2008 – i første omgang under samme CVR nr. som ægtefællens landbrug, og fra 2011 under eget CVR nr.

For så vidt angår Sagsøger 2's varemærkeregistriering bemærkes at denne ligger senere i tid end tidspunktet for sagsøgte's etablering af virksomhed, og med henvisning til Varemærkelovens § 10 gøres det herefter gældende at sagsøger 2 som indehaver af et yngre varemærke ikke kan forbyde brugen af sagsøgte's ældre varemærke.

Det bemærkes at sagsøgerne ikke tilsammen opnår bedre rettigheder end de måtte have hver for sig.

Under henvisning til § 10.2 gøres det i øvrigt, som subsidær påstand, gældende at såfremt Sø- og Handelsretten finder at der foreligger et problem i Varemærkelovens forstand, da er den rette sanktion at pålægge parterne – og altså både sagsøgerne og sagsøgte - at tilføje en stedsangivelse til deres navn.

Det er desuden sagsøgtes opfattelse at sagsøgerne i en årrække forud for anlæggelsen af nærværende sag har været bekendt med sagsøgtes eksistens, hvorfor der under alle omstændigheder er udvist retsfortabende passivitet.

...

Det gøres under sagen gældende:

At sagsøgerne, hverken samlet eller hver for sig besidder rettigheder til ordet "tingfinder" af en sådan karakter, at disse forhindrer andres benyttelse heraf,

At sagsøgtes brug af navnet "Tingfinderiet" dermed ikke er uretmæssig,

At sagsøger 2's varemærkeregistrering først er sket adskillige år efter at sagsøgte etablerede sin virksomhed, og derfor ikke har betydning for sagens afgørelse samt

At sagsøgerne har udvist retsfortabende passivitet.

Sø- og Handelsrettens begrundelse og resultat

Det lægges efter bevisførelsen til grund, at Tina Koudal i hvert fald siden marts 2011 har drevet genbrugsforretning under navnet "Tingfinderiet". Da virksomheden Tingfinder først er registreret i 2014 og virksomhedens varemærke "Tingfinder" først i januar 2015, er Tingfinders varemærkeregistrering og forretningskendetegn uden betydning for afgørelsen af denne sag. Det spørgsmål, som retten skal tage stilling til, bliver derfor, om Alle Tidets Design forud for marts 2011 havde erhvervet ret til "Tingfinder" som varemærke og forretningskendetegn ved ibrugtagning og indarbejdelse.

Ordet "Tingfinder" stammer fra Astrid Lindgrens bøger om Pippi Langstrømpe og er efterhånden blevet en almindelig brugt betegnelse for en person, som kan lide at finde og samle på gamle/brugte ting. "Tingfinder" er derfor en meget nærliggende betegnelse for en genbrugsforretning og har kun beskedent særpræg.

Den dokumentation, som Alle Tiders Design har fremlagt for sin brug af "Tingfinder" som varemærke og forretningskendetegn, vedrører kun nogle få år frem til og med 2008, og viser, at man har brugt både "Alle Tiders Ting", "Alle Tiders Design" og "Tingfinderdesign" som betegnelse for sin genbrugsforretning. Alle Tiders Design har således ikke godtgjort, at man konsekvent og kontinuerligt har brugt og indarbejdet "Tingfinder" som varemærke eller forretningskendetegn. Det forhold, at Connie Tingfinder siden 2005 har ejet domænenavnet tingfinderdesign.dk, ændrer ikke herved. Tina Koudals brug af "Tingfinderiet" som forretningskendetegn udgør derfor ikke en overtrædelse af hverken varemærkelovens § 4, markedsføringslovens § 18 eller lov om visse erhvervsdrivende virksomheder § 6, stk. 2.

Der er efter bevisførelsen endvidere ikke grundlag for at fastslå, at Tina Koudal ved sin markedsføring af Tingfinderiet har handlet illoyalt over for Alle Tiders Design og Tingfinder, og der foreligger således heller ikke en overtrædelse af markedsføringslovens § 1.

Af de ovenfor anførte grunde udgør brugen af domænenavnene tingfinderiet.dk og tingfinderiet.com heller ikke en overtrædelse af varemærkelovens § 4 og markedsføringslovens § 18, ligesom brugen ikke er i strid med god domænenavnsskik, jf. domænenavslovens § 25.

Tingfinderiet frifindes derfor for de nedlagte påstande 1-5.

Efter sagens udfald skal Alle Tiders Design og Tingfinder betale sagsomkostninger til Tingfinderiet. Efter sagens omfang og værdi fastsættes sagsomkostningsbeløbet til 25.000 kr., til dækning af udgift til advokat.

Thi kendes for ret:

Tingfinderiet v/Tina Koudal frifindes.

Alle Tiders Design I/S v/Connie og Ole Tingfinder og Tingfinder v/Connie Tingfinder skal in solidum inden 14 dage betale sagsomkostninger til Tingfinderiet v/Tina Koudal med 25.000 kr.

Sagsomkostningsbeløbet forrentes efter rentelovens § 8 a.

Tina Bøggild

Mette Skov Larsen

Marianne Jensen

(Sign.)

— — —

Udskriftens rigtighed bekræftes

Sø- og Handelsretten, den