

Domänregistrarens ansvar för domännamn som påstås utgöra intrång

Inledning Domänregistrarens ansvar för domännamn

Enligt *REGISTRERINGSVILLKOR* gällande för toppdomänen .se fr.o.m. 15 februari 2011, gäller dessa "för samtliga Domännamn registrerade under toppdomänen .se och skall gälla mellan Registraren, Innehavaren och .SE. Dessa villkor gäller före respektive Registrars egna villkor i förhållande till Innehavaren" (1.3)

Där anges tydligt domäninnehavarens skyldigheter att kontrollera domännamnet:

Innehavaren är vid var tid skyldig att se till att det valda Domännamnet inte utgör intrång i annans rättighet, eller på annat sätt strider mot gällande författning, allmän ordning eller är ägnat att väcka förargelse (4.2.1)

Det är således avtalsmässigt **domäninnehavaren som ansvarar för att inte göra intrång** i annans rättighet, mm.

När gäller avtalet?

För att villkoren ska gälla, måste den blivande domäninnehavaren ingå/acceptera avtalet.

Ansvar för att detta sker korrekt ligger på respektive Registrar. I Registry – Registraravtalet framgår att Registraren förbinder sig att i avtalsrelationen med Innehavaren tillämpa de av .SE, från tid till annan tillhandahållna Registreringsvillkoren. Registraren skall hålla Registreringsvillkoren tillgängliga på sin webbplats avskilt från Registrarens egna eventuella avtalsvillkor samt tillhandahålla länkning till .SE:s webbplats.

När det gäller elektroniska/webbrelaterade avtal är en grundläggande princip att samma regler gäller som för traditionella pappersavtal. Avtalslagen gäller, och bindande avtal uppstår när en köpare – t ex genom meddelande i e-post – accepterar ett erbjudande från en säljare. I nu aktuell situation måste Registraren dock mer aktivt säkerställa att Innehavaren läst och godkänt ovannämnda Villkor och Avtal innan ett avtal anses ha ingåtts. Det är ju Registrarens ansvar att kunna dokumentera Innehavarens accept.

- Innehavarens accept måste ske genom aktiv handling – "acceptknappen" får inte vara default
- Innehavaren måste genom aktiv handling bekräfta att denne tagit del av och accepterat Registreringsvillkoren, Tilläggsavtalet, reglerna för behandling av personuppgifter, etc
- Innehavaren måste före accept kunna upptäcka och rätta eventuella inmatningsfel
- Innehavaren måste på elektronisk väg få bekräftelse på beställning, gärna genom att ett meddelande skickas till den e-mail adress Innehavaren uppgivit

Kan en Registrar neka olagliga eller i annat fall oönskade domänregistreringar?

Enligt avtalet mellan Registrar och Registry (.SE) "skall" du som ombud erbjuda nyregistrering av domännamn på begäran från sökande. Även i Registreringsvillkoren står att "Registraren *skall* på begäran av Innehavaren utföra Registreringstjänster". Utgångspunkten i avtal och villkor är alltså att du som Registrar ska erbjuda och utföra Registreringstjänster till alla som så önskar.

I avtalet med .SE finns tre situationer där Registraren kan vägra utföra en Registreringstjänst:

- i) Innehavaren har inte godkänt Registreringsvillkoren
- ii) Innehavaren har inte lämnat fullständiga uppgifter om: Fullständigt firmanamn och kontaktperson eller privatpersons förnamn och efternamn, organisationsnummer / personnummer, momsregistreringsnummer (endast för utländska juridiska personer inom EU), adress, postnummer, postort, telefonnummer, e-postadress, eller
- iii) Innehavaren har inte erlagt betalning för Registreringstjänsten.

I Registreringsvillkoren läggs som sagt ansvaret på Innehavaren, och .SE har rätt att omedelbart deaktivera eller avregistrera domännamn som i sig självt eller vid användning uppenbart strider mot svensk lag eller författning. Avregistrering kan bli även ske efter beslut i alternativt tvistlösningsförfarande samt på begäran av enskild som företer en lagakraftvunnen dom eller beslut med rättskraft i Sverige, varav det framgår att avregistrering skall ske.

Kan / ska en Registrar själv avregistrera olagliga eller i annat fall oönskade domänregistreringar?

När det gäller krav på avregistrering av ett domännamn, bör du som Registrar alltid hänvisa till Alternativt Tvistlösningsförfarande eller att stämma i allmän domstol. Vilken åtgärd som lämpar sig bäst i varje enskilt fall bör avgöras av en jurist som representerar klaganden.

Det finns alltså ingenting i avtalen som pekar på att du som Registrar kan neka oönskade registreringar, däremot finns det en del situationer som kan leda till att .SE i efterhand avregistrerar sådant domännamn.

Privacy Registration

För det fall du som Registrar erbjuder "Privacy Registration", och det alltså vid en tvist eller kontakt med den egentlige domäninnehavaren all korrespondens måste gå via Registraren, är det viktigt att tänka på följande:

Det finns i sig ingenting olagligt eller oetiskt med Privacy, vilket också har noterats i många beslut i domäntvister.

Dock kan det vara så att den som använder er Privacy tjänst anklagas för att använda domännamnet i samband med rättsligt intrång.

I sådant fall måste Registraren öppna upp informationen om vem som är den egentliga domännamnsinnehavaren, annars har den klagande parten rätt att i stället rikta sina anklagelser och rättsliga åtgärder direkt mot Registraren (som ju är den enda "officiella" innehavaren av det aktuella domännamnet).

I Registraravtalets punkt 9, "Uppgifter om Innehavaren" är du som Registrar skyldig att begära in i) fullständigt namn, ii) organisationsnummer/personnummer, iii) i vissa fall momsregistreringsnummer, iv) adress med postnummer, postort, telefonnummer, e-postadress från Innehavaren (9.1), innan du får utföra begärda registreringstjänster. Enligt avtalet (9.3) är du också ansvarig för "på lämpligt sätt" kontrollera riktigheten i uppgifterna, samt att dessa uppgifter hålls "valida och aktuella".

Å andra sidan är Innehavaren, genom punkt 4 i Registreringsvillkoren, ansvarig å sin sida för att lämna dessa korrekta uppgifter, och att fortlöpande underrätta Registraren om eventuella ändringar (4.1.2).

Alltså: Om du erbjuder "Privacy Registration" utan att hantera den egentliga domäninnehavarens uppgifter enligt avtal och villkor, är det i själva verket du som är innehavare av domännamnet, och tar då också allt ansvar för domännamnets registrering och efterföljande användning.

Något om övrigt ansvar...

Förutom rena domänregistreringstjänster, erbjuder flertalet Registrarer även tilläggstjänster, som exempelvis webbhotell, webbdesign/upprättande av hemsidor, och sökordsoptimering.

Här ökar ansvaret i olika avseenden, och det är därför viktigt att i sådana fall införa tydliga tilläggsavtal gentemot beställaren:

Webbhotell

Rättsläget är här fortfarande inte helt säkert, men ansvaret kan begränsas genom att skriva ett separat och tydligt avtal med varje användare, där du har möjlighet att under vissa förutsättningar stänga ner en specifik hemsida.

En relativt okänd lag som ger distributören ett visst ansvar är **Lag (1998:112) om ansvar för elektroniska anslagstavlor** (även kallad "BBS-lagen"). Lagen avser "en tjänst för elektronisk förmedling av meddelanden. lagen avses med meddelande text, bild, ljud eller information i övrigt" (1§)

Den gäller dock inte "tillhandahållande endast av nät eller andra förbindelser för överföring av meddelanden eller av andra anordningar som krävs för att kunna ta i anspråk ett nät eller annan förbindelse" (2 § 1p.)

Förmedling av meddelanden är vanligen diskussionslistor, gästböcker och chat – m a o: Exempelvis alla fria och offentliga kundfrågedelar på registrerens hemsida. Man ska då hålla sådan uppsikt som skäligen kan krävas med hänsyn till omfattning och inriktning – särskilt avseende:

- Uppvigling
- Hets mot folkgrupp
- Barnpornografi
- Olaga våldsskildring
- Upphovsrättsintrång

Om/när man får kännedom om sådana meddelanden, som dessutom är ”uppenbart brottsliga” ta bort meddelandet (5§).

Webbdesign/upprättande av hemsidor

Här bör bl a beaktas upphovsrättslagen, personuppgiftslagen och marknadsföringslagen. Som designer är du mer eller mindre ansvarig/medansvarig till innehållet.

Länkar

Länkar till andra siter har inte ansetts som otillbörlig marknadsföring enligt Marknadsdomstolen (Se t ex MD 2006:13 B Locket AB ./ Metro Modern Media AB)

Hemsidor kopplade till webbhotellet

Här är det nödvändigt att i avtalet med de som använder ditt webbhotell för sin hemsida, tydligt skriva att det är domäninnehavaren som är ansvarig för innehållet på siten och användningen av domännamnet, och att du som Registrar med denna tilläggstjänst har rätt att stänga ner webbplatsen (med stöd av villkoren i avtalet) om det kan anses sannolikt att webbplatsen används på ett olagligt eller i övrigt etikbrytande sätt.

Sökordsoptimering

Här är det intressant att jämföra med EG-domstolens avgöranden beträffande Google's försäljning av AdWords:

I tre franska rättsfall hade varumärkesinnehavare stämt Google France för varumärkesintrång då företag köpt AdWords som triggade sponsrade länkar till konkurrenter eller siter med piratkopior. De franska underdomstolarna ansåg att Google genom att sälja sökorden gjort sig skyldigt till varumärkesintrång. I maj 2008 refererade Frankrikes högsta domstol ett antal frågeställningar till EG-domstolen. Vad man specifikt ville ha utrett var om icke auktoriserad användning av varumärken genom ett tjänsteföretag som Google ("en refererande tjänst") utgjorde användning av varumärket samt, om nu sådan användning inte utgjorde användning som varumärkesinnehavaren kan förbjuda, huruvida tjänsteföretaget kan ställas till svars enligt E-handelsdirektivet endast när varumärkesinnehavaren påpekat den olagliga användningen för tjänsteföretaget (Google i detta fall).

Den 23 mars 2010 friade EG-domstolen Google, och menade i korthet att sökmotorns tjänst att lagra tecken, som är identiska med varumärken, som sökord inte är kommersiell varumärkesanvändning. Trots att Google tjänar pengar på att sälja sökord, kan Google inte anses använda dessa sökord för egen räkning. Därmed inte sagt att sökordsmarknadsföring med andras varumärken är helt lagligt, det bör dock inte anses falla något ansvar på själva tjänsteföretaget.

Louis Vuitton Malletier SA v Google France SARL (Case C-236/08), Viaticum SA v Google France SARL (Case C-237/08) and CNRRH v Google France SARL (Case C-238/08)

Slutsats:

I egenskap av Registrar, har du vare sig rent praktiskt eller juridiskt, något ansvar för Innehavarens domännamn och/eller hur detta används.

Hänvisa alltid till gällande tvistlösningsregler i första hand.

Ovanstående gäller förutsatt att du som Registrar inte står som innehavare, och inte är i övrigt – genom olika typer av tilläggstjänster - medansvarig till hur det aktuella domännamnet används.

*Petter Rindforth
Fenix Legal KB
25 juli 2011*