

Vzgr Rb Amsterdam, 24 mei 2007, Market4Care v TBlox - executiegeschil



## PROCESRECHT

### Rectificatie op website

#### [Dictum noemt geen specifieke website en Market4Care maakt niet direct bezwaar tegen bericht op welke url rectificatie wordt geplaatst](#)

In het dictum onder 5.1. van dat vonnis is aldus geen specifieke website of URL genoemd, waarop de rectificatie geplaatst diende te worden. Er kan dan ook niet worden gezegd dat TBlox in strijd met het vonnis heeft gehandeld door plaatsing van de rectificatie op [www.tblox.nl](http://www.tblox.nl) en [www.tblox.com.nl](http://www.tblox.com.nl) en niet op de website [www.tblox.com](http://www.tblox.com). Bovendien heeft de raadsman van TBlox reeds op 13 maart 2007 aan Market4Care bericht op welke URL de rectificatie zou worden geplaatst. Het was haar dan ook bekend dat op de website [www.tblox.com](http://www.tblox.com) niet zou worden gerectificeerd. Daartegen heeft Market4Care geen bezwaar gemaakt. Uit de stukken is bovendien gebleken dat Market4Care kort na deze berichtgeving de website van TBlox heeft bezocht. Market4Care heeft ook hierop geen reactie laten volgen. Het (pas na 44 dagen) door Market4Care ingenomen standpunt, dat rectificatie op [www.tblox.com](http://www.tblox.com) had moeten plaatsvinden en dat er dwangsommen zijn verbeurd kan dan ook, zoals TBlox terecht heeft gesteld, niet worden gevolgd. Daarnaast kan nog worden opgemerkt dat de gewraakte overtredingen en artikelen van TBlox in de Nederlandse taal waren gesteld en alleen op het Nederlandstalige gedeelte van de website aanwezig waren én dat Market4Care een rectificatie heeft gevorderd in het Nederlands. Het is dan ook niet onlogisch dat TBlox de rectificatie op [www.tblox.nl](http://www.tblox.nl) en [www.tblox.com/nl](http://www.tblox.com/nl) heeft geplaatst.

### Dwangsom voor inbreuk

#### [Niet in overeenstemming met de aard en strekking van het vonnis dat door verouderde gegevens die slechts via verschillende links, na uitgebreid zoeken, te vinden zijn, dwangsommen verbeurd worden](#)

De veroordeling onder punt 5.4. betreft inbreuk op merkenrechten of auteursrechten van Market4Care. Het ging daarbij in het vonnis van 8 maart 2007 met name om het openbaar maken/verveelvoudigen van een computerprogramma van Market4Care en om gebruik van de term "4Care" als onderdeel van het merk "Market4Care". Dat de op deze specifieke punten nog sprake zou zijn van inbreuk op de rechten van Market4Care is niet gebleken. Voorzover de term Market4Care nog via TBlox op internet te vinden is, betreft dat verouderde

gegevens die slechts via verschillende links, na uitgebreid zoeken, te vinden zijn. Het is niet in overeenstemming met de aard en strekking van het vonnis dat daarmee in strijd met het onder 5.4. opgenomen verbod is gehandeld. Ook op dit punt zijn dus geen dwangsommen verbeurd

Vindplaatsen: boek9

### Vzgr Rb Amsterdam, 24 mei 2007

(R. Orobio de Castro)

Sector civiel recht, voorzieningenrechter

Zaaknummer/rolnummer: 369288 / KG ZA 07-854 OdC/LW

Vonnis in kort geding van 24 mei 2007

in de zaak van

de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid

TBLOX B.V.,

gevestigd te Amsterdam,

eiseres in conventie bij dagvaarding van 4 mei 2007,

verweerster in reconventie,.

procureur mr. L.M.C.A. Reinders Folmer,

advocaat mr. [N Ruyters](#) te Breda,

tegen

de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid

MARKET4CARE NEDERLAND B.V.,

gevestigd te Amsterdam,

gedaagde in conventie,

eiseres in reconventie bij akte van 9 mei 2007,

procureur mr. C.L.H. Netze - Ritsema.

Partijen zullen hierna TBlox en Market4Care genoemd worden.

### 1. De procedure

Ter terechtzitting van 10 mei 2007 heeft TBlox gesteld en gevorderd overeenkomstig de in fotokopie aan dit vonnis gehechte dagvaarding. Market4Care heeft verweer gevoerd met conclusie tot weigering van de gevraagde voorziening en vervolgens in reconventie gevorderd overeenkomstig de in fotokopie aan dit vonnis gehechte akte. TBlox heeft de vordering in reconventie bestreden. Na verder debat hebben partijen verzocht vonnis te wijzen.

### 2. De feiten

2.1. Market4Care heeft TBlox op 6 februari 2007 in kort geding gedagvaard. Bij vonnis van 8 maart met kenmerk 361056/KG ZA 07-76 P/MB van de voorzieningenrechter van deze rechtbank is TBlox tot het volgende veroordeeld, voor zover van belang:

(...) *De beslissing*

5.1. *Gebiedt TBlox om binnen twee (2) dagen na de betekening van het vonnis een rectificatie te plaatsen op de website (direct op de homepage) van TBlox (en daarop gedurende twee maanden geplaatst te houden) en deze rectificatie per e-mail te zenden aan degenen aan wie de e-mails van 24 en 28 november 2006 (zie onder 2.11. en 2.13.) zijn toegezonden (met een kopie naar M4C), met de navolgende tekst: (.) "*

5.2. *Gebiedt TBlox om het doen van onrechtmatige uitingen waarin de naam van M4C en/of de door haar*

*aangeboden diensten en/of producten voorkomen en/of uitspraken worden gedaan over producten en/of diensten en/of prijzen daarvan, dan wel enige andere uitlating die op onrechtmatige wijze naar M4C en/of haar applicatie verwijst, te staken en gestaakt te houden.*

*5.3. Gebiedt TBlox om binnen drie (3) werkdagen na de betekening van dit vonnis een schriftelijk en gedetailleerd overzicht aan M4C te (doen) verstrekken van alle derden aan wie TBlox de e-mails van 24 en 28 november 2006 (2.11 en 2.13) heeft gezonden.*

*5.4. Gebiedt TBlox om iedere inbreuk op één of meer auteursrechten en/of merkenrechten van M4C te staken en gestaakt te houden.*

*5.5. Bepaalt dat TBlox een dwangsom verbeurt van € 5.000,- voor iedere dag of gedeelte van een dag dat TBlox in gebreke blijft om aan (één van) de onderdelen 5.1 tot en met 5.4 te voldoen, (.)*

*5.8. Verklaart dit vonnis tot zover uitvoerbaar bij voorraad. (.) "*

2.2. Market4Care heeft het vonnis op 12 maart 2007 betekend aan TBlox, althans op het adres van haar bestuurder te Amsterdam.

2.3. Op 26 april 2007 heeft de deurwaarder namens Market4Care een aanzegging gedaan aan TBlox, op het adres van haar bestuurder, dat TBlox 44 dagen in strijd met het vonnis van 8 maart 2007 heeft gehandeld en dat er reeds dwangsommen verbeurd zijn.

### **3. Het geschil in conventie**

3.1. TBlox vordert samengevat:

1. schorsing dan wel staking van de tenuitvoerlegging van het vonnis van 8 maart 2007 in het geheel, subsidiair voor zover het de executie van de dwangsommen betreft, meer subsidiair voor zover het de executie van de dwangsommen wegens (vermeende) schending van 5.1, 5.2, en/of 5.4 betreft,

2. te bepalen dat de bij vonnis van 8 maart 2007 opgelegde dwangsommen worden gematigd,

3. subsidiair Market4Care te gebieden een bankgarantie te stellen ter hoogte van de eventueel door TBlox te verbeuren dwangsommen, op straffe van een dwangsom,

4. Market4Care te bevelen alles terug te betalen wat zij uit hoofde van het vonnis van 8 maart 2007 reeds heeft geïncasseerd,

5. alle reeds door Market4Care gelegde beslagen direct op te heffen, althans te bepalen dat Market4Care alle door haar gelegde beslagen per direct dient op te heffen op straffe van een dwangsom,

6. gedaagde te veroordelen in de proceskosten.

3.2. TBlox stelt hiertoe dat zij heeft voldaan aan het vonnis van 8 maart 2007. Zij heeft de onder punt 5.1. van dat vonnis opgenomen rectificatie op haar website [www.tblox.nl](http://www.tblox.nl) geplaatst en deze zal hier gedurende twee maanden op blijven staan. De rectificatie is bovendien op het Nederlandstalige gedeelte van de website [www.tblox.com](http://www.tblox.com) geplaatst. Daarnaast heeft TBlox voldaan aan punt 5.2. van het vonnis. Het bedoelde artikel heeft voor de datum van het vonnis op haar website gestaan, maar is thans niet meer rechtstreeks te raadplegen via haar website. De inhoud van het artikel

is ook geenszins onrechtmatig, nu TBlox na het vonnis iedere verwijzing naar Market4Care of haar diensten en producten heeft verwijderd. Verder heeft TBlox punt 5.4. van het vonnis niet geschonden. Zij heeft na het vonnis de aanduiding TBlox4care vervangen door TBlox-ZorgBasisPakket en heeft alle documenten waarin de aanduiding voorkwam verwijderd, althans de aanduiding vervangen door de nieuwe productbenaming. Van TBlox kan niet worden verwacht dat zij het gehele internet doorzoekt of er mogelijk een historisch bestand aanwezig is dat onrechtmatige informatie bevat.

3.3. Ter afwering van de vordering voert Market4Care aan dat TBlox het vonnis niet is nagekomen. TBlox heeft de rectificatie ten onrechte niet geplaatst op de homepage [www.tblox.com](http://www.tblox.com). Daarnaast heeft TBlox niet voldaan aan punt 5.2. van het vonnis nu het bedoelde artikel eenvoudig te benaderen is via de website [www.tblox.com](http://www.tblox.com). Weliswaar is de verwijzing naar Market4Care uit het artikel verwijderd, maar men zal het herkennen en associëren met Market4Care. Verder had van TBlox kunnen worden verwacht dat zij zou zoeken via zoekmachines naar wat er nog op haar website aan gegevens over Market4Care te vinden is.

### **4. Het geschil in reconventie**

4.1. Market4Care vordert - samengevat - TBlox te veroordelen in de proceskosten in conventie en reconventie, alsmede TBlox te gebieden het vonnis van 8 maart 2007 na te komen op straffe van een verhoogde dwangsom.

4.2. Market4Care stelt hiertoe dat TBlox nog steeds inbreuk maakt op haar recht en dat TBlox het vonnis niet nakomt. De dwangsom dient te worden verhoogd.

4.3. TBlox voert verweer. Op de stellingen van partijen wordt hierna, voor zover van belang, nader ingegaan.

### **5. De beoordeling in conventie**

5.1. In een executiegeschil als het onderhavige, waarbij het erom gaat of dwangsommen zijn verbeurd omdat een gebod of verbod niet of onvoldoende zou zijn nageleefd, heeft de voorzieningenrechter niet tot taak de door de eerdere voorzieningenrechter besliste rechtsverhouding zelfstandig opnieuw te beoordelen, maar dient hij zich ertoe te beperken de ter uitvoering van het veroordelend vonnis verrichte handelingen te toetsen aan de inhoud van de veroordeling, zoals deze door uitleg moet worden vastgesteld. Daarbij dient de voorzieningenrechter het doel en de strekking van de veroordeling tot richtsnoer te nemen, met als maatstaf dat de veroordeling niet verder strekt dan tot het bereiken van het daarmee beoogde doel strikt noodzakelijk is.

5.2. Market4Care heeft in haar dagvaarding van 6 februari 2007 gevorderd om TBlox een rectificatie te laten plaatsen op de website (direct op de homepage), maar zij heeft geen specifieke aanduiding van de website genoemd, in het bijzonder geen bepaalde extensie. Overeenkomstig deze vordering heeft de voorzieningenrechter TBlox veroordeeld. In het dictum onder 5.1. van dat vonnis is aldus geen specifieke website of URL genoemd, waarop de rectificatie geplaatst diende te worden. Er kan dan ook niet worden gezegd dat TBlox

in strijd met het vonnis heeft gehandeld door plaatsing van de rectificatie op [www.tblox.nl](http://www.tblox.nl) en [www.tblox.com.nl](http://www.tblox.com.nl) en niet op de website [www.tblox.com](http://www.tblox.com). Bovendien heeft de raadsman van TBlox reeds op 13 maart 2007 aan Market4Care bericht op welke URL de rectificatie zou worden geplaatst. Het was haar dan ook bekend dat op de website [www.tblox.com](http://www.tblox.com) niet zou worden gerectificeerd. Daartegen heeft Market4Care geen bezwaar gemaakt. Uit de stukken is bovendien gebleken dat Market4Care kort na deze berichtgeving de website van TBlox heeft bezocht. Market4Care heeft ook hierop geen reactie laten volgen. Het (pas na 44 dagen) door Market4Care ingenomen standpunt, dat rectificatie op [www.tblox.com](http://www.tblox.com) had moeten plaatsvinden en dat er dwangsommen zijn verbeurd kan dan ook, zoals TBlox terecht heeft gesteld, niet worden gevolgd. Daarnaast kan nog worden opgemerkt dat de gewraakte overtredingen en artikelen van TBlox in de Nederlandse taal waren gesteld en alleen op het Nederlandstalige gedeelte van de website aanwezig waren én dat Market4Care een rectificatie heeft gevorderd in het Nederlands. Het is dan ook niet onlogisch dat TBlox de rectificatie op [www.tblox.nl](http://www.tblox.nl) en [www.tblox.com/nl](http://www.tblox.com/nl) heeft geplaatst.

5.3. In navolging van het door Market4Care gevorderde heeft de voorzieningenrechter onder punt 5.2. een algemene veroordeling uitgesproken, die niet specifiek is toegespitst op het gewraakte artikel Er is ook geen verbod (gevraagd en) gegeven tot plaatsing van het bewuste artikel. Er is slechts bepaald dat TBlox onrechtmatige uitingen waarin de naam van M4C en/of de door haar aangeboden diensten en/of producten voorkomen en/of uitspraken worden gedaan over haar producten, diensten en/of prijzen, dan wel enige andere uitlating die op onrechtmatige wijze naar M4C en/of haar applicatie verwijst, dient te staken en gestaakt te houden. Market4Care heeft door haar algemeen geformuleerde vordering zelf onzekerheid laten bestaan omtrent de onrechtmatige aspecten van het gewraakte artikel. Door het verwijderen van de zinsnede "*In de Nederlandse zorgsector is marktplaats Market4Care actief*" uit het gewraakte artikel heeft TBlox voldaan aan de veroordeling, nu deze zich met name richt op mededelingen waarin expliciet naar Market4Care wordt verwezen.

5.4. De veroordeling onder punt 5.4. betreft inbreuk op merkenrechten of auteursrechten van Market4Care. Het ging daarbij in het vonnis van 8 maart 2007 met name om het openbaar maken/verveelvoudigen van een computerprogramma van Market4Care en om gebruik van de term "4Care" als onderdeel van het merk "Market4Care". Dat de op deze specifieke punten nog sprake zou zijn van inbreuk op de rechten van Market4Care is niet gebleken. Voorzover de term Market4Care nog via TBlox op internet te vinden is, betreft dat verouderde gegevens die slechts via verschillende links, na uitgebreid zoeken, te vinden zijn. Het is niet in overeenstemming met de aard en strekking van het vonnis dat daarmee in strijd met het onder 5.4. opgenomen verbod is gehandeld. Ook op dit punt zijn dus geen dwangsommen verbeurd.

5.5. AI met al wordt geoordeeld dat TBlox aannemelijk heeft gemaakt dat zij aan het vonnis heeft voldaan en geen dwangsommen heeft verbeurd wegens de door Market4Care gestelde overtredingen van de veroordelingen onder 5.1. tot en met 5.4. van dat vonnis. Voor toewijzing van de primaire en subsidiaire vordering onder punt I van 3.1. bestaat echter thans geen grond, omdat Market4Care haar mogelijkheid tot ten uitvoerlegging dient te behouden voor het geval het vonnis alsnog geschonden zou worden. De meer subsidiaire vordering van TBlox kan wel worden toegewezen als hierna vermeld, met dien verstande dat de dwangsom zal worden gematigd en gemaximeerd als na te melden.

5.6. Nu TBlox niet aannemelijk heeft gemaakt dat zij wegens blijvende of tijdelijke, gehele of gedeeltelijke onmogelijkheid niet aan de hoofdveroordeling kan voldoen, zullen de bij vonnis van 8 maart opgelegde dwangsommen niet overeenkomstig artikel 611d Wetboek van Burgerlijke Rechtsvordering worden gematigd en wordt de vordering onder punt 2 van 3.1. afgewezen.

5.7. De subsidiaire vordering onder punt 3 van 3.1. is niet aan de orde. Niet gesteld of gebleken is dat Market4Care reeds gelden van TBlox heeft geïncasseerd uit hoofde van het vonnis. Evenmin is gesteld of gebleken dat Market4Care ten laste van TBlox beslag heeft gelegd. De vorderingen onder punt 4 en 5 van 3.1. zullen dan ook worden afgewezen.

5.8. Market4Care zal als de grotendeels in het ongelijk gestelde partij in de proceskosten worden veroordeeld. TBlox heeft veroordeling van Market4Care gevorderd in de volledige (proces) kosten, een bedrag van in totaal EUR 15.000,=, met toepassing van artikel 14 van de Richtlijn nr. 2004/48/EG van 29 april 2004 betreffende de handhaving intellectuele eigendomsrechten. Deze volledige proceskosten kunnen uitsluitend worden toegewezen voor zover het gaat om kosten samenhangend met de inbreuk op intellectuele eigendomsrechten en voor zover deze kosten redelijk en evenredig zijn. Nu deze kosten niet zijn betwist, zal deze vordering voor het gehele bedrag worden toegewezen. De totale kosten aan de zijde van TBlox worden begroot op:

- dagvaarding	EUR	70,85
- vast recht		251,--
- salaris procureur		15.000,--
Totaal		15.321,85

## 6. De beoordeling in reconventie

6.1. Uit het voorgaande volgt dat Market4Care onvoldoende aannemelijk heeft gemaakt dat TBlox in strijd heeft gehandeld met het vonnis van 8 maart 2007. Er is dan ook geen aanleiding de te verbeuren dwangsommen te verhogen. De vordering in reconventie zal derhalve worden afgewezen.

6.2. Market4Care zal als de in het ongelijk gestelde partij in de proceskosten worden veroordeeld. De kosten aan de zijde van TBlox worden begroot op nihil.

## 7. De beslissing

De voorzieningenrechter  
in conventie

7.1. gebiedt Market4Care de tenuitvoerlegging van het vonnis van 8 maart 2007 met kenmerk 361056/KG ZA

07-76 P/MB te staken, voor zover het de executie betreft van verbeurde dwangsommen wegens door Market4Care daaraan thans ten grondslag gelegde schending van 5.1., 5.2. en/of 5.4. van dat vonnis, op straffe van een dwangsom van EUR 5.000,= voor iedere dag of gedeelte daarvan dat Market4Care hiermee in strijd handelt, tot een maximum van EUR 100.000,=,

7.2. veroordeelt Market4Care in de proceskosten, aan de zijde van TBlox tot op heden begroot op EUR 15.321,85,

7.3. verklaart dit vonnis in conventie tot zover uitvoerbaar bij voorraad,

7.4. wijst het meer of anders gevorderde af,

**in reconventie**

7.5. weigert de gevraagde voorziening,

7.6. veroordeelt Market4Care in de proceskosten, aan de zijde van TBlox tot op heden begroot op nihil,

7.7. verklaart dit vonnis in reconventie wat betreft de kostenveroordeling uitvoerbaar bij voorraad.

---