

Vzgr Rb Rotterdam, 9 april 2009, Kamer van Koophandel v Kantoor voor Klanten



AUTEURSRECHT, MERKENRECHT, HANDELSNAAMRECHT

Facturen en website maken inbreuk op auteurs-, merken- en handelsnaamrechten van Kamer van Koophandel

- De facturen vertonen qua logo, opmaak, kleurstelling, lay-out en gebruikte handelsnaam (KvK) en aanduidingen (handelsregister), een dermate sterke gelijkenis met de facturen die jaarlijks door de Kamer van Koophandel worden verstuurd ter zake de jaarlijkse bijdrage aan de Kamer van Koophandel, dat sprake is van een aanzienlijk verwarringsgevaar voor de ondernemers.
- Ook de website waarnaar op de facturen wordt verwezen vertoont qua lay-out, opmaak, grafische vormgeving, kleurstelling en domeinnaam, een sterke gelijkenis met de website van de Kamer van Koophandel, hetgeen gevaar voor verwarring oplevert.

HOOFDELIJKE AANSPRAKELIJKHEID

Gedaagden hoofdelijk aansprakelijk

- Bij de uitvoering van het idee en daarmee bij de inbreukmakende handelingen hebben gedaagden 4 tot en met 8 weliswaar ieder hun eigen rol gespeeld, maar niettemin als behorend tot een groep van personen, zowel natuurlijke personen als rechtspersonen, die onrechtmatig schade hebben toegebracht, terwijl de kans op het aldus toebrengen van schade hen had behoren te weerhouden van hun aan hen toerekenbare gedragingen in groepsverband (art. 6:166 Burgerlijk Wetboek).

Vindplaatsen: DomJur.nl

Vzgr Rb Rotterdam, 9 april 2009

(C. Bouwman)

VONNIS in kort geding in de zaak van:

DomJur 2010-555

de vereniging met volledige rechtsbevoegdheid KAMER VAN KOOPHANDEL NEDERLAND, gevestigd te 's-Gravenhage (hierna: de Kamer van Koophandel), eiseres,

advocaat mr. N. Ruyters,

-tegen-

1. de vennootschap naar vreemd recht KANTOOR VOOR KLANTEN, gevestigd te Antwerpen. België,
2. de vennootschap naar vreemd recht KVK BENE-LUX CORPORATION, gevestigd te Londen, Verenigd Koninkrijk,
3. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid KANTOOR VOOR KLANTENSERVICE B.V., gevestigd te 's-Gravenhage,
4. de heer [A],
wonende te Winschoten (hierna: A),
5. de heer [8], h.o.d.n. Enliven.nl,
Wonende te 's-Gravenhage (hierna: Enliven of B),
6. de heer [C],
Wonende te Antwerpen, België (hierna: C),
7. de heer [DJ],
wonende te Heerhugowaard (hierna: D),
8. de heer [E],
wonende te Winschoten (hierna: E),
gedaagden,
advocaat. mr. K. Roderburg.

1. Het verloop van het geding

De voorzieningenrechter heeft kennis genomen van de volgende stukken:

dagvaarding d.d. 17 maart 2009;

pleitnotities en producties van mr. Ruyters;

pleitnotities en productie van mr. Roderburg.

De raadslieden van partijen hebben de respectieve standpunten toegelicht ter zitting van 25 maart 2009.

2. De vaststaande feiten

Als enerzijds gesteld en anderzijds erkend dan wel niet of onvoldoende gemotiveerd weersproken, gelet ook op de in zoverre niet betwiste inhoud van de in het geding gebrachte producties, staat tussen partijen- voor zover van belang- het volgende vast:

2.1 De handelsnamen "Kamer van Koophandel Nederland", "KvK Nederland", "KvK.NL" en "KvK.nl" zijn door de Kamer van Koophandel in het handelsregister geregistreerd.

2.2 De Kamer van Koophandel maakt voor haar diensten onder andere gebruik van de domeinnamen "kvk.nl" en "handelsregister.nl".

2.3 De Kamer van Koophandel beschikt over de volgende merkregistraties, welke zijn ingeschreven in het merkenregister bij het Benelux-Bureau voor de Intellectuele Eigendom:

- het woordmerk "KvK", ingeschreven onder nummer 0561939 in de klassen 35, 41 en 42, depotdatum 28 oktober 1994;

- het woordmerk "KvKNederland", ingeschreven onder nummer 0804484 in de klassen 35,41 en 42, depotdatum 22 november 2005;

- het woord-/beeldmerk "Kamer van Koophandel Nederland" (in kleur) ingeschreven onder nummer 0801253 in de klassen 35, 41 en 42, depotdatum november 2005;

- het woord-/beeldmerk "Kamer van Koophandel" ingeschreven onder nummer 0621884 in de klassen 35, 41, 42 en 45, depotdatum 18 augustus 1997;

- het woord-/beeldmerk "Kamer van Koophandel" ingeschreven onder nummer 0621885 in de klassen 35, 41, 42 en 45, depotdatum 18 augustus 1997;

- het woord-/beeldmerk "Kamer van Koophandel" ingeschreven onder nummer 0621886 in de klassen 35, 41, 42 en 45, depotdatum 18 augustus 1997.

2.4 Bij het Steunpunt Acquisitie Fraude is op 3 december 2008 een anonieme tip binnengekomen dat een frauduleuze mailing op stapel stond.

2.5 Eind 2008 zijn op naam van Kantoor voor Klanten facturen verstuurd aan een deel van 1,4 miljoen in het Nederlandse handelsregister ingeschreven ondernemingen. De facturen lijken sterk op de factuur van de Kamer van Koophandel voor de jaarlijkse bijdrage. De geadresseerde wordt gevraagd om betaling van €149,- inclusief BTW over te maken middels een bijgesloten acceptgiro, naar een bankrekeningnummer, ten name van Kantoor voor Klanten. In de facturen wordt verwezen naar de website kvkhandelsregister.nl. Op 8 december 2008 vallen de eerste facturen bij ondernemers in de brievenbus.

2.6 Op 8 december 2008 heeft de Kamer van Koophandel een waarschuwingsbericht op haar website geplaatst. Op 10 december 2008 heeft zij een persbericht vervaardigd waarin zij waarschuwt voor genoemde facturen.

2.7 Bij brieven van 9 en 10 december 2008 en 10 december 2008 heeft mr. Ruyters Kantoor voor Klanten alsmede haar bestuurders persoonlijk gesommeerd om inbreukmakende en/of onrechtmatige handelingen te staken.

2.8 In de dagen die volgen heeft de Kamer van Koophandel in samenwerking met OPTA het 0900- telefoonnummer van Kantoor voor Klanten onbruikbaar gemaakt en zijn in samenwerking met het Steunpunt Acquisitiefraude de bankrekeningen van Kantoor voor Klanten geblokkeerd, zodat geen betalingen op deze bankrekeningen konden worden gedaan. De Kamer van Koophandel heeft voorts 650.000 ondernemers waarvan zij de emailadressen had benaderd met een email. Ook het Ministerie van Economische Zaken heeft ondernemers gewaarschuwd voor de in omloop zijnde facturen. Tevens zijn diverse berichten verschenen in de media over de in omloop zijnde facturen.

2.9 Op 11 december 2008 heeft de Kamer van Koophandel aangifte gedaan bij de politie van oplichting (art. 326 Wetboek van Strafrecht (hierna: WvSr)), deelname aan een criminele organisatie (art. 140 WvSr), bedrieglijke merkinbreuk (art. 337 WvSr) en opzettelijk inbreuk op een anders auteursrecht (art. 31 en 31h Auteurswet).

2.10 Op 12 december 2009 heeft de Kamer van Koophandel een ex parte verzoek ingediend jegens Kantoor voor Klanten en Sandd B.V. (hierna: Sandd) en een afzonderlijke ex parte verzoek tegen Data B Mailservice B.V. te Leek (hierna: Data B). Beide ex parte verzoeken zijn toegewezen en genoemde partijen zijn bevolen elke inbreuk op de merken en auteursrechten te

staken en inbreukmakende zaken en bewijsstukken af te geven. Sandd beschikte nog over 348.000 facturen, waarvan echter 124.000 stuks te ver in het verzendtraject zaten om terug te kunnen halen. Data B had nog 705.000 stuks onder zich. Al deze facturen zijn onderschept en afgegeven aan de Kamer van Koophandel. De bij Sandd en Data B nog aanwezige facturen zijn afgegeven aan de Kamer van Koophandel en zijn door de Kamer van Koophandel vernietigd.

2.11 Op 17 december 2008 is een ex parte bevel gegeven jegens Spedo Business Papers B.V. te Amersfoort (hierna: Spedo) waarin zij wordt bevolen inbreukmakende zaken af te geven. Er bevonden zich echter geen facturen/poststukken meer bij Spedo.

2.12 Stichting Internet Domeinnaam Registratie Nederland (hierna: SION), die het beheer en de registratie van .ni-domeinnamen als haar taak heeft, heeft haar medewerking verleend aan het ontoegankelijk maken van de domeinnamen kvkregister.nl en kvkhandelsregister.nl en aan het achterhalen van nog andere .ni-domeinnamen die geregistreerd zijn en die de tekens "KvK" of "Handelsregister" bevatten.

3. Het geschil

3.1 De vordering luidt om bij vonnis uitvoerbaar bij voorraad:

1. gedaagden ieder afzonderlijk te bevelen iedere inbreuk op de merk- auteurs-, en handelsnaamrechten van eiseres alsmede iedere andere onrechtmatige handelingen jegens eiseres per direct te staken en gestaakt te houden, daaronder mede begrepen het staken van ieder gebruik van het in de dagvaarding omschreven "inbreukmakende logo", het staken van ieder gebruik van de aanduidingen "KVK", "KVK handelsregister", "KVK register", "Kantoor voor Klanten", "handelsregister", het staken van iedere (verdere) openbaarmaking of verveelvoudiging (verspreiding daaronder begrepen) van de in de dagvaarding omschreven "nepfacturen", het staken van het aanbieden van inbreukmakende/of onrechtmatige informatie op een website op de wijze zoals omschreven in de dagvaarding;

2. gedaagden ieder afzonderlijk te bevelen zich te onthouden van iedere andere verwijzing naar eiseres, haar merkrechten, auteursrechten en/of handelsnamen in woord, beeld en/of geschrift;

3. gedaagden ieder afzonderlijk te bevelen alle door hen of op hun naam geregistreerde woord-en/of beeldmerken, die identiek zijn aan of overeenstemmen met enig door eiseres geregistreerd merk of door eiseres gebruikte handelsnaam, waaronder mede begrepen het woord/beeldmerk "Kantoor voor Klantenservice", binnen 2 dagen na betekening van dit vonnis door te halen, en om de advocaat van eiseres onverwijld documenten te doen toekomen waaruit deze doorhaling blijkt;

4. gedaagden ieder afzonderlijk te bevelen om alle door hen, op hun naam of ten behoeve van hen geregistreerde domeinnamen - met uitzondering van de hierna onder 5 genoemde domeinnamen - die identiek zijn aan of overeenstemmen met enig door eiseres geregistreerd merk of door eiseres gebruikte handelsnaam, binnen 2 dagen na betekening van dit vonnis, door te halen en

niet opnieuw te registreren, daaronder mede begrepen de hierna te noemen domeinnamen:

- tradingregister.nl;
- tradingregister.com;
- handels-register.nl;
- handelsregisteronline.nl;
- mijn-kvk.nl;
- mijnkvk.nl;
- onlinehandelsregister.nl;
- kvkhandelsregister.biz;
- kvkregister.biz;
- kvkregister.net;
- kvkhandelsregister.oet;
- kantoorvoorklantenservice.nl;
- Kvkregister.info;
- Kvkhandelsregister.info;

en om de advocaat van eiseres onverwijld documenten te doen toekomen waaruit deze doorhalingen blijken;

5. gedaagden ieder afzonderlijk te bevelen om de domeinnamen kvkhandelsregister.nl, kvkhandelsregister.com, kvkregister.nl, kvkregister.com, voor zover zij houder zijn van deze domeinnaam, binnen 5 dagen na betekening van dit vonnis over te dragen aan eiseres en daartoe iedere medewerking te verlenen, dan wel en voor zover deze domeinnamen door SION onttrokken zijn binnen voornoemde termijn iedere medewerking te verlenen die nodig is om voornoemde domeinnamen over te dragen aan eiseres en/of op naam van eiseres te stellen;

6. gedaagden hoofdelijk te bevelen om aan de advocaat van eiseres binnen 5 dagen na betekening van dit vonnis, een overzicht te verschaffen van:

- alle door of ten behoeve van gedaagde(n) geregistreeerde domeinnamen die de aanduiding "kvk" en/of "handelsregister" en/of "register" en/of "kantoor voor klanten" bevatten, onder opgaaf van de houder van deze domeinnaam en bewijsstukken waaruit dit blijkt;
- alle door of ten behoeve van gedaagde(n) geregistreeerde merken die de aanduiding "kvk" en/of "handelsregister" en/of "register" en/of "kantoor voor klanten" bevatten en een overzicht van alle door of ten behoeve van gedaagde(n) geregistreeerde beeldmerken die identiek zijn aan of overeenstemmen met enig door eiseres geregistreeerd (beeld)merk, onder opgaaf van de houder van deze (beeld)merken en bewijsstukken waaruit dit blijkt;

7. gedaagden hoofdelijk te bevelen binnen 10 dagen na betekening van dit vonnis, een verklaring van een (door eiseres aan te wijzen en door gedaagden te betalen) onafhankelijke register-accountant te overleggen, waaruit blijkt:

- a. hoeveel nefacturen in totaal zijn verzonden;
- b. hoeveel nefacturen thans nog in omloop zijn;
- c. hoeveel nefacturen gepland waren om verzonden te worden;

8. gedaagden hoofdelijk te veroordelen tot betaling van een voorschot van € 250.000,-, althans een door de voorzieningenrechter in goede justitie te bepalen bedrag, als voorschot op de door eiseres geleden schade;

9. gedaagden hoofdelijk te veroordelen tot betaling van alle daadwerkelijk gemaakte proceskosten, op grond

van artikel 1019h Wetboek van Burgerlijke Rechtsvordering (hierna: Rv), tot op 10 maart 2009 begroot op € 110.000,-, te vermeerderen met alle in de procedure nog te maken daadwerkelijke gerechtelijke kosten;

10. gedaagden hoofdelijk te veroordelen tot betaling aan eiseres van een onmiddellijk opeisbare dwangsom van €20.000,-, althans een door de voorzieningenrechter in goede justitie te bepalen bedrag, voor iedere keer of- en zulks ter keuze van eiseres - iedere dag of gedeelte van een dag dat gedaagde(n) een of meer bevelen zoals genoemd onder 1 t/m 7 met of met volledig nakomen;

11. de termijn waarbinnen de eis in de hoofdzaak moet zijn ingesteld, als bedoeld in artikel 1019i Rv te bepalen op 6 maanden na het in deze zaak te wijzen vonnis, althans een zodanige termijn als de voorzieningenrechter redelijk acht.

3.2 Tegen de achtergrond van de vaststaande feiten heeft de Kamer van Koophandel aan de vordering ten grondslag gelegd dat - kort gezegd - gedaagden inbreuk maken op haar intellectuele eigendomsrechten en onrechtmatig jegens haar hebben gehandeld. Gedaagden zijn gehouden de schade die zij daardoor heeft geleden te vergoeden, aldus de Kamer van Koophandel.

3.3 Het verweer strekt tot afwijzing van de vordering, met veroordeling bij vonnis uitvoerbaar bij voorraad van de Kamer van Koophandel in de kosten van het geding.

3.4 Gedaagden hebben daartoe primair aangevoerd dal zij een website wilden ontwikkelen voor een zoekmachine voor bedrijven en dat zij in het kader van een promotiestunt aan 1,4 miljoen Nederlandse bedrijven een aanbiedingsbrief wilden sturen met een huisstijl die vergelijkbaar, maar niet gelijk zou zijn aan die van de Kamer van Koophandel. Gedaagden hebben zich daarbij op geen enkel moment gerealiseerd dat de brief in een dergelijke mate op de factuur van de Kamer van Koophandel zou lijken dat verwarring was te verwachten of zelfs sprake zou zijn van een inbreuk op het merk, handelsnaam- of auteursrecht van de Kamer van Koophandel.

Daar komt bij dat:

ten aanzien van Kantoor voor Klanten

- het door Kantoor voor Klanten gebruikte logo geen teken is dat gelijk is aan of overeenstemt met het merk van de Kamer van Koophandel, zoals vereist in artikel 2.20 lid in Beneluxverdrag inzake de intellectuele eigendom (merken en tekeningen of modellen) (hierna: BVIE);

- de aanbiedingsbrief niet overeenstemt met de factuur van de Kamer van Koophandel, dus betreft het geen openbaarmaking of vervalsing van een werk als bedoeld in artikel 12 en 13 Auteurswet;

ten aanzien van KVK Benelux Corporation

- de letters "KvK" in de domeinnamen in combinatie met andere woorden worden gebruikt en nimmer als zelfstandig teken, daarmee hebben ze dermate voldoende onderscheidend vermogen dat verwarring niet te duchten is;

- de website kvkhandelsregister.nl met overeenstemt met die van de Kamer van Koophandel, zodat het geen

openbaarmaking is of verveelvoudiging van een werk als bedoeld in artikel 12 en 13 Auteurswet;

ten aanzien van Kantoor voor Klantenservice 8 . V.

- de Kamer van Koophandel geen bewijs heeft overgelegd dat Kantoor voor Klantenservice B.V. de factuur van Sandd voor het verzenden van de mailing heeft betaald;

- de naam Kantoor voor Klantenservice B.V. in de domeinnaam en een beeldmerk stemt niet overeen met een van de door de Kamer van Koophandel geregistreerde merken; ook een afkorting "KVKS" stemt niet overeen met het geregistreerde merk "KvK". De naam heeft voldoende onderscheidend vermogen, zodat verwarring kan worden uitgesloten;

ten aanzien van de natuurlijke personen

er geen grond is om op basis van de eigenlijke doorbraak tot een onrechtmatig handelen van een van de betrokken natuurlijke personen te komen, aangezien geen misbruik wordt gemaakt van het identiteitsverschil tussen twee rechtspersonen, noch sprake is van een schijnhandeling;

- er evenmin grond is om op basis van de oneigenlijke doorbraak tot een onrechtmatig handelen van een van de betrokken natuurlijke personen te komen.

Voorts hebben gedaagden aangevoerd dat de Kamer van Koophandel geen (spoedeisend) belang heeft bij haar vordering.

Gedaagden betwisten subsidiair de hoogte van de door de Kamer van Koophandel gevorderde schadevergoeding en proceskosten.

4. De beoordeling

4.1 De voorzieningenrechter stelt vast dat hij bevoegd is kennis te nemen van de vorderingen van de Kamer van Koophandel, aangezien de vermeende inbreukmakende handelingen onder meer in Rotterdam zijn gepleegd.

4.2 Volgens gedaagden heeft de Kamer van Koophandel geen spoedeisend belang bij haar vorderingen omdat Kantoor voor Klanten na het eerste bericht van de raadvrouw van de Kamer van Koophandel de verzending van de facturen heeft gestaakt, een reallactie is gestart, alle 1,4 miljoen brieven zijn getraceerd, vanaf 7 januari 2009 geen brief meer is ontvangen, Kantoor voor Klanten de website uit de lucht heeft gehaald, sindsdien geen verdere brieven meer zijn verzonden noch een website openbaar is gemaakt, met uitzondering van tradingregister.com, welke website inmiddels ook niet meer bereikbaar is. De voorzieningenrechter verwerpt dit verweer reeds omdat de Kamer van Koophandel, gezien het voortzetten van de website van Kantoor voor Klanten via de domeinnaam tradingregister.nl, zelfs nadat op 12 december 2009 Kantoor voor Klanten door de voorzieningenrechter bij de rechtbank Groningen is bevolen elke inbreuk op de merken en auteursrechten van de Kamer van Koophandel te staken, er niet zonder meer van uit hoeft te gaan dat gedaagden geen inbreuk meer zullen maken op haar intellectuele eigendomsrechten. Daar komt bij dat SION nog niet heeft ingestemd met ter beschikkingstelling van de domeinnamen kvkhandelsregister.nl, kvkregister.nl, handelsregister.nl., handelsregisteronline.nl,

kvk-handelsregister.nl, kvkregister.nl, mijn-kvk.nl, mijnkvk.nl en onlinehandelsregister.nl aan de Kamer van Koophandel, nu een of meer van de gedaagden, die houders zijn van de diverse domeinnamen bezwaar hebben gemaakt tegen de onttrekking. Dit betekent dat de mogelijkheid bestaat dat gedaagden opnieuw gebruik zullen maken van deze domeinnamen en daarmee de inbreukmakende handelingen kunnen voortzetten.

4.3 Partijen twisten over de vraag of gedaagden inbreuk hebben gemaakt op het intellectuele eigendomsrecht van de Kamer van Koophandel. Naar voorlopig oordeel van de voorzieningenrechter is dat het geval, zowel met betrekking tot het woord- en beeldmerk van de Kamer van Koophandel, haar auteursrechten op de grafische voorstelling van het logo, de website en de factuur en de handelsnamen KVK, KvK, handelsregister, KvK Nederland, KvK NL, kvk.nl, en handelsregister.nl. Nagenoeg aan alle voorwaarden waaronder volgens de wet sprake is van inbreuk is voldaan. Hij overweegt daartoe als volgt.

4.4 Voor wat betreft het merkrecht geldt dat voor een geslaagd beroep op artikel 2.20 lid 1 sub b en c BVIE in ieder geval is vereist dat merk en teken met elkaar overeenstemmen. Daarvan is sprake indien- mede gelet op de bijzonderheden van het gegeven geval en met name de onderscheidende kracht van het merk en teken, elk in zijn geheel en in onderling verband beschouwd, auditief, visueel of begripsmatig zodanige gelijkenis vertonen dat reeds daardoor de mogelijkheid bestaat dat bij het publiek dat met het teken wordt geconfronteerd een verband tussen merk en teken wordt gelegd. Daarbij betreft de voorzieningenrechter ook het verwarringsgevaar. Naar vaste jurisprudentie gaat het om de totaalindruk bij het relevante publiek, in dit geval de ondernemer.

4.5 Voor wat betreft de handelsnaam en daarmee ook de domeinnaam geldt dat artikel 5 Hnw het voeren van een handelsnaam verbiedt, die reeds door een ander rechtmatig wordt gevoerd, of van diens handelsnaam slechts in zo geringe mate afwijkt dat, in verband met de aard van de ondernemingen en de plaats waar zij gevestigd zijn, bij het publiek tussen de onder die handelsnaam gedreven ondernemingen verwarring te duchten is.

4.6 Gedaagden hebben erkend dat het de bedoeling was om in het kader van een publiciteitsstunt voor een vergelijkbare huisstijl als die van de Kamer van Koophandel te kiezen. De facturen vertonen qua logo, opmaak, kleurstelling, lay-out en gebruikte handelsnaam (KvK) en aanduidingen (handelsregister), een dermate sterke gelijkenis met de facturen die jaarlijks door de Kamer van Koophandel worden verstuurd ter zake de jaarlijkse bijdrage aan de Kamer van Koophandel, dat sprake is van een aanzienlijk verwarringsgevaar voor de ondernemers. Ook de website waarnaar op de facturen wordt verwezen vertoont qua lay-out, opmaak, grafische vormgeving, kleurstelling en domeinnaam, een sterke gelijkenis met de website van de Kamer van Koophandel, hetgeen gevaar voor verwarring oplevert. Het verwarringsgevaar heeft zich ook daadwerkelijk verwezenlijkt. Ondernemers zijn overgegaan tot beta-

ling van facturen aan Kantoor voor Klanten en ook onverschuldigd aan de Kamer van Koophandel, terwijl zij in de veronderstelling waren dat zij daarmee hun jaarlijkse bijdrage aan de Kamer van Koophandel voldeden. Door veel inspanning van de Kamer van Koophandel is voorkomen dat ondernemers massaal tot betaling van de facturen aan Kantoor voor Klanten zijn overgegaan.

4.7 Vraag is nu of gedaagden aansprakelijk zijn voor de schade die is voortgevloeid uit het versturen van de hiervoor genoemde facturen en de voorbereidingshandelingen tot het verzenden van (nog meer van) dergelijke facturen. Naar voorlopig oordeel van de voorzieningenrechter is dat het geval. Alles wijst erop dat gedaagden sub 4 tot en met 8 alles in het werk hebben gesteld om in korte tijd veel geld bij elkaar te krijgen. Dit hebben zij ook met zoveel woorden erkend. Zij hebben immers aangevoerd dat zij met elkaar in contact zijn gekomen via het geloof en dat zij op enig moment het idee hebben opgevat om een onderneming op te zetten, teneinde winst te genereren die dan zou worden aangewend voor een goed doel. Bij de uitvoering van het idee en daarmee bij de inbreukmakende handelingen hebben gedaagden 4 tot en met 8 weliswaar ieder hun eigen rol gespeeld, maar niettemin als behorend tot een groep van personen, zowel natuurlijke personen als rechtspersonen, die onrechtmatig schade hebben toegebracht, terwijl de kans op het aldus toebrengen van schade hen had behoren te weerhouden van hun aan hen toerekenbare gedragingen in groepsverband (art. 6:166 Burgerlijk Wetboek). In die zin zijn zij dan ook allen hoofdelijk aansprakelijk voor de schade. Zij hebben het idee samen opgevat en uitgevoerd, zodat zij ook samen de negatieve gevolgen van hun daden zullen dienen te dragen. In dit verband zijn mede de volgende feiten in onderlinge samenhang van belang.

[A]

Op 19 juni 2008 heeft [A] de website met domeinnaam kvkhandelsregister.nl geregistreerd. [A] is voorts houder van onder meer de domeinnamen kvkregister.info, kvkhandelsregister.info en kvkhandelsregister.com. Via Eagles B.V. is hij eveneens indirect houder van de website kantoorvoorklanten-service.nl. Op 14 juli 2008 heeft [A] het woordbeeldmerk "Kantoor voor Klanten-service" bij het Benelux Bureau voor de Intellectuele Eigendom gedeponereerd. Op 22 september 2008 heeft [A] (samen met [C]) de onderneming Kantoor voor Klanten opgericht. Op 13 december 2008 heeft [A] de domeinnaam tradingregister.nl geregistreerd. Via deze domeinnaam werd de website van Kantoor voor Klanten voortgezet, zoals deze eerder via kvkhandelsregister.nl werd geëxploiteerd. Deze domeinnaam en ook de domeinnaam kvkhandelsregister.nl werden vanaf enig moment niet meer gehost door Enliven. De websites zijn verplaatst naar een provider in de V.S., zijnde GoDaddy.

[B]

Op 8 september 2008 heeft [B] een abonnement aangevraagd bij Ad Hoc Data B.V., een onderneming gespecialiseerd in het leveren van adressenbestanden. Met het afgesloten abonnement heeft [B] de beschikking

verkregen over 1,4 miljoen adressen van in Nederland gevestigde ondernemingen. Op 11 november 2008 heeft [B] de te drukken facturen (nog zonder tekst) digitaal aangeleverd aan Spedo. Kantoor voor Klanten-service B.V. is gevestigd aan het adres [adres] te Den Haag, waar ook Enliven is gevestigd en waar [B] woont. Enliven is de eenmanszaak van [B]. [B] heeft ook contact onderhouden met Sandd inzake de planning en de betaling aan Sandd. Bij brief van 12 december 2008 heeft de raadvrouw van de Kamer van Koophandel Enliven.nl ([B]) verzocht de website www.kvkhandelsregister.nl per direct offline te zetten c.q. ontoegankelijk te maken. Bij e-mail van 12 december 2008 heeft [B] geantwoord dat pas actie ondernomen kan worden nadat een gerechtelijk bevel is uitgesproken. Vervolgens heeft Enliven echter haar medewerking verleend aan het doorleiden van de website www.kvkhandelsregister.nl naar www.tradingregister.com, waardoor de inbreukmakende informatie toch nog zichtbaar bleef. Enliven is de hosting provider van de domeinnamen Kvkregister.nl en Kvkhandelsregister.nl. Ook de domeinnamen handelsregister.nl, handelsregisteronline.nl, kvkhandelsregister.nl, kvkregister.nl, mijnkvk.nl, mijnkvk.nl en onlinehandelsregister.nl zijn volgens opgaaf van de SION via Enliven geregistreerd. [B], althans zijn e-mailadres [e-mail B], staat als licentienemer vermeld bij de domeinnamen kvkhandelsregister.be en kvkregister.be.

[C]

[C] was (naast [A]) medeoprichter van de onderneming Kantoor voor Klanten. Voor het vestigingsadres van Kantoor voor Klanten is het woonadres van [C] gebruikt. Het drukken van de onder 2.5 genoemde facturen is in november 2008 verzorgd door Spedo. De contacten met Spedo zijn onderhouden door [C] (en [D]). [C] is de persoon die samen met [D] op of omstreeks 24 oktober 2008 Data B heeft bezocht om aldaar een opdracht te plaatsen namens Kantoor voor Klanten.

[D]

Na het uitreden op 1 oktober 2008 van [A] heeft [D] zijn plaats van bestuurder van Kantoor voor Klanten ingenomen. Ook [D] heeft contacten onderhouden met Spedo en daar de order geplaatst. De tekst voor de factuur alsmede de adressen zijn later ingeprint door Data B waarvoor [D] de contactpersoon is. Ook [D] heeft op of omstreeks 24 oktober 2008 Data B bezocht (zie hiervoor bij [C]) en namens Kantoor voor Klanten een order bij Data B geplaatst voor het indrukken van de tekst en adressen op 1,4 miljoen facturen.

[E]

[E] is enig aandeelhouder en bestuurder van de op 16 oktober 2008 opgerichte vennootschap Kantoor Voor Klantenservice B.V. [E] handelt ook onder de naam Deo Consultancy. [E] heeft onder de naam Deo Consultancy contact onderhouden met het postbedrijf Sandd. Sandd heeft op 27 oktober 2008 aan [E]/Deo Consultancy een offerte uitgebracht betrekking hebbende op verzending van 2,8 miljoen poststukken. [E] heeft de order geplaatst bij Sandd. Eind november 2008

heeft [E] met Sandd afgesproken dat de facturen in drie delen zullen worden verstuurd: 357.000 stuks met uiterlijke datum waarop bezorgd zal zijn 9 december 2008, 348.000 stuks 12 december 2008 en 700.000 stuks 16 december 2008. De facturen voor de mailing die op 9 december 2008 verstuurd zal worden, werd op verzoek van [E] niet geadresseerd aan Deo Consultancy maar aan Kantoor voor Klanten. De opdrachtbevestiging en de voorschotnota van 24 november 2008 heeft Sandd aan Kantoor voor Klanten gestuurd. Op 10 december 2008 heeft [E] Sandd verzocht de op 12 december 2008 te bezorgen batch niet meer te bezorgen. Sandd heeft [E] de reeallactie bevestigd, maar eveneens aangegeven dat de partij reeds was ingesorteerd en verder verdeeld was in hun decentrale organisatie. Volgens Sandd zou 30% toch bezorgd worden. [E] heeft de betalingen aan Sandd verricht.

4.8 De in het kader van de uitvoering van het door voornoemde natuurlijke personen voorgenomen doel opgerichte gebruikte vennootschappen zijn eveneens hoofdelijk aansprakelijk voor de door de Kamer van Koophandel geleden schade. Immers op naam van Kantoor voor Klanten is de inbreukmakende factuur uitgebracht en Kantoor voor Klanten maakt gebruik van de domeinnaam kvkhandelsregister.nl. KVK Benelux Corporatie is houdster van de domeinnamen kvkhandelsregister.nl, kvkhandelsregister.biz, kvkregister.biz, kvkregister.net en kvkhandelsregister.net. Voorts heeft Kantoor voor Klantenservice B.V. de factuur van Sandd betaald voor het verzenden van de mailing. Ook deze rechtspersonen behoren tot de samenwerkende groep van personen die onrechtmatig schade aan de Kamer van Koophandel hebben toegebracht. De voorzieningenrechter is voorshands van oordeel dat de groep te kwader trouw heeft gehandeld en bewust heeft getracht onvoldoende oplettende ondernemers op geraffineerde wijze ertoe te bewegen bedragen op een bankrekening van de groep te betalen in de volle wetenschap dat die ondernemers dat nimmer zouden doen, indien zij met in de onjuiste veronderstelling zouden zijn gebracht dat zij aan de Kamer van Koophandel betaalden.

4.9 De voorzieningenrechter stelt voorop dat met betrekking tot een voorziening in kort geding, bestaande in een veroordeling tot betaling van een geldsom, volgens vaste rechtspraak van de Hoge Raad terughoudendheid op zijn plaats is en dat dienaangaande naar behoren feiten en omstandigheden moeten worden aangewezen die meebrengen dat een zodanige voorziening uit hoofde van onverwijlde spoed geboden is. De voorzieningenrechter is van oordeel dat de Kamer van Koophandel in dit opzicht onvoldoende gesteld heeft om tot het oordeel te kunnen leiden dat van spoedeisendheid in de zojuist bedoelde zin sprake is. De Kamer van Koophandel heeft immers niet meer gesteld dan dat gedaagden er alles aan lijken te doen om ongrijpbaar te blijven. Volgens de Kamer van Koophandel is zeer aannemelijk dat gedaagden, indien voor het verkrijgen van een schadevergoeding moet worden gewacht op de uitkomst van een bodemprocedure, te zijner tijd onvindbaar zijn en/of zich hebben ontdaan van

hun vermogen. Hiermee heeft de Kamer van Koophandel onvoldoende concrete feiten en omstandigheden aangevoerd op grond waarvan de rechter kan beoordelen of met de betaling van deze concrete vordering voldoende spoedeisend belang aanwezig is. Voor het verkrijgen van zekerheid staan andere rechtswegen open. De vordering strekkende tot het verkrijgen van een voorschot op de schadevergoeding dient derhalve bij gebrek aan een (voldoende) gesteld spoedeisend belang te worden afgewezen.

4.10 De vorderingen die ertoe strekken - kort gezegd - gedaagden de gelegenheid te ontnemen tot het plegen van verdere merkinbreuken en/of het jegens de Kamer van Koophandel onrechtmatig handelen te hervatten zijn toewijsbaar, op de wijze en in de vorm als hierna omschreven.

4.11 De verzochte dwangsommen zijn slechts toewijsbaar ten aanzien van die personen die het in hun macht hebben om te doen waartoe de dwangsom hen beoogt te bewegen, en/of om na te laten hetgeen waarvan de dwangsom hen beoogt te weerhouden. De dwangsommen uilen worden gematigd en gemaximeerd zoals hierna omschreven.

4.12 De Kamer van Koophandel vordert op grond van artikel 1019b Rv alle reeds door haar gemaakte en nog te maken gerechtelijke kosten, waaronder begrepen alle kosten voor rechtsbijstand, welke op 10 maart 2009 volgens haar reeds ruim € 110.000,- inclusief BTW bedroegen. Ter onderbouwing van deze kosten heeft de Kamer van koophandel een kostenstaat overgelegd. Aangezien het hier om een kort geding gaat, zal de vordering overeenkomstig de door het LOVC in samenspraak met de Nederlandse Orde van Advocaten samengestelde en sinds 1 augustus 2008 geldende indicatietarieven in IE-zaken worden toegewezen tot het bedrag van € 15.000,-. De voorzieningenrechter merkt hierbij op dat het daarbij gaat om de ten behoeve van dit kort geding gemaakte kosten.

4.13 Gedaagden zullen als de in het ongelijk gestelde partij worden veroordeeld in de op voornoemd bedrag begrote advocaatkosten en in de kosten aan vast recht die door de Kamer van Koophandel zijn gemaakt.

4.14 In verband met het bepaalde in artikel 1019i Rv zal de voorzieningenrechter de redelijke termijn waarbinnen een bodemprocedure aanhangig moet worden gemaakt stellen op zes maanden na het wijzen van dit vonnis.

5. De beslissing

De voorzieningenrechter,

1. beveelt gedaagden ieder afzonderlijk iedere inbreuk op de merk- auteurs,- en handelsnaamrechten van eiseres alsmede iedere andere onrechtmatige handeling jegens eiseres per direct te staken en gestaakt te houden, daaronder begrepen het staken van ieder gebruik van het in de dagvaarding omschreven "inbreukmakende logo", het staken van ieder gebruik van de aanduidingen "KVK", "KVKhandelsregister". "KVK register", "Kantoor voor Klanten", "handelsregister", het staken van iedere (verdere) openbaarmaking of veelvoudiging (verspreiding daaronder begrepen) van de in de dagvaarding omschreven "nepfacturen". Het

staken van het aanbieden van inbreukmakende en/of onrechtmatige informatie op een website op de wijze zoals omschreven in de dagvaarding;

2. beveelt gedaagden ieder afzonderlijk zich te onthouden van iedere andere verwijzing naar eiseres. Haar merkrechten, auteursrechten en/of handelsnamen in woord, beeld en/of geschrift;

3. beveelt gedaagden ieder afzonderlijk alle door hen of op hun naam geregistreerde woord-, en/of beeldmerken, die identiek zijn aan of overeenstemmen met enig door eiseres geregistreerd merk of door eiseres gebruikte handelsnaam, waaronder mede begrepen het woord/beeldmerk "Kantoor voor Klantenservice", binnen 7 dagen na betekening van dit vonnis door te halen, en om de advocaat van eiseres onverwijld documenten te doen toekomen waaruit deze doorhaling blijkt;

4. beveelt gedaagden ieder afzonderlijk om alle door hen, op hun naam of ten behoeve van hen geregistreerde domeinnamen - met uitzondering van de hierna onder 5 genoemde domeinnamen - die identiek zijn aan of overeenstemmen met enig door eiseres geregistreerd merk of door eiseres gebruikte handelsnaam, binnen 7 dagen na betekening van dit vonnis, door te halen en niet opnieuw te registreren, daaronder mede begrepen de hierna te noemen domeinnamen:

tradingregister.nl;

tradingregister.com;

handels-register.nl;

handelsregisteronline.nl;

mijn-kvk.nl;

mijnkvk.nl;

onlinehandelsregister.nl;

kvkhandelsregister.biz;

kvkregister.biz;

kvkregister.net;

kvkhandelsregister.net;

kantoorvoorklantenservice.nl;

Kvkregister.info;

Kvkhandelsregister.info;

en om de advocaat van eiseres onverwijld documenten te doen toekomen waaruit deze doorhalingen blijken;

5. beveelt gedaagden ieder afzonderlijk om de domeinnamen kvkhandelsregister.nl, kvk-handelsregister.com, kvkregister.nl, kvkregister.com, voor zover zij houder zijn van deze domeinnaam, binnen 7 dagen na betekening van dit vonnis over te dragen aan eiseres en daartoe iedere medewerking te verlenen, dan wel, voor zover deze domeinnamen door SION onttrokken zijn, binnen voornoemde termijn iedere medewerking te verlenen die nodig is om voornoemde domeinnamen over te dragen aan eiseres en/of op naam van eiseres te stellen;

6. beveelt gedaagden ieder afzonderlijk om aan de advocaat van eiseres binnen 5 dagen na betekening van dit vonnis, een overzicht te verschaffen van:

- alle door of ten behoeve van hem/haar geregistreerde domeinnamen die de aanduiding "kvk" en/of "handelsregister" en/of "register" en/of "kantoor voor klanten" bevatten, onder opgaaf van de houder van deze domeinnaam en bewijsstukken waaruit dit blijkt;

- alle door of ten behoeve van hem/haar geregistreerde merken die de aanduiding "kvk" en/of "handelsregister" en/of "register" en/of "kantoor voor klanten" bevatten en een overzicht van alle door of ten behoeve van hem/haar geregistreerde beeldmerken die identiek zijn aan of overeenstemmen met enig door eiseres geregistreerd (beeld)merk, onder opgaaf van de houder van deze (beeld)merken en bewijsstukken waaruit dit blijkt;

7. beveelt gedaagden binnen 21 dagen na betekening van dit vonnis en aanwijzing van na te noemen registeraccountant, een verklaring van een (door eiseres aan te wijzen en door gedaagden te betalen) onafhankelijke registeraccountant te overleggen, waaruit blijkt, voor zover mogelijk:

a. hoeveel "nepfacturen" in totaal zijn verzonden;

b. hoeveel "nepfacturen" thans nog in omloop zijn;

c. hoeveel "nepfacturen" gepland waren om verzonden te worden;

8. beveelt ieder van gedaagden die het aangaat tot betaling aan eiseres van een onmiddellijk opeisbare dwangsom van € 10.000,-, voor iedere keer of, indien van toepassing, iedere dag dat gedaagde(n) een of meer bevelen zoals genoemd onder 1 t/rn 7 niet of niet volledig nakomen, zulks met een maximum aan te verbeuren dwangsommen per gedaagde van €100.000,-;

9. bepaalt dat de termijn waarbinnen de eis in de hoofdzaak moet zijn ingesteld, als bedoeld in artikel 1019i Rv op 6 maanden na dit vonnis;

10. veroordeelt gedaagden in de kosten van dit kort geding, tot aan deze uitspraak aan de zijde van de Kamer van Koophandel bepaald op €262,- aan verschotten en op €15.000, aan salaris voor de advocaat;

11. verklaart dit vonnis uitvoerbaar bij voorrad;

12. wijst af het meer of anders gevorderde.

Dit vonnis is gewezen door mr. C. Bouwman, voorzieningenrechter, in tegenwoordigheid van mr. V. Bouchla, griffier.