

afschrift

**vonnis**

---

**RECHTBANK 'S-HERTOGENBOSCH**

Sector civiel recht

zaaknummer / rolnummer: 240778 / KG ZA 11-902

**Vonnis in kort geding van 6 februari 2012**

in de zaak van

de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid  
**TOP RAAM DECORATIES B.V.**,  
gevestigd te Barendrecht,  
eiseres,  
advocaat mr. J.P.M. Borsboom,  
procesadvocaat mr. M.P.J. Peters,

tegen

1. vennootschap onder firma **TOPDEAL PLAZA**,  
gevestigd te Veghel,
  2. [REDACTED]
  3. [REDACTED]  
wonende te [REDACTED]
  3. [REDACTED]  
wonende te [REDACTED]
- gedaagden,  
advocaat mr. C. Jeunink te 's-Hertogenbosch.

Partijen worden Top Raam Decoraties B.V. en Topdeal Plaza v.o.f. c.s. genoemd.

**1. De procedure**

1.1. De procedure blijkt uit:

- de dagvaarding van 22 december 2011 met 11 producties;
- de bij brief van 19 januari 2012 namens Topdeal Plaza v.o.f. c.s. ingediende 9 producties;
- de bij brief van 20 januari 2012 namens Top Raam Decoraties B.V. ingediende producties 12 tot en met 14;
- de mondelinge behandeling van 23 januari 2012;
- de pleitnota van Top Raam Decoraties B.V.;
- de pleitnota van Topdeal Plaza v.o.f. c.s.;
- de vermindering van eis;

1.2. Ter zitting heeft de advocaat van Topdeal Plaza v.o.f. c.s. bezwaar gemaakt tegen de door Top Raam Decoraties B.V. op vrijdagmiddag 20 januari 2012 ingediende producties 12 tot en met 14. Volgens Topdeal Plaza v.o.f. c.s. zijn deze stukken te laat (te weten binnen 24 uur voor de terechtzitting) ingediend en heeft zij zich niet op deze stukken kunnen voorbereiden.

1.3. De voorzieningenrechter heeft na het verhandelde ter zitting geen reden gezien deze stukken buiten beschouwing te laten. De stukken betreffen slechts briefpapier en een tweetal brochures van Top Raam Decoraties B.V. die haar standpunt moeten onderbouwen dat Top Raam Decoraties B.V. zich bedient van de handelsnaam *Top Raamdecoraties*. Dat Topdeal Plaza v.o.f. c.s. hierdoor procestechnisch in een nadelige positie is komen te verkeren is niet gebleken.

1.4. Ten slotte is vonnis bepaald op 6 februari 2012.

## 2. De feiten

2.1. Top Raam Decoraties B.V., gevestigd in Barendrecht, is een internationaal opererende onderneming, opgericht op 2 november 1989, en handelt in raamdecoraties en zonweringproducten. Top Raam Decoraties B.V. levert met name componenten voor deze producten aan leveranciers/detailhandelaren en/of fabrikanten van raamdecoratieproducten. Top Raam Decoraties B.V. voert sedert 1995 tevens de handelsnaam *Top Raamdecoraties*. Voor met name de Amerikaanse markt gebruikt Top Raam Decoraties B.V. de handelsnaam *Top Window Covering*.

2.2. Topdeal Plaza v.o.f., gevestigd in Veghel, is op 2 januari 2010 opgericht door de heren ████████ en ████████ die ook thans haar vennoten zijn. Topdeal Plaza v.o.f. c.s. exploiteren onder de naam Topdeal Plaza een webwinkel (via internet) voor de consument in Nederland en Vlaanderen in producten voor in en om het huis, waaronder maar zeker niet uitsluitend raamdecoratie-artikelen.

Topdeal Plaza is de overkoepelende handelsnaam van Topdeal Plaza v.o.f. c.s. Onder deze handelsnaam gebruiken zij diverse (handels)namen zoals Topdeal Zonwering, Topdeal Verlichting, Topdeal Laminaat, Topdeal Gietsvloer, Topdeal Hekwerk, Topdeal Garagedeur en *Topdeal Raamdecoratie*. Deze (handels)namen die Topdeal Plaza v.o.f. c.s. in het handelsverkeer gebruikt staan niet ingeschreven in het handelsregister. Reden waarom Top Raam Decoraties B.V. ter zitting haar eis om de handelsnaam in het handelsregister te wijzigen heeft laten vallen.

2.3. In de loop van 2011 is het Top Raam Decoraties B.V. bekend geworden dat Topdeal Plaza v.o.f. c.s. een onderneming voeren met een handelsnaam die volgens haar in grote mate overeenstemt met haar handelsnaam. Bij brief van 26 augustus 2011 heeft Top Raam Decoraties B.V. Topdeal Plaza v.o.f. c.s. gesommeerd om hun naam *Topdeal raamdecoratie* te wijzigen omdat deze naam teveel lijkt op haar handelsnaam *Top Raamdecoraties*, waardoor verwarring is ontstaan in de branche: Top Raam Decoraties B.V. werd door enkele van haar afnemers geassocieerd met de webwinkel van Topdeal Plaza v.o.f. c.s., terwijl Top Raam Decoraties B.V. niets van doen heeft met verkoop via internet rechtstreeks aan de consument. Top Raam Decoraties B.V. kan deze negatieve verdenkingen wegens belangenverstremming met haar afnemers niet gebruiken.

2.4. Naar aanleiding van de sommatie heeft tussen partijen een briefwisseling plaatsgevonden. Topdeal Plaza v.o.f. c.s. zijn niet bereid hun handelsnaam te wijzigen. Van handelen in strijd met het handelsnaamrecht is volgens haar geen sprake.

### 3. Het geschil

3.1. Top Raam Decoraties B.V. vordert na vermindering van de eis - samengevat - Topdeal Plaza v.o.f. c.s. te veroordelen om binnen 24 uur na het te wijzen vonnis elke inbreuk op het handelsnaamrecht van Top Raam Decoraties B.V. te staken en gestaakt te houden, op straffe van een dwangsom en Topdeal Plaza v.o.f. c.s. te veroordelen in de kosten van dit geding en in de nakosten.

3.2. Hieraan legt zij - samengevat - ten grondslag dat Top Raam Decoraties B.V. de handelsnaam *Top Raamdecoraties* voert sedert 1995. Topdeal Plaza v.o.f. c.s. maken met hun handelsnaam *Topdeal Raamdecoratie* inbreuk op haar handelsnaam *Top Raamdecoraties*. Topdeal Plaza v.o.f. c.s. handelen hierdoor in strijd met artikel 5 van de Handelsnaamwet (Hnw), nu de door hen gevoerde handelsnaam slechts in zeer geringe mate afwijkt van de door Top Raam Decoraties B.V. gevoerde handelsnaam *Top Raamdecoraties*. Bovendien is de aard van de ondernemingen (deels) identiek, nu beide ondernemingen zich bezig houden met raamdecoraties. Partijen begeven zich dus op dezelfde markt. Gezien de landelijke bedrijfsactiviteiten van Topdeal Plaza v.o.f. c.s. via internet dreigt verwarring te ontstaan tussen beide ondernemingen, welke verwarring zich ook reeds heeft voorgedaan. De handelsnaam *Topdeal Raamdecoratie* heeft bij een aantal afnemers van Top Raam Decoraties B.V. het vermoeden doen rijzen dat Top Raam Decoraties B.V. zich via internet begeeft op de consumentenmarkt, hetgeen uitdrukkelijk niet het geval is. Top Raam Decoraties B.V. vreest door de grote overeenkomst in de handelsnamen en de nagenoeg identieke branche waarin partijen opereren dat potentiële klanten (detailhandel) bij het zien van de website van Topdeal Plaza v.o.f. c.s. zullen vermoeden dat zij te doen hebben met Top Raam Decoraties B.V. en dientengevolge niet zullen kiezen voor bestellingen bij Top Raam Decoraties B.V., omdat zij geen handel willen met een leverancier in raamdecoraties die tevens rechtstreeks aan de consument levert via internet. Dit levert Top Raam Decoraties B.V. aanzienlijke omzetverlies en schade op, aldus Top Raam Decoraties B.V..

3.3. Topdeal Plaza v.o.f. c.s. hebben gemotiveerd verweer gevoerd. Zakelijk weergegeven en voorzover relevant stellen Topdeal Plaza v.o.f. c.s. zich primair op het standpunt dat Top Raam Decoraties B.V. onvoldoende bewijs heeft geleverd dat Top Raam Decoraties B.V. de handelsnaam *Top Raamdecoraties* voert in het handelsverkeer. Ter onderbouwing van dit standpunt hebben Topdeal Plaza v.o.f. c.s. naar voren gebracht dat uit de gedingstukken kan worden afgeleid dat Top Raam Decoraties B.V. in het handelsverkeer optreedt onder de handelsnaam *Top Window Covering B.V.* De naam *Topdeal Raamdecoratie* maakt geen inbreuk op de naam *Top Window Covering*. Voorts stelt zij dat als aangenomen moet worden dat Top Raam Decoraties B.V. de handelsnaam *Top Raamdecoraties* wel voert, dat dit gebruik zo marginaal en beperkt is dat tengevolge hiervan geen bescherming kan worden ingeroepen nu deze handelsnaam louter beschrijvend is en de aard van de ondernemingen en het publiek verschillend is, waardoor geen gevaar voor verwarring is te duchten. Topdeal Plaza v.o.f. c.s. leveren eindproducten aan de consumentenmarkt (B2C) en Top Raam Decoraties B.V. levert daarentegen geen eindproduct maar componenten voor raamdecoratieproducten aan leveranciers en/of fabrikanten (B2B). Bovendien verkoopt Top Raam Decoraties B.V. geen enkele component of fabricaat bestemd voor de eindproducten van Topdeal Plaza v.o.f. c.s.; commercieel is derhalve geen raakvlak aanwezig. Tenslotte hebben Topdeal Plaza v.o.f. c.s. nog naar voren gebracht dat de zakelijke afnemers van Top Raam Decoraties B.V. deskundige partijen zijn waarvan een grotere oplettendheid

---

verwacht mag worden dan van niet professionele partijen. Gelet hierop zal bij de afnemers van Top Raam Decoraties B.V. niet snel verwarring te duchten zijn ten aanzien van partijen en de producten die beide partijen aanbieden.

3.4. Op de stellingen van partijen wordt hierna, voor zover van belang, nader ingegaan.

#### 4. De beoordeling

4.1. Uit de aard van de vorderingen is genoegzaam gebleken van een spoedeisend belang. Immers beide partijen hebben er belang bij dat indien van de juistheid van de beweerdelijke inbreuken op rechten van Top Raam Decoraties B.V. blijkt, deze zo spoedig mogelijk worden beëindigd.

4.2. Op grond van het bepaalde in artikel 5 Hnw is het verboden een handelsnaam te voeren, die, vóórdat de onderneming onder die naam werd gedreven, reeds door een ander rechtmatig werd gevoerd, of die van diens handelsnaam slechts in geringe mate afwijkt, een en ander voor zover dientengevolge, in verband met de aard der beide ondernemingen en de plaats waar zij zijn gevestigd, bij het publiek verwarring tussen de ondernemingen is te duchten.

4.3. Top Raam Decoraties B.V. grondt haar vordering op inbreuk op haar handelsnaam (*Top Raamdecoraties*), die zij sedert 1995 gebruikt. De voorzieningenrechter ziet zich geplaatst voor de vraag of de daartoe door Top Raam Decoraties B.V. gestelde feiten die inbreuk opleveren en tot de rechtsgevolgen kunnen leiden die Top Raam Decoraties B.V. inroept.

4.4. Voorop wordt gesteld dat een handelsnaam in de zin van artikel 1 Hnw de naam is waaronder men feitelijk handelt, de naam die naar buiten toe (op commerciële wijze) wordt gebruikt als aanduiding van de onderneming. Uit de door Top Raam Decoraties B.V. overgelegde producties en het verhandelde ter zitting is voldoende gebleken dat *Top Raamdecoraties* en *Topdeal Raamdecoratie* (waarbij zij opgemerkt dat laatstgenoemde benaming niet als zodanig in het handelsregister is opgenomen) de namen zijn die in het handelsverkeer worden gebruikt als aanduiding van de door Top Raam Decoraties B.V. respectievelijk Topdeal Plaza v.o.f. c.s. gedreven ondernemingen. Dat Top Raam Decoraties B.V. zich daarnaast ook met een andere (Engelstalige) handelsnaam profileert, maakt dat op zichzelf niet anders. Men kan meer handelsnamen gebruiken.

4.5. De voorzieningenrechter volgt niet het standpunt van Topdeal Plaza v.o.f. c.s. dat Top Raam Decoraties B.V. zich naar buiten alleen profileert met de handelsnaam *Top Window Covering* en derhalve geen handelsnaamrechten kan ontlenen aan *Top Raamdecoraties*. Daartoe overweegt hij dat voldoende aannemelijk is geworden en overigens ter zitting onweersproken is gebleven dat *Top Raamdecoraties* met name wordt gebruikt voor de Europese, zeker de Nederlandstalige, markt en *Top Window Covering* bestemd is voor de buitenlandse en dan met name de Amerikaanse markt.

4.6. In het licht van het vorenstaande is het duidelijk dat Top Raam Decoraties B.V. haar handelsnaam *Top Raamdecoraties* (sedert 1995) reeds voerde voordat Topdeal Plaza v.o.f. c.s. de handelsnaam *Topdeal Raamdecoratie* (2010) ging voeren. Top Raam Decoraties B.V. heeft dus oudere handelsnaamrechten.

- 4.7. Cruciaal is de vraag of de mate waarin de handelsnaam *Top Raamdecoraties* afwijkt van de handelsnaam *Topdeal Raamdecoratie*, in verband met de aard van beide ondernemingen en de plaats waar zij gevestigd zijn, tot gevolg heeft dat bij het publiek verwarring tussen die ondernemingen te duchten is, dat wil zeggen gevaar voor verwarring bij het publiek kan doen ontstaan. Voorwaarde is daarbij dat de handelsnaam van *Top Raamdecoratie* voldoende onderscheidend vermogen heeft.
- 4.8. Volgens *Topdeal Raamdecoratie* is de handelsnaam *Top Raamdecoratie* zuiver beschrijvend en heeft deze handelsnaam daarom een geringe beschermingsomvang.
- 4.9. Naar vaste rechtsopvatting komt aan een handelsnaam naar mate dat deze een meer beschrijvend karakter heeft, weinig tot geen onderscheidend vermogen toe. Een dergelijke handelsnaam heeft daarom slechts een geringe beschermingswaarde, in die zin dat niet al te snel kan worden geoordeeld dat van verwarringsgevaar sprake is wanneer een andere onderneming een handelsnaam voert met gelijke beschrijvende bewoordingen. Hiermee wordt voorkomen dat algemeen gangbare woorden worden gemonopoliseerd.
- 4.10. Beide handelsnamen hebben het woord "raamdecoratie(s) gemeen. Dat woord is in zeer hoge mate beschrijvend voor de producten die zij voeren en een wel zeer voor de hand liggende aanduiding voor ondernemingen die handelen in raamdecoratie. Men moet niet voor brood, banket, appels en peren dan wel tweedehands fietsen bij een der partijen zijn. Neen, deze ondernemers doen in raamdecoratieproducten. Daar valt handelsnaamrechtelijk bijzonder weinig aan te beschermen.
- 4.11. In de handelsnamen van beide partijen vormen verder de woorden "top" en "topdeal" de gemeenschappelijke bestanddelen. Deze gangbare woorden, waarvan de betekenis bij het publiek waarop de ondernemingen van partijen zich richten voldoende bekend verondersteld mag worden, is - in combinatie met het woord 'raamdecoratie(s) - beschrijvend van aard voor de activiteiten van partijen, te weten het leveren van (in hun visie) top(deal) producten in raamdecoratie. De ene partij vindt dan naar de letter genomen kennelijk dat zij de betere raamdecoratie levert (*Top Raam Decoraties B.V.*) en de andere partij (*Topdeal Plaza v.o.f. c.s.*) levert in haar visie kennelijk de beste deal met betrekking tot raamdecoratie. In die eerste naam prevaleert kwaliteit, in de laatste naam schuilt vooral het aspect van de optimale prijs-kwaliteitverhouding.
- 4.12. Gelet op het vorenstaande kan vooralsnog niet gezegd worden dat de handelsnaam *Top Raamdecoratie* een sterk onderscheidend vermogen heeft. Zodoende kan *Top Raam Decoraties B.V.* haar handelsnaam, althans het woord 'top', niet monopoliseren en staat het *Topdeal Plaza v.o.f. c.s.* in beginsel vrij om in haar handelsnaam *Topdeal Raamdecoratie* hetzelfde beschrijvende woord (top) te gebruiken. Hetgeen ook gelet op de overige handelsnamen van *Topdeal Plaza v.o.f. c.s.* voor de hand ligt, immers alle producten die zij op de markt brengen beginnen met "Topdeal".
- 4.13. Partijen begeven zich bovendien op verschillende markten. Onweersproken hebben *Topdeal Plaza v.o.f. c.s.* gesteld dat zij zich uitsluitend via internet richten op de consument in Nederland en in Vlaanderen, terwijl *Top Raam Decoraties B.V.* zich richt op leveranciers en fabrikanten in Europa en in Amerika en bovendien, anders dan *Topdeal Plaza v.o.f. c.s.*, niet zozeer eindproducten levert maar de componenten van de verschillende raamdecoraties.

Dat maakt het bestaan van verwarringsgevaar nog minder aannemelijk.

4.14. Top Raam Decoraties B.V. heeft stukken overgelegd waaruit zou moeten blijken dat zich reeds concrete verwarring heeft voorgedaan. Deze stelling is evenwel gemotiveerd betwist door Topdeal Plaza v.o.f. c.s., waarbij zij zich op het standpunt hebben gesteld dat het er op lijkt dat de gestelde verwarring bewust is georganiseerd door Top Raam Decoraties B.V. Of dat laatste het geval is valt in kort geding niet vast te stellen en de voorzieningenrechter gaat daarom voorshands uit van de goede trouw van Top Raam Decoraties B.V. De voorzieningenrechter wil ook best aannemen dat enkele van de handelsrelaties van Top Raam Decoraties B.V. een moment in verwarring zijn geweest bij het zien van de website van Topdeal Plaza v.o.f. c.s. en Top Raam Decoraties B.V. om uitleg hebben verzocht, maar dat dit op grote schaal is geschied is niet aannemelijk geworden en lijkt ook niet voor de hand te liggen nu beide partijen opereren vanuit een verschillend concept met een verschillende doelgroep. In het algemeen ligt het ook voor de hand dat met de zeer grote vlucht die internet heeft genomen en de kring waarin het publiek in aanraking kan komen met handelsnamen is verruimd, zulks zonder dat de originaliteit van handelsnamen daarmee evenredig lijkt te zijn toegenomen, handelsnamen vaker gaan "schuren". Het komt de voorzieningenrechter voor dat dan niet enkel gegrepen moet worden naar het middel van het verbod op gebruik van een handelsnaam, maar dat ook waakzaamheid bij het publiek mag worden verlangd. Rechterlijk ingrijpen ware te reserveren voor de sprekende gevallen van handelsnaaminbreuk. Anders is er in deze tijden geen fatsoenlijke naam meer voor een bedrijf te bedenken.

4.15. Uit het voorgaande volgt dat voorshands onvoldoende aannemelijk is geworden dat bij het relevante publiek – in het bijzonder het professionele publiek dat overweegt producten of diensten af te nemen bij Top Raam Decoraties B.V. – gevaar voor verwarring valt te duchten tussen enerzijds de handelsnaam *Top Raamdecoraties* en anderzijds *Topdeal Raamdecoratie*.

4.16. De vordering van Top Raam Decoraties B.V. wordt dan ook afgewezen.

4.17. Top Raam Decoraties B.V. zal als de in het ongelijk gestelde partij in de proceskosten worden veroordeeld, met toepassing van art. 1019h Rv. De kosten aan de zijde van Topdeal Plaza v.o.f. c.s. worden begroot op:

- griffierecht	€	267,00
- overige kosten		0,00
- salaris advocaat		<u>7.892,50</u>
Totaal	€	8.159,50.

## 5. De beslissing

De voorzieningenrechter

5.1. wijst de vorderingen af,

5.2. veroordeelt Top Raam Decoraties B.V. in de proceskosten, aan de zijde van Topdeal Plaza v.o.f. c.s. tot op heden begroot op € 8.159,50,

---

5.3. verklaart dit vonnis wat betreft de kostenveroordeling uitvoerbaar bij voorraad.

Dit vonnis is gewezen door mr. A.H.L. Roosmale Nepveu en in het openbaar uitgesproken op 6 februari 2012.

w.g. de griffier

w.g. de rechter

Voor afschrift

De griffier van de rechtbank 's-Hertogenbosch.