

vonnis

RECHTBANK 's-GRAVENHAGE

Sector civiel recht

zaaknummer / rolnummer: 347299 / KG ZA 09-1209

Vonnis in kort geding van 12 november 2009

in de zaak van

1. de coöperatie met uitsluiting van aansprakelijkheid
**CUVO COÖPERATIEVE UITVAARTVERENIGING "DE VOLHARDING"
U.A.,**
gevestigd te 's-Gravenhage,
2. de stichting
STICHTING DEPOSITOFONDS C.V. DE VOLHARDING U.A.,
gevestigd te 's-Gravenhage,
eiseressen,
advocaat: mr. H.J. Smit te Rotterdam,

tegen

de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid
UITVAART BEHEERMAATSCHAPPIJ NEDERLAND BV,
gevestigd te 's-Gravenhage,
gedaagde,
advocaat: mr. G.S.P. Vos te Amsterdam.

Eiseressen zullen hierna de Vereniging en het Depositofonds en gezamenlijk De Volharding genoemd worden. Gedaagde zal hierna UBN genoemd worden.

1. De procedure

- 1.1. Het verloop van de procedure blijkt uit:
 - de dagvaarding van 28 september 2009;
 - de brief van 13 oktober 2009 van De Volharding, met producties 1 tot en met 36;
 - de brief van 26 oktober 2009 van UBN, met producties 1 tot en met 10;
 - de brief van 27 oktober 2009 van De Volharding, met aanvullende producties 37 tot en met 40, waaronder een kostenoverzicht;
 - het faxbericht van 29 oktober 2009 van UBN met aanvullende producties 11 tot en met 13;
 - een kostenoverzicht van UBN van 28 oktober 2009;
 - de mondelinge behandeling van 29 oktober 2009, waarbij de pleitnota's van beide partijen werden overgelegd.
- 1.2. Vonnis is bepaald op heden.

2. De feiten

2.1. De Vereniging heeft als voornaamste doelstelling het verzorgen van uitvaarten voor haar leden. Leden krijgen korting bij hun uitvaart en een deel van de leden – ook wel depositanten genoemd – heeft bij wijze van vooruitbetaling een bepaald bedrag in een fonds gestort dat wordt beheerd door het Depositofonds. Het bestuur van De Vereniging en het Depositofonds vormen een personele unie.

2.2. In 1993 werd het uitvaartbedrijf van De Vereniging ingebracht in de door haar opgerichte besloten vennootschap Cuvo B.V. De Vereniging was tot 1999 de enige aandeelhouder van deze vennootschap. In de akte van inbreng is onder meer vermeld:

(...)

Bij akte op heden voor mij, notaris, verleden heeft de coöperatie de vennootschap opgericht

(...)

In de akte van oprichting is onder meer bepaald: d. Namens de bij deze akte opgerichte vennootschap... is met de oprichtster omtrent de storting op de bij haar bij de oprichting geplaatste aandelen een overeenkomst gesloten van de volgende inhoud: Ter storting op de aandelen zal de oprichtster in de vennootschap inbrengen een gedeelte van haar te 's-Gravenhage gevestigde onderneming, die zij voor eigen rekening onder de naam: CUVO Coöperatieve Uitvaartvereniging "De Volharding" drijft – echter vanaf één januari negentienhonderd drie en negentig... voor rekening en risico van de vennootschap -, omvattende deze inbreng derhalve de activa van gemelde onderneming...

(...)

De comparanten verklaarden dat, hoewel in het aangehaalde is vermeld dat het gaat om inbreng van het gedeelte van de onderneming met betrekking tot de uitvaartverzorging de inbreng de gehele onderneming van de oprichtster betreft.

(...)

De comparanten sub 1 handelend als gemeld verklaarden ter uitvoering van het aangehaalde bij deze in de vennootschap in te brengen en in eigendom over te dragen alle hiervoor aangeduide in te brengen activa....

2.3. In 1999 heeft De Vereniging een nieuwe vennootschap, UBN, opgericht, die alle aandelen in Cuvo B.V. van de Vereniging overnam voor een bedrag van NLG 2 miljoen. De aandelen in UBN werden ondergebracht in de voor dit doel door De Vereniging opgerichte Stichting De Volharding (hierna ook: "de Stichting"). Het bestuur van deze stichting bestaat uit twee bestuursleden van de Vereniging en drie bestuursleden die tevens commissaris zijn bij UBN.

2.4. De Volharding bleef derhalve slechts met de uitvaartonderneming verbonden doordat twee van haar bestuursleden ook zitting hebben in het bestuur van de Stichting. Daarnaast is in 1999 door De Vereniging met UBN, althans met Cuvo B.V. een overeenkomst gesloten die onder meer inhoudt dat Cuvo B.V. – tegen betaling – de administratie van De Volharding beheert en uitvaartdiensten levert aan leden van de Vereniging.

2.5. In 2007 werd besloten tot verre gaande samenwerking van de Stichting, UBN en Cuvo B.V. met een andere vennootschap actief op het gebied van uitvaarten, waarbij tevens het voornemen werd geuit dat partijen zouden streven naar een fusie. Het bestuur van de

Stichting, onder wie de twee bestuursleden van de Vereniging, stemde in met de samenwerkingsovereenkomst waarin de afspraken werden vastgelegd.

2.6. Het sluiten van de samenwerkingsovereenkomst was voor De Volharding aanleiding de relatie met de Stichting, UBN en Cuvo B.V. te herzien. In een gecombineerde bestuursvergadering, gehouden op 16 december 2008, werd kort gezegd besloten dat de lopende overeenkomst met Cuvo B.V. zou worden beëindigd. UBN werd nog diezelfde dag ingelicht over het besluit. Partijen hebben vervolgens geen overeenstemming kunnen bereiken over de manier waarop de samenwerking zou kunnen worden voortgezet of beëindigd. Bij brief van 18 juni 2009 heeft De Volharding de overeenkomst opgezegd tegen 1 januari 2010.

2.7. Op 17 december 2008 heeft Cuvo B.V. onder meer de woordmerken CUVO en CUVO UITVAARTZORG gedeponereerd bij het Benelux-Bureau voor de Intellectuele Eigendom.

3. Het geschil

3.1. De Volharding vordert :

- I. UBN te verbieden om na 1 januari 2010 de naam Cuvo en/of de naam De Volharding direct of indirect, op welke wijze dan ook, noch als handelsnaam, noch als merk, noch anderszins, te gebruiken in het economisch en/of maatschappelijk verkeer;
- II. UBN te verbieden om na 1 januari 2010 diensten te verlenen aan leden van de Vereniging;
- III. UBN te verbieden om na 1 januari 2010 zich op welke wijze dan ook te wenden tot leden van de Vereniging en/of opdrachten te verwerven van leden van de Vereniging en/of contacten te onderhouden met leden van de Vereniging, op welke wijze dan ook;
- IV. UBN te verbieden om na het wijzen van het ten deze te wijzen vonnis op enigerlei wijze wervend jegens leden van de Vereniging op te treden, op welke wijze dan ook;
- V. UBN te gebieden per 1 januari 2010 afstand te doen van de huidige CUVO-website en UBN te verbieden vanaf heden tot 1 januari 2010 deze website te wijzigen, op welke wijze dan ook;
- VI. UBN te gebieden per 1 december 2009 de volledige administratie, het adressenbestand en het archief aan eisers over te dragen;
- VII. UBN te gebieden eraan mede te werken dat per 1 januari 2010 de telefoonnummers 070-3469571 en 070-4040966 worden overgezet ten name van de Vereniging;
- VIII. Te bepalen dat UBN een dwangsom verbeurt van €25.000,- per overtreding van dit vonnis c.q. per dag dat een overtreding van dit vonnis voortduurt;
- IX. UBN te veroordelen in de kosten van dit kort geding;

een ander ander voor zover mogelijk bij vonnis, uitvoerbaar bij voorraad.

3.2. De Volharding baseert deze vorderingen op de navolgende, ter zitting verduidelijkte, stellingen.

3.2.1. De handelsnaam CUVO komt exclusief toe aan De Vereniging. Die handelsnaam is nooit aan UBN overgedragen. Er bestond slechts een licentie om de handelsnaam te

gebruiken. Nu aan de samenwerking tussen partijen per 1 januari 2010 een einde komt, heeft UBN niet langer het recht de naam te voeren. Hetzelfde geldt voor de handelsnaam 'De Volharding'. Die naam wordt tot nu toe niet door UBN gebruikt, maar gezien het geschil tussen partijen bestaat de gerede kans dat zij die naam na 1 januari alsnog gaat gebruiken.

3.2.2. Het gebruik van de handelsnamen door UBN is bovendien in strijd met de in 1999 met het eerste bestuur van de Stichting gemaakte – niet schriftelijk vastgelegde - afspraak dat partijen zouden blijven samenwerken en dat De Volharding de controle over het uitvaartbedrijf zou behouden. Deze afspraak is toe te rekenen aan UBN omdat de Stichting en UBN met elkaar moeten worden gelijkgesteld.

3.2.3. Het depot van de merken is om deze redenen te kwader trouw. De Volharding vreest dat UBN haar na 1 januari op grond van die merken zal verbieden de naam CUVO te gebruiken.

3.2.4. Het handelen van UBN moet worden aangemerkt als onrechtmatig, toerekenbare tekortkoming en in strijd met redelijkheid en billijkheid.

3.3. UBN voert verweer. UBN stelt voorop dat door De Volharding de verkeerde partij is gedagvaard. UBN heeft naar zij stelt zelf geen activiteiten maar houdt slechts de aandelen in Cuvo B.V. Het is dan ook Cuvo B.V. die de handelsnaam CUVO gebruikt en die de handelsnaam als merk heeft gedeponeerd.

3.4. Overigens betwist UBN dat de door De Volharding beschreven handelingen onrechtmatig zouden zijn of in strijd met gemaakte afspraken. Bij de overgang van de uitvaartonderneming naar Cuvo B.V. is volgens UBN ook het recht op de gebruikte handelsnaam/-namen overgedragen. Het gebruik van die handelsnaam door Cuvo B.V. is in haar ogen dan ook niet onrechtmatig, evenmin als het deponeren van die naam en daarvan afgeleide tekens als merk te kwader trouw is. De Volharding dreef na 1993 geen onderneming meer en kan, zo stelt UBN, alleen al om die reden geen aanspraak maken op de handelsnaam.

4. De beoordeling

4.1. Het spoedeisend belang van De Volharding volgt uit de gestelde dreigende inbreuk op haar handelsnaamrechten en contractuele rechten.

4.2. Tussen partijen is onweersproken dat UBN slechts de aandelen houdt in Cuvo B.V. en dat de handelingen waartegen De Volharding zich keert door Cuvo B.V. worden verricht. Al om deze reden dienen de vorderingen te worden afgewezen. Het standpunt van De Volharding dat het handelen van Cuvo B.V. evenzeer moet worden toegerekend aan UBN, omdat UBN het beleid van Cuvo B.V. bepaalt en de bestuurders dezelfde zijn, kan niet worden aanvaard. Deze omstandigheden zijn naar voorlopig oordeel onvoldoende om dat handelen aan UBN toe te schrijven (of, zoals De Volharding dat heeft genoemd, “*to pierce the corporate veil*”).

4.3. Ook overigens ziet de voorzieningenrechter geen grond voor toewijzing van de vorderingen. Uit de onder 2.2 weergegeven inhoud van de akte van inbreng moet voorshands worden afgeleid dat in 1993 alle activa, inclusief de handelsnaam, van de

voordien aan De Volharding toebehorende uitvaartonderneming in Cuvo B.V. zijn ingebracht. Verder blijkt niet dat De Volharding sindsdien nog een (uitvaart)onderneming heeft gedreven. Dat De Volharding voor de overdracht van het uitvaartbedrijf een te lage koopsom heeft bedongen, zoals door De Volharding is betoogd, kan hier in het midden blijven, en zou overigens aan die overdracht niet afdoen. Evenmin is van belang dat De Volharding, naar zij thans stelt, niet werkelijk de onderneming heeft willen overdragen, nu niet is gebleken dat deze intentie ook bij Cuvo B.V. bekend was en door haar is geaccepteerd. Op geen enkele wijze is, zoals De Volharding meer in het bijzonder heeft gesteld, aannemelijk geworden dat slechts sprake zou zijn van een licentie van de handelsnaam.

4.4. De gestelde, door UBN betwiste, afspraak met het eerste bestuur van de Stichting blijkt in deze procedure evenmin. Die afspraak is bovendien weinig concreet en komt niet voor rekening van UBN. Ook hier geldt dat de omstandigheid dat de meerderheid van de huidige bestuursleden tevens commissaris is bij UBN onvoldoende reden is om ook UBN aan de gestelde afspraak met de Stichting gebonden te achten.

4.5. Tot slot ontbreekt iedere grond om UBN te verbieden om, kort gezegd, met De Volharding te concurreren voor wat betreft de uitvaartdiensten voor leden van de Vereniging.

4.6. Op grond van het bovenstaande zullen de vorderingen van De Volharding worden afgewezen. De Volharding zal als de in het ongelijk gestelde partij in de proceskosten worden veroordeeld. Bij toepassing van het liquidatietarief worden de proceskosten als volgt begroot:

- vast recht	€ 262,00
- salaris advocaat	€ <u>816,00</u>
totaal	€1.078,00

UBN maakt evenwel aanspraak op vergoeding van haar proceskosten overeenkomstig artikel 1019h van het Wetboek van Burgerlijke Rechtsvordering (hierna te noemen: "Rv"). De totale kosten aan de zijde van UBN bedragen volgens de onweersproken specificatie €27.779,27. Een deel van deze kosten – naar de onbetwiste stelling van UBN 70 procent ervan, wat neerkomt op €19.445,49 – is toe te rekenen aan de handhaving van intellectuele eigendomsrechten in de zin van Titel 15 Rv. De rechtbank bepaalt de proceskosten op €19.768,89, zijnde €19.445,49 plus 30 procent van de proceskosten volgens het liquidatietarief, te weten €323,40.

5. De beslissing

De voorzieningenrechter:

5.1. wijst de vorderingen af;

5.2. veroordeelt De Volharding in de proceskosten, aan de zijde van UBN tot op heden begroot op €19.768,89.

Dit vonnis is gewezen door mr. P.G.J. de Heij en in het openbaar uitgesproken op 12 november 2009 in tegenwoordigheid van de griffier, mr. R.P. Soullié.