

IN NAAM DER KONINGIN

vonnis

RECHTBANK LEEUWARDEN

Sector civiel recht

zaaknummer / rolnummer: 97550 / KG ZA 09-183

Vonnis in kort geding van 8 juli 2009

in de zaak van

1. de besloten vennootschap
CAMP DE GUA PARTICIPATIONS BV,
gevestigd te Marum,
2. de besloten vennootschap
POWERPLUSTOOLS INTERNATIONAL BV,
gevestigd te Marum,
eiscressen in conventie,
verweersters in reconventie,
advocaat mr. P.E. Mazel,

tegen

1. de besloten vennootschap
POWERPLUSTOOLS BENELUX BV,
gevestigd te Haulerwijk,
2. de besloten vennootschap
TWEE-WEST HOLDING BV, mede handelende onder de naam **Datona b.v. I.o.**,
gevestigd te Haule,
3. **WILLEM HOLMAN**,
wonende te Haule,
4. **ANNEMIEK HOLMAN-LAND**,
wonende te Haule,
gedaagden sub 1 tot en met 4 in conventie,
eisers sub 1 tot en met 4 in reconventie,
advocaat mr. D.J. Mensink,
5. de besloten vennootschap
CHINA SHIPPING AGENCY CO. (NETHERLANDS) BV,
gevestigd te Rotterdam,
gedaagde sub 5 in conventie,
niet verschenen.

Partijen zullen hierna respectievelijk Camp de Gua, PPT International, PPT Benelux, Twee-West Holding, de heer en mevrouw Holman en China Shipping genoemd worden. Eisers in conventie, verweerders in reconventie zullen hierna tezamen worden aangeduid als PPT International c.s.. Gedaagden sub 1 tot en met 4 in conventie, tevens eisers sub 1 tot en met 4 in reconventie zullen hierna tezamen worden aangeduid als PPT Benelux c.s.

97550 / KG ZA 09-183
8 juli 2009

2

1. De procedure

1.1. Het verloop van de procedure blijkt uit:

- de dagvaarding
- de mondelinge behandeling
- de verstekverlening tegen de niet verschenen gedaagde sub 5
- de akte houdende vermeerdering van eis van de zijde van PPT International c.s.
- de eis in reconventie van de zijde van PPT Benelux c.s.
- de pleitnota van PPT International c.s.
- de pleitnota van PPT Benelux c.s.
- het antwoord in reconventie van de zijde van PPT International c.s.

1.2. Ten slotte is vonnis bepaald.

2. De feiten

2.1. Partijen houden zich bezig met de handel in en verkoop van gereedschappen en andere producten voor de inrichting van garages voor hobbyisten, met name motorbezitters.

2.2. Bestuurder van PPT Benelux is Twee-West Holding. Bestuurders van Twee-West Holding zijn de heer en mevrouw Holman. PPT International en Camp de Gua worden bestuurd door Bies Jonkersvaart Holding B.V.

2.3. Partijen hebben sinds 2001 met elkaar samengewerkt waarbij gezamenlijk ten behoeve van de inrichting van garages van hobbyisten Powerplustools-producten in Europa werden verkocht. De desbetreffende gereedschappen werden in China vervaardigd en verkocht aan (de rechtsvoorgangster van) PPT International en onder de naam Powerplustools in Europa verkocht aan eindgebruikers.

2.4. Het merk Powerplustools staat op naam van Camp de Gua Participations B.V., die PPT International heeft gemachtigd als licentiehouder van dat merk op te treden.

2.5. Sedert 2006 heeft PPT Benelux zich voornamelijk gericht op de verkoop van de Powerplustools-producten in de Benelux. De rest van Europa werd voor het grootste deel door PPT International bediend.

2.6. In verband met een vermoeden van PPT International dat PPT Benelux het merk Powerplustools gebruikte voor de verkoop van eigen producten, met name onder de naam Datona, heeft PPT International PPT Benelux in 2008 betrokken in kort geding. Daarbij heeft PPT International gevorderd het overdragen van de voorraad Powerplustools-producten en het klantenbestand. Daarnaast vorderde PPT International overdracht van de domeinnaam "Powerplustools.nl" en een verbod om de merknaam Powerplustools en bijbehorende artikelnummers te gebruiken. In reconventie heeft PPT Benelux gevorderd de nakoming van de samenwerkingsovereenkomst van 2006 waarbij is overeengekomen welke partij in welke landen van Europa de Powerplustools-producten zou verkopen.

2.7. In het desbetreffende vonnis in kort geding d.d. 10 oktober 2008 van de voorzieningenrechter van de rechtbank te Assen is onder meer het volgende overwogen:

97550 / KG ZA 09-183
8 juli 2009

3

[...]

3.1. Nadat over en weer de zaak door de advocaten is bepleit hebben partijen overleg gevoerd over de mogelijkheid van een regeling. Na dit overleg heeft mr. Van Dalen te kennen gegeven dat Camp de Gua en PPT International het eens zijn met de vordering in reconventie onder 1. en geen belang meer hebben bij de vorderingen in conventie. Mr. Mensink heeft namens PPT Benelux en Twee-West Holding vervolgens aangegeven dat zij bereid zijn de vorderingen onder 2. en 3. te laten vallen. Vervolgens is geprobeerd een vaststellingsovereenkomst op te maken, maar de heer Bies, directeur van Camp de Gua en PPT International, heeft laten weten een dergelijke overeenkomst niet te willen tekenen.

3.2. De conclusie is dat de vordering in reconventie kan worden toegewezen als in het dictum te bepalen en dat de overige vorderingen niet meer aan de orde zijn.

[...]

2.8. De voorzieningenrechter heeft vervolgens in conventie en reconventie Camp de Gua en PPT International geboden:

de verplichtingen uit de tussen partijen in 2006 gesloten samenwerkingsovereenkomst, onder meer inhoudende de doorlevering van de door Camp de Gua en PPT International gekochte goederen in China tegen inkoopprijs aan PPT Benelux en Twee-West Holding tegen de op dat moment geldende valutakoers en het exclusieve gebruik van de merknaam Powerplustools in de landen zoals deze zijn verdeeld tussen partijen bij het uiteengaan in 2006, waaronder in Nederland, na te komen.

Verder is bepaald dat Camp de Gua en PPT International een dwangsom verbeuren van € 1.000,00 per dag of deel daarvan dat zij na de betekening van dat vonnis daarmee in gebreke zouden blijven, met een maximum aan te verbeuren dwangsommen van € 25.000,00.

2.9. Bij brief d.d. 17 maart 2009 heeft de raadsman van PPT International aan PPT Benelux het volgende doen weten:

Namens cliënte, [...], zeg ik, voor zover er een overeenkomst bestaat, met onmiddellijke ingang enige samenwerkingsovereenkomst op tussen Powerplustools International BV en Powerplustools Benelux BV. Tevens zeg ik, voor zover deze overeenkomst bestaat, met onmiddellijke ingang enige samenwerkingsovereenkomst op tussen enerzijds de heer A. Bies en anderzijds u en mevr. A. Holman-Land. De belangrijkste reden voor de beëindiging is de door Powerplustools Benelux BV gepleegde inbreuk p het merk Powerplustools door het te gebruiken voor verkoop van Datona producten. Het is Powerplustools Benelux BV derhalve (en overigens los hiervan) niet langer toegestaan gebruik te maken van het merk Powerplustools.

2.10. PPT Benelux heeft PPT International vervolgens betrokken in kort geding. De voorzieningenrechter van de rechtbank Groningen heeft bij kort geding vonnis van 15 mei 2009 overwogen, dat is komen vast te staan dat PPT International niet aan haar verplichtingen jegens PPT Benelux uit hoofde van het kort geding vonnis van 10 oktober

97550 / KG ZA 09-183
8 juli 2009

4

2008 heeft voldaan en dat het haar niet vrijstond om op 17 maart 2009 de samenwerkingsovereenkomst op te zeggen. De vordering van PPT Benelux strekkende tot nakoming van de overeenkomst van mei 2006 is vervolgens toegewezen. Ook is PPT International verboden om PPT producten in de Benelux te verkopen.

2.11. De voorzieningenrechter heeft ten aanzien van de reconventionele vordering geoordeeld, dat PPT Benelux van haar zijde is doorgegaan met het verhandelen van slaafs nagebootste producten en het maken van merkinbreuk. De voorzieningenrechter heeft in dat kader geoordeeld:

[...]

5.4. *In het onderhavige kort geding is komen vast te staan dat PPT Benelux na het kort geding vorms van de voorzieningenrechter van de rechtbank te Assen (nog steeds) eigen producten onder naam Datona heeft verhandeld. Deze producten zijn ter zitting getoond. Daaruit is gebleken dat deze een zodanig sterke gelijkenis met de PPT producten vertonen dat van slaafse nabootsing kan worden gesproken. Dat sprake zou zijn van verwatering omdat diverse andere partijen in de markt sterk daarop gelijkende producten zouden aanbieden en dat de PPT producten daarom niet onderscheidend genoeg zouden zijn om te kunnen spreken van slaafse nabootsing, is niet voldoende aannemelijk geworden. De bedoelde andere producten zijn weliswaar zeer gelijkend, maar de (getoonde) Datona-producten zijn exacte kopieën; dat maakt het verschil.*

5.5. *Door de nabootsing van de PPT producten en het verhandelen daarvan onder de naam Datona, alsmede door inbreuk te maken op de rechten op het merk Powerplustools (bijvoorbeeld door in relatie tot de verkoop van andere producten de naam Powerplustools te bezigen) heeft PPT Benelux onrechtmatig jegens PPT International gehandeld. [...]*

2.12. De voorzieningenrechter van de rechtbank Groningen heeft vervolgens in reconventie beslist, onder oplegging van dwangsommen

6.5. *verbiedt PPT Benelux andere dan Powerplustools-producten onder het merk Powerplustools in voorraad te hebben, te (doen) produceren, aanbieden, verhandelen, leveren of ter beschikking te stellen*

6.6. *gebiedt PPT Benelux het slaafs (doen) nabootsen van de producten van PPT International alsmede het (doen) aanbieden en verhandelen van dergelijke nagebootste producten, te staken en gestaakt te houden,*
[...]

2.13. Op 1 mei 2009 heeft Twee-West Holding een nieuwe, door haar op te richten vennootschap in het handelsregister doen inschrijven, te weten Datona B.V. i.o. Deze vennootschap is gevestigd op hetzelfde adres als PPT Benelux en heeft als bedrijfsomschrijving "het ontwikkelen, fabriceren, importeren en exporteren alsmede winkel in internetverkoop van en groothandel in werkplaatsinrichtingen, hefbruggen, werkbanken, gereedschapskisten en -kasten en handgereedschappen".

97550 / KG ZA 09-183
8 juli 2009

5

2.14. Op 12 maart 2008 had Twee-West Holding reeds de domeinnaam *www.datona.nl* doen registreren en op 25 april 2008 had zij het communautaire beeldmerk "Datona" doen inschrijven voor de klassen 6, 7 en 8.

2.15. Een hulppersoon van PPT Benelux heeft begin juni 2009 een zogenaamd arrival notice verzonden aan "Powerplustools B.V.", welk vervolgens ten onrechte - kennelijk in verband met de op elkaar gelijkende handelsnamen Powerplustools Benelux respectievelijk Powerplustools International - bij PPT International is bezorgd in plaats van bij PPT Benelux. Uit deze arrival notice blijkt dat met het schip de CSCL PUSAN goederen, te weten sandblasters en spare parts voor sandblasters onderweg waren vanuit Hong Kong naar Rotterdam. De container waarin zich deze goederen bevinden is verzonden door Yongkang Xieheng Zehjiang Province Co. Ltd. De container draagt het nummer TGHU 49877966. In verband met het vermoeden van PPT International c.s. dat de goederen die zich in deze container bevinden ofwel inbreuk maken op de merkrechten van Camp de Gua, of wel slaafse nabootsingen zijn van de producten van PPT International, heeft PPT Benelux c.s. - na daartoe verlof te hebben verkregen van de voorzieningenrechter van de rechtbank Rotterdam - op 12 juni 2009 conservatoir bewijsbeslag laten leggen op de goederen opgeslagen in deze container. De beslagrechter heeft bij het geven van zijn toestemming tot het leggen van conservatoir bewijsbeslag niet toegestaan dat Camp de Gua en PPT International een beschrijving van de inhoud van de container zouden doen opmaken; daarvoor is volgens de beslagrechter een executoriale titel vereist.

2.16. Bij brief van 19 juni 2009 heeft PPT Benelux de samenwerkingsovereenkomst tussen partijen opgezegd, met inachtneming van een opzeggingstermijn van één maand. PPT Benelux heeft daarbij onder meer aangegeven dat zij zich zal richten op de verkoop van Datona-producten. Zij heeft aangekondigd dat zij vanaf 19 juli 2009 niet meer zal deelnemen aan het economisch verkeer, dat zij vanaf die datum elke aanduiding naar Powerplustools (BV) verwijderd zal hebben en geen bestellingen meer zal uitvoeren van klanten die Powerplustools producten wensen. Voorts heeft zij aangegeven dat zij PPT International vanaf 19 juli 2009 niet meer zal houden aan de uitspraak in kort geding van 15 mei 2009 en dat PPT International vanaf die datum dus gerechtigd is in de Benelux te verkopen.

3. Het geschil in conventie

3.1. PPT International c.s. vordert - na vermeerdering van eis - dat de voorzieningenrechter, bij vonnis uitvoerbaar bij voorraad:

1. Camp de Gua en/of PPT International toestemming zal geven tot het (doen) openen van de container, waarvan het nummer is TGHU 49877966, en PPT International c.s. verlof te verlenen om een gedetailleerde inhoudbeschrijving, waaronder begrepen foto- en videobeelden, te (doen) maken van de inhoud van die container;
2. Twee-West Holding en de heer en mevrouw Holman zal verbieden op enigerlei wijze betrokken te zijn, dat wil zeggen direct of indirect, bij de verkoop van goederen die, potentieel of daadwerkelijk, concurreren met de producten die PPT International c.s. aanbiedt en wel tot het moment dat de bodemrechter bij vonnis heeft bepaald, dat zulks PPT Benelux c.s. weer vrijstaat;
3. Twee-West Holding zal verbieden gebruik te maken van zogenaamde adwords op welke internetzoekmachine dan ook, die hen die Powerplustools dan wel een vermindering

97550 / KG ZA 09-183
8 juli 2009

6

daarvan intypen, wijst op het bestaan van www.datona.nl en/of de door Twee-West Holding verkochte producten;

4. zal bepalen, dat ieder van PPT Benelux c.s. voor zich aan PPT International c.s. verbeurt een dwangsom van € 10.000,00 voor iedere dag of gedeelte van een dag dat een gedaagde in gebreke blijft aan een gebod als vermeld onder 2 en/of 3 te voldoen;
 5. zal bepalen, dat indien en zodra Datona B.V. na het uitbrengen van deze dagvaarding zal zijn opgericht, de veroordelingen in dit petitum vermeld onder 2, 3, 4 en 7 ook tegen deze vennootschap zullen gelden;
 6. China Shipping zal gebieden haar medewerking te verlenen aan het (doen) overbrengen van de litigieuze container en zijn inhoud naar de bewaarder, zulks op straffe van verbeurte van een dwangsom van € 1.000,00 per dag of gedeelte daarvan, dat zij dit gebod niet (volledig) mocht naleven;
 7. PPT Benelux c.s. onder hoofdelijk verband zal veroordelen in alle kosten van deze procedure, althans een evenredig deel daarvan en China Shipping in de kosten van dit geding;
 8. PPT Benelux c.s. zal veroordelen om op eigen kosten binnen 7 dagen na betekening van dit vonnis aan Camp de Gua over te dragen alle Powerplustools domeinnamen, waaronder in ieder geval www.powerplustools.nl, www.powerplustools.be, alsmede alle daarbij behorende info@...e-mail adressen;
 9. PPT Benelux c.s. zal veroordelen om op eigen kosten binnen 7 dagen na betekening van dit vonnis aan PPT International over te dragen alle telefoon- en faxnummers die voorheen door PPT Benelux en Twee-West Holding werden gebruikt;
 10. PPT Benelux c.s. te bevelen te staken en gestaakt te houden het gebruik van al het fotomateriaal dat ontleend is aan fotomateriaal dat eerder door PPT International c.s. werd gebruikt;
 11. PPT Benelux c.s. zal verbieden direct of indirect te koop aan te bieden, te verhandelen, in voorraad te hebben, te in- en exporteren, het (laten) produceren van producten die slaafse nabootsingen zijn van producten die PPT International op de markt brengt;
 12. zal bepalen, dat ieder van PPT Benelux c.s. voor zich aan PPT International c.s. een dwangsom verbeurt van € 10.000,00 voor iedere dag of gedeelte van een dag dat een gedaagde in gebreke blijft aan een gebod als vermeld onder 8 en/of 11 te voldoen;
 13. zal verstaan dat dit vonnis mede tegen Datona B.V. ten uitvoer kan worden gelegd.
- 3.1. PPT Benelux c.s. voert verweer. Op de stellingen van partijen wordt hierna, voor zover van belang, nader ingegaan.
4. **Het geschil in reconventie**
- 4.1. PPT Benelux c.s. vordert dat de voorzieningenrechter, bij vonnis uitvoerbaar bij voorraad:
1. de opheffing zal uitspreken van het conservatoir bewijsbeslag van 12 juni 2009 ten laste van PPT Benelux op goederen opgeslagen in de container met kenmerk TGHU4987796 op locatie ECT Delta terminal, ECT Delta Terminal B.V., Europaweg 875, 3199 LD Maasvlakte Rotterdam onder beheer van China Shipping Agency Co. (Netherlands) B.V. te Rotterdam;
 2. Camp de Gua zal gebieden de heer Holman, als voormalig vennoot binnen VOF FIT, als bestuurder van Twee-West Holding, binnen 7 dagen na datum van dit vonnis in te (doen) schrijven als mede-merkhouders van het EU-beeldmerk PowerplusTools onder

97550 / KG ZA 09-183
8 juli 2009

7

nummer 003867686 en het Beneluxbeeldmerk Powerplus Tools onder nummer 0979385, welke beiden nu alleen op naam staan van Camp de Gua, op straffe van een dwangsom van € 5.000,00 per dag of deel daarvan dat Camp de Gua daarmee in gebreke blijft;

3. PPT International c.s., dan wel aan haar gelieerde dochter-, zuster-, dan wel moederverenootschappen (als bijvoorbeeld Bies Jonkersvaarts B.V.) te verbieden in de toekomst om (conservatoir) beslagmaatregelen te nemen onder PPT Benelux c.s., dan wel aan haar gelieerde dochter-, zuster-, of moederverenootschappen (als bijvoorbeeld Datona B.V.) op grond van een inbreuk op het merkrecht Powerplustools, op alle (on)roerende goederen in bezit c.q. eigendom van PPT Benelux c.s., dan wel aan haar gelieerde dochter-, zuster- of moederverenootschappen (als bijvoorbeeld Datona B.V.), op straffe van een dwangsom van € 5.000,00 per goed per dag dat een dergelijk beslag toch is gelegd;

4. PPT International c.s., dan wel aan haar gelieerde dochter-, zuster-, dan wel moederverenootschappen (als bijvoorbeeld Bies Jonkersvaarts B.V.) te verbieden in de toekomst om (conservatoir) beslagmaatregelen te nemen onder PPT Benelux c.s., dan wel aan haar gelieerde dochter-, zuster-, of moederverenootschappen (als bijvoorbeeld Datona B.V.) op grond van vermeende slaafse nabootsing van door PPT International geïmporteerde producten van derden, op alle (on)roerende goederen in bezit c.q. eigendom van PPT Benelux c.s., dan wel aan haar gelieerde dochter-, zuster- of moederverenootschappen (als bijvoorbeeld Datona B.V.), op straffe van een dwangsom van € 5.000,00 per goed per dag dat een dergelijk beslag toch is gelegd.

4.2. PPT International c.s. voert verweer. Op de stellingen van partijen wordt hierna, voor zover van belang, nader ingegaan.

5. De beoordeling in conventie

5.1. *Niet ontvankelijkheid van PPT International c.s. wegens gebrek aan belang*

5.1.1. PPT Benelux c.s. heeft allereerst aangevoerd dat indien de stellingen van PPT International c.s. al juist zijn en er sprake is van een inbreuk op een merk en/of van slaafse nabootsing, het niet PPT International c.s. is die daardoor schade lijdt, maar Bies Jonkersvaart B.V. Uit de stellingen van PPT International c.s. volgt volgens PPT Benelux c.s. dat PPT International geen winst maakt op de verkoop aan PPT Benelux maar dat de winst is gelegen in het feit dat Bies Jonkersvaart B.V. door deze verkoop in staat is om hogere volumes in China te bestellen en uit dien hoofde kwantumkorting te bedingen. Omdat het Bies Jonkersvaart B.V. is die eventueel schade zou lijden en niet PPT International c.s., is de vordering ten onrechte ingesteld door PPT International c.s., aldus nog steeds PPT Benelux c.s. Volgens laatstgenoemde dient PPT International c.s. dan ook wegens gebrek aan belang niet-ontvankelijk te worden verklaard in haar vordering.

5.1.2. Gelet op de omstandigheid dat thans geen schadevergoeding wordt gevorderd, zal het verweer worden verworpen. Camp de Gua treedt thans op als (beweerdelijk) houdster van het merk Powerplustools en PPT International als licentiehouder van dat merk en/of als partij bij de - inmiddels door PPT Benelux opgezegde - samenwerkingsovereenkomst.

5.2. *vorderingen jegens gedaagden sub 2, 3 en 4 niet toewijsbaar*

5.2.1. PPT Benelux c.s. hebben voorts betoogd dat de vorderingen van PPT International c.s. niet toewijsbaar zijn jegens Twee-West Holding en de heer en mevrouw Holman omdat Datona B.V. inmiddels is opgericht. Volgens PPT Benelux c.s. had PPT International c.s. de

97550 / KG ZA 09-183
8 juli 2009

8

reeds op 18 juni 2009 - te weten vóór het uitbrengen van de dagvaarding (23 juni 2009) - opgerichte besloten vennootschap Datona B.V., dienen te dagvaarden.

5.2.2. De voorzieningenrechter constateert dat uit het door PPT International c.s. bij dagvaarding in het geding gebrachte uittreksel uit het handelsregister van de Kamers van Koophandel van 23 juni 2009 niet blijkt dat Datona B.V. op dat moment reeds was opgericht. Omdat PPT International ten tijde van het uitbrengen van de dagvaarding dus niet kon weten dat Datona B.V. op dat moment reeds was opgericht, heeft zij op goede gronden Twee-West Holding, mede h.o.d.n. Datona B.V. i.o. alsmede haar bestuurders de heer en mevrouw Holman in rechte betrokken. Het verweer zal dus worden verworpen.

5.3. *Verbod van het aanbieden van concurrerende producten en slaafse nabootsingen*

5.3.1. PPT International c.s. vordert een verbod voor Twee-West Beheer en de heer en mevrouw Holman om op enigerlei wijze betrokken te zijn, direct of indirect, bij de verkoop van goederen die, potentieel of daadwerkelijk, concurreren met de producten die International c.s. aanbiedt en wel tot het moment dat de bodemrechter bij vonnis heeft bepaald dat zulks Benelux c.s. weer vrijstaat (de vordering onder 2). Tevens vordert zij een verbod voor Benelux c.s. om direct of indirect te koop aan te bieden, te verhandelen, in voorraad te hebben, te in- en exporteren, het (laten) produceren van producten die slaafse nabootsingen zijn van producten die PPT International op de markt brengt (de vordering onder 11).

5.3.2. Naar het oordeel van de voorzieningenrechter kan van slaafse nabootsing geen sprake zijn nu er geen sprake is van een exclusief voor PPT International geproduceerd product. In het onderhavige kort geding is door PPT Benelux c.s. gesteld en door PPT International c.s. niet weersproken dat door PPT Benelux c.s., evenals door PPT International c.s. uit catalogi reeds lang bestaande producten worden besteld in China, waarbij gekozen wordt uit een groot aanbod van verschillende Chinese fabrikanten, die alle dezelfde of gelijkende producten aanbieden aan een groot aantal afnemers, waaronder partijen, die deze producten op hun beurt van hun eigen merk voorzien. PPT Benelux c.s. heeft diverse van deze van verschillende afnemers - te weten van PPT International, van PPT Benelux en van derde afnemers - afkomstige producten ter gelegenheid van de mondelinge behandeling van dit kort geding getoond. Van een speciaal door/voor PPT International c.s. ontworpen en voor hen gefabriceerd product dat door PPT Benelux c.s. slaafs is nagebootst is dan ook geen sprake. PPT International c.s. heeft ook niet gesteld aanspraak te kunnen maken op enig intellectueel eigendomsrecht op een door haar aangeboden product. Zij heeft slechts gesteld aanspraak te hebben op het (beeld- en woord)merk "Powerplustools". Op grond van het voorgaande kan geen sprake zijn van toewijzing van het gevorderde verbod op slaafse nabootsing.

5.3.3. Wat betreft het gevorderde verbod tot het ontplooiën van concurrerende activiteiten wordt het volgende overwogen. Vast staat dat PPT Benelux de tussen partijen bestaande samenwerkingsovereenkomst bij brief van 19 juni 2009 heeft opgezegd tegen 19 juli 2009. PPT Benelux c.s. hebben onweersproken gesteld dat zij tot 19 juli 2009 geen producten verkopen. Zij hebben in dat verband verwezen naar een screenshot print van 23 juni 2009 van de website www.datona.nl waarop is aangegeven dat de webshop op 19 juli 2009 opengaat en de showroom op 20 juli 2009. Voorts hebben zij onweersproken gesteld dat de website tot 19 juli 2009 ook niet toegankelijk is. Op grond van het voorgaande is de voorzieningenrechter van oordeel dat toewijzing van de gevorderde verbod voor de (korte)

97550 / KG ZA 09-183
8 juli 2009

9

periode tot 19 juli 2009 niet aan de orde is. Voor de periode vanaf 19 juli 2009 bestaat er naar het oordeel van de voorzieningenrechter evenmin aanleiding voor oplegging van de gevorderde verboden. In de (dan niet meer bestaande) samenwerkingsovereenkomst is immers geen non-concurrentiebeding opgenomen. Voor toewijzing van een algemeen verbod tot het ontplooiën van concurrerende activiteiten is bij gebreke van een dergelijk non-concurrentiebeding en zonder nadere onderbouwing - die ontbreekt - geen aanleiding.

5.4. *Openen containers*

5.4.1. PPT International c.s. heeft voorts toestemming gevorderd tot het (doen) openen van de sub 2.15 bedoelde container, alsmede verlof gevraagd om een gedetailleerde inhoudbeschrijving, waaronder begrepen foto- en videobeelden, te (doen) maken van de inhoud van die container. PPT International c.s. heeft hiertoe aangevoerd dat aannemelijk is dat zich in deze container goederen bevinden die ofwel inbreuk maken op de merkrechten van Camp de Gua, dan wel slaafse nabootsingen zijn van producten van PPT International.

5.4.2. Wat betreft de stelling van PPT International c.s. dat zich in de container goederen zouden kunnen bevinden die slaafse nabootsingen zijn van producten van PPT International, wordt verwezen naar hetgeen hieromtrent hiervoor sub 5.3.3. is overwogen; van slaafse nabootsingen kan geen sprake zijn.

5.4.3. Naar het oordeel van de voorzieningenrechter heeft PPT International c.s. voorts onvoldoende aannemelijk gemaakt dat zich in de container goederen zouden bevinden die inbreuk maken op de merkrechten van Camp de Gua. Volgens PPT International bevinden zich in de container enkel producten met de merknaam "Datona". Zij heeft in dit verband verwezen naar een verklaring van de fabrikant van de onderhavige producten (Xicheng) van 25 mei 2009 waarin is vermeld dat zich in de betreffende container geen goederen bevinden met het label "powerplustools, maar alleen producten met het label "Datona". Dit stemt ook overeen met hetgeen PPT Benelux in de sub 2.16 bedoelde opzeggingsbrief van 19 juni 2009 aan PPT International te kennen heeft gegeven, te weten dat zij de samenwerkingsovereenkomst wenst te beëindigen en dat zij zich zal richten op de verkoop van Datona-producten. Zij heeft daarbij voorts aangekondigd dat zij vanaf 19 juli 2009 niet meer zal deelnemen aan het economisch verkeer, dat zij vanaf die datum elke aanduiding naar Powerplustools (BV) verwijderd zal hebben en geen bestellingen meer zal uitvoeren van klanten die Powerplustools producten wensen. Ook past dit in het gegeven dat Datona B.V. inmiddels is opgericht.

5.4.4. Gelet op het voorgaande zal ook deze vordering worden afgewezen.

5.5. *Verbod adwords*

5.5.1. PPT International c.s. heeft voorts gevorderd, dat het Twee-West Holding zal worden verboden om gebruik te maken van zogenaamde adwords op welke internetzoekmachine dan ook, die hen die Powerplustools dan wel een vermindering daarvan intypen, wijst op het bestaan van www.datona.nl en/of de door Twee-West Holding verkochte producten.

5.5.2. PPT Benelux c.s. heeft betwist dat zij gebruik maakt van de door PPT International c.s. bedoelde adwords.

97550 / KG ZA 09-183
8 juli 2009

10

5.5.3. Naar het oordeel van de voorzieningenrechter kan niet enkel op basis van twee door PPT International c.s. in het geding gebrachte screen prints worden aangetoond dat door Twee-West Holding gebruik wordt gemaakt van door PPT International c.s. bedoelde adwords. Zeker niet uit te sluiten is, dat de website www.datona.nl en/of door Twee-West Holding verkochte producten gelinkt is aan de omschrijving van haar productaanbod, zoals "werkbanken" en "gereedschapskisten". Gelet hierop zal ook deze vordering, die in het kader van dit kort geding onvoldoende aannemelijk is geworden, worden afgewezen.

5.6. *Overdracht domeinnamen en e-mail adressen*

5.6.1. PPT International c.s. heeft voorts een veroordeling van PPT Benelux c.s. gevorderd om op eigen kosten binnen 7 dagen na betekening van dit vonnis aan Camp de Gua over te dragen alle Powerplustools domeinnamen, waaronder in ieder geval www.powerplustools.nl, www.powerplustools.be, alsmede alle daarbij behorende info@...e-mail adressen. PPT International c.s. heeft hiertoe aangevoerd, dat voorkomen dient te worden dat PPT Benelux c.s. deze domeinnamen en e-mail adressen zal gebruiken om producten van het merk "Datona" te leveren aan afnemers die producten van het merk "powerplustools" wensten te bestellen.

5.6.2. Hoewel PPT International c.s. naar het oordeel van de rechtbank een rechtens te respecteren belang heeft om te voorkomen dat PPT Benelux c.s. de door PPT International c.s. bedoelde domeinnamen en e-mail adressen zal gebruiken om producten van het merk "Datona" te leveren aan afnemers die producten van het merk "powerplustools" wensten te bestellen, is de vordering desondanks niet toewijsbaar. Het opleggen van een verbod tot een dergelijk gebruik van deze domeinnamen en e-mailadressen was daartoe de aangewezen weg geweest, maar een dergelijk verbod is in dit kort geding niet door PPT International c.s. gevorderd. Voor toewijzing van de onderhavige ver strekkende vordering - een overdracht van de betreffende domeinnamen en e-mailadressen - acht de voorzieningenrechter geen rechtsgrond aanwezig.

5.7. *Overdracht telefoon- en faxnummers*

5.7.1. Ook voor een overdracht van alle telefoon- en faxnummers die voorheen door PPT Benelux en Twee-West Holding werden gebruikt, acht de voorzieningenrechter - onder verwijzing naar hetgeen hiervoor in rechtsoverweging 5.6.2 is overwogen - geen rechtsgrond aanwezig. Ook de daartoe strekkende vordering van PPT International c.s. zal dus worden afgewezen.

5.8. *Bevel gebruik fotomateriaal te staken*

5.8.1. Ten slotte zal ook het door PPT Benelux c.s. gevorderde bevel om het gebruik van al het fotomateriaal dat ontleend is aan fotomateriaal dat eerder door PPT International c.s. werd gebruikt te staken en gestaakt te houden, worden afgewezen. PPT Benelux c.s. heeft onweersproken gesteld dat zij deze foto's slechts enkele dagen heeft gebruikt, waarna deze op eigen initiatief van de website van www.datona.nl zijn verwijderd. Voorts heeft zij onweersproken gesteld - onder verwijzing naar een opdrachtbevestiging van 22 juni 2009 - dat inmiddels opdracht is gegeven aan een fotograaf om nieuwe foto's te maken, welke foto's vervolgens zullen worden gebruikt. Gelet hierop acht de voorzieningenrechter onvoldoende vrees aanwezig dat PPT Benelux c.s. andermaal gebruik zal maken van de door PPT International c.s. bedoelde foto's, om het gevorderde bevel te rechtvaardigen.

5.9. *De vordering jegens China Shipping*

97550 / KG ZA 09-183
8 juli 2009

11

5.9.1. Gelet op hetgeen hiervoor in rechtsoverweging 5.4 is overwogen omtrent het openen van de containers, zal de vordering jegens China Shipping - die niet is verschenen - welke vordering ertoe strekt dat China Shipping zal worden geboden haar medewerking te verlenen aan het (doen) overbrengen van de litigieuze container en zijn inhoud naar de bewaarder, zulks op straffe van verbeurte van een dwangsom, wegens gebrek aan belang worden afgewezen.

6. De beoordeling in reconventie

6.1. Opheffing bewijsbeslag

6.1.1. PPT Benelux heeft opheffing gevorderd van het ten laste van haar gelegde conservatoir bewijsbeslag van 12 juni 2009 op goederen opgeslagen in de container met kenmerk TGHU4987796 op locatie ECT Delta terminal, ECT Delta Terminal B.V., Europaweg 875, 3199 LD Maasvlakte Rotterdam onder beheer van China Shipping Agency Co. (Netherlands) B.V. te Rotterdam.

6.1.2. De voorzieningenrechter acht zich bevoegd om van de onderhavige vordering kennis te nemen. De in artikel 705 Rv verleende bevoegdheid tot opheffing van een beslag aan de voorzieningenrechter die het verlot tot het beslag heeft gegeven - te weten de voorzieningenrechter van de rechtbank Rotterdam - is niet een uitsluitende maar een aanvullende bevoegdheid, naast die welke uit artikel 254 Rv voortvloeit.

6.1.3. Gelet op hetgeen in conventie in rechtsoverweging 5.4 is overwogen omtrent het openen van de containers, zal het gelegde beslag worden opgeheven.

6.2. Verbod in de toekomst beslag te leggen

6.2.1. PPT Benelux c.s. heeft voorts gevorderd dat het PPT International c.s., dan wel aan haar gelieerde dochter-, zuster-, dan wel moedervennootschappen (als bijvoorbeeld Bies Jonkervaarts B.V.) zal worden verboden om in de toekomst (conservatoir) beslagmaatregelen te nemen onder Benelux c.s., dan wel aan haar gelieerde dochter-, zuster-, of moedervennootschappen (als bijvoorbeeld Datona B.V.) op grond van een inbreuk op het merkrecht Powerplustools, alsmede op grond van vermeende slaafse nabootsing van door PPT International geïmporteerde producten van derden, op alle (on)roerende goederen in bezit c.q. eigendom van PPT Benelux c.s., dan wel aan haar gelieerde dochter-, zuster- of moedervennootschappen (als bijvoorbeeld Datona B.V.), op straffe van een dwangsom.

6.2.2. Het gevorderde verbod om ter zake van dezelfde vordering(en) opnieuw ten laste van PPT Benelux c.s., dan wel aan haar gelieerde dochter-, zuster-, of moedervennootschappen beslag te leggen, is slechts in uitzonderlijke gevallen op zijn plaats. Het staat in beginsel een ieder vrij om van de door de wet geboden middelen tot bewaring van zijn recht gebruik te maken. Deze vordering zal worden afgewezen nu gesteld noch gebleken is dat zich een dergelijke uitzonderlijke situatie voordoet.

6.3. Gebod tot het inschrijven als mede-merkhouders

6.3.1. PPT Benelux c.s. vordert voorts dat Camp de Gua zal worden geboden om de heer Holman, als voormalig vennoot binnen VOF FIT, als bestuurder van Twee-West, in te (doen) schrijven als mede-merkhouders van het EU-beeldmerk PowerplusTools onder nummer 003867686 en het Beneluxbeeldmerk PowerplusTools onder nummer 0979385, welke beiden nu alleen op naam staan van Camp de Gua, op straffe van een dwangsom. PPT

97550 / KG ZA 09-183
8 juli 2009

12

Benelux c.s. heeft hiertoe aangevoerd dat PPT Benelux - op grond van hetgeen zij ter zitting heeft uiteengezet - naast PPT International rechthebbende is op het merk Powerplustools. Voor het geval de voorzieningenrechter de vorderingen van PPT International c.s. in conventie toewijst, wenst PPT Benelux de mogelijkheid te hebben om haar bedrijf onder de naam Powerplustools - in plaats van Datona - voort te zetten, aldus PPT Benelux c.s.

6.3.2. Gelet op de hiervoor genoemde beweegredenen van PPT Benelux c.s. voor het instellen van deze reconventionele vordering, zal deze worden afgewezen. Omdat de conventionele vordering zal worden afgewezen, heeft PPT Benelux c.s. - die haar bedrijf kan voortzetten onder de naam Datona - immers geen (spoedeisend) belang bij toewijzing van deze vordering.

7. In conventie en in reconventie

7.1. Proceskosten

PPT International c.s. zal als de in conventie in het ongelijk te stellen partij en als de in reconventie als de grotendeels in het ongelijk te stellen partij worden veroordeeld in de kosten van het geding. PPT International c.s. heeft een proceskostenveroordeling gevorderd zoals bedoeld in artikel 1019h Rv. Zij heeft ter zitting een specificatie van haar kosten gegeven, welke specificatie sluit op een bedrag van € 35.363,35, ter zake van honorarium van haar advocaat, kantoorkosten en BTW. PPT International c.s. heeft de juistheid van de door PPT Benelux c.s. in het geding gebrachte specificatie betwist. De voorzieningenrechter acht de gevorderde advocaatkosten (naast de vastgestelde verschotten ad € 262,00) slechts toewijsbaar tot het in de "Indicatie-tarieven in IE-zaken" genoemde bedrag van € 6.000,00 (exclusief BTW), waarbij de voorzieningenrechter opmerkt dat de onderhavige zaak niet als een complexe zaak kan worden aangemerkt en waarbij de helft zal worden toegerekend aan het geding in conventie en de helft aan het geding in reconventie. Voor zover het gevorderde bedrag het hiervoor genoemde, toe te wijzen bedrag overschrijdt, kunnen deze kosten naar het oordeel van de voorzieningenrechter niet worden aangemerkt als "redelijke en evenredige gerechtskosten" zoals in artikel 1019h Rv bedoeld.

8. De beslissing

De voorzieningenrechter

in conventie:

8.1. wijst de vordering af;

8.2. veroordeelt PPT International in de kosten van het geding, aan de zijde van PPT Benelux vastgesteld op € 262,00 aan verschotten en op € 3.000,00 (exclusief BTW) aan salaris voor de advocaat;

in reconventie:

8.3. heft op het conservatoir bewijsbeslag van 12 juni 2009 ten laste van PPT Benelux op goederen opgeslagen in de container met kenmerk TGHU4987796 op locatie ECT Delta terminal, ECT Delta Terminal B.V., Europaweg 875, 3199 LD Maasvlakte Rotterdam onder beheer van China Shipping Agency Co. (Netherlands) B.V. te Rotterdam;

97550 / KG ZA 09-183
8 juli 2009

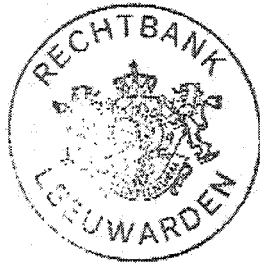
13

-
- 8.4. veroordeelt PPT International in de kosten van het geding, aan de zijde van PPT Benelux vastgesteld op € 3.000,00 (exclusief BTW) aan salaris voor de advocaat
- 8.5. verklaart dit vonnis tot zover uitvoerbaar bij voorraad;
- 8.6. wijst af het anders of meer gevorderde.

Dit vonnis is gewezen door mr. P. Molema en in het openbaar uitgesproken in tegenwoordigheid van de griffier mr. N. van Oorschot op 8 juli 2009.

N. Oorschot

[Handwritten signature]



Uitgegeven voor grosse aan _____
Mr. D.J. Meesters
door mij g. van de rechtbank
te Leeuwarden,
de _____ 08 JUL 2009