

RECHTBANK 's-GRAVENHAGE
sector civiel recht - voorzieningenrechter

Vonnis in kort geding van 22 februari 2006,
gewezen in de zaak met rolnummer KG 05/1167 en zaaknummer 250478 van:

1. de stichting **Stichting Interculturele Ontmoetingsmanifestatie Milan**,
gevestigd te 's-Gravenhage,
2. **Rakesh Jagai**,
wonende te Zoetermeer
eisers,
procureur mr. E.J.W.F. Deen,

tegen

1. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid
Dance Valley B.V.,
gevestigd te Purmerend,
2. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid
Amsterdance Beheer B.V.,
gevestigd te Purmerend,
gedaagden,
procureur mr. E. Grabandt,
advocaat mr. E. Zimmerman-Den Dulk te Eindhoven.

1. Het procesverloop

Bij exploit van 22 september 2005 hebben eiserers (hierna afzonderlijk te noemen: 'de Stichting' en 'Jagai') gedaagden (hierna afzonderlijk te noemen: 'DV' en 'AB') gedagvaard om te verschijnen op de zitting van 27 oktober 2005 bij de voorzieningenrechter van deze rechtbank. Op verzoek van partijen is de zitting aangehouden, waarna deze uiteindelijk op 19 januari 2006 doorgang heeft gevonden.

Ter terechtzitting heeft de raadsman van eisers de vorderingen gewijzigd en aan de hand van pleitnotities en producties (nader) toegelicht. De raadsvrouw van gedaagden heeft, eveneens aan de hand van pleitnotities en producties, verweer gevoerd met conclusie tot afwijzing van de vorderingen. Vervolgens is de zaak wederom aangehouden in verband met schikkingoverleg. Namens eisers is ten slotte bij brief van 15 februari 2006 vonnis gevraagd.

2. De feiten

Op grond van de stukken en het verhandelde ter zitting van 19 januari 2006 wordt in dit geding van het volgende uitgegaan.

2.1. AB en DV organiseren sinds 1995 onder de naam "Dance Valley" jaarlijks een openlucht dancefestival in recreatiegebied Spaarnwoude. Tijdens dit festival, dat voornamelijk wordt bezocht door jongeren en jongvolwassenen in de leeftijd van 15 tot 35 jaar, worden op verschillende podia door diskjockeys uiteenlopende muziekstijlen ten gehore gebracht. Voor een bezoek aan "Dance Valley" dient entreegeld te worden betaald.

2.2. AB en DV zijn houders van diverse Benelux- en Gemeenschapswoord- en beeldmerken DANCE VALLEY, ingeschreven voor onder meer diensten in klasse

41 (opvoeding; opleiding; ontspanning; sportieve en culturele activiteiten; in het bijzonder muziekuitgeverijen en het organiseren van evenementen).

2.3. Van oordeel dat het gebruik door de Stichting en Jagai van het teken INDIAN VALLEY voor een Indiaas dansevenement te houden op 29, 30 en 31 juli 2005 als onderdeel van een interculturele manifestatie in het Zuiderpark in Den Haag inbreuk opleverde op deze Benelux- en Gemeenschapsmerkrechten van DV en AB terzake DANCE VALLEY, heeft de voorzieningenrechter van deze rechtbank bij vonnis van 29 juli 2005 de Stichting en Jagai veroordeeld tot het volgende:

BEVEELT gedaagden om onmiddellijk na betekening van dit vonnis te staken en gestaakt te houden ieder gebruik van het teken INDIAN VALLEY en van de met de onder 2.4 tot en met 2.8 genoemde Merken van eiseressen overeenstemmende onderscheidingstekens, waaronder ieder gebruik van:

2. de domeinnaam www.indianvalley.nl

3. het teken "Indian Valley", en

4. ieder ander onderscheidingsteken dat met voornoemde Merken van eiseressen overeenstemt;

BEVEELT gedaagden om onmiddellijk na betekening van dit vonnis op haar/hun kosten al datgene te doen wat nodig is om te bewerkstelligen dat de registratie van de domeinnaam www.indianvalley.nl wordt doorgehaald; en BEVEELT gedaagden om van alle correspondentie die samenhangt met dit bevel, binnen twee dagen na verzending dan wel na ontvangst daarvan een afschrift aan de advocaat van eiseressen te zenden;

BEVEELT gedaagden om onmiddellijk na betekening van dit vonnis een passende en rectificerende tekst te plaatsen op de openingspagina van de website van de Stichting (en overigens duidelijk leesbaar) inhoudende:

"Rectificatie: Het is ons niet toegestaan om het teken "Indian Valley" te gebruiken aangezien de voorzieningenrechter van de rechtbank te Den Haag bij vonnis van 29 juli 2005 heeft geoordeeld dat wij hiermee inbreuk maken op de merkrechten van Dance Valley B.V. en Amsterdance Beheer. B.V. op het merk DANCE VALLEY®. Er bestaat geen enkel verband tussen enerzijds de Stichting Milan Interculturele ontmoetingsmanifestatie en de site www.indianvalley.nl en anderzijds het bekende dancefestival DANCE VALLEY®. Wij betreuren het zeer dat wij hiermee verwarring hebben veroorzaakt en bieden onze welgemeende excuses daarvoor aan. Hoogachtend, De Stichting interculturele ontmoetingsmanifestatie Milan."

BEVEELT gedaagden om onmiddellijk na betekening van dit vonnis foldermateriaal uit te delen aan alle bezoekers van door haar te organiseren dans- en muziekfestival alsmede bij de hoofdingang van het festival een uiting met daarin een passende en rectificerende tekst inhoudende:

"Rectificatie : Het is ons niet toegestaan om het teken "Indian Valley" te gebruiken aangezien de voorzieningenrechter van de rechtbank te Den Haag bij vonnis van 29 juli 2005 heeft geoordeeld dat wij hiermee inbreuk maken op de merkrechten van Dance Valley B.V. en Amsterdance Beheer. B.V. op het merk DANCE VALLEY®. Er bestaat geen enkel verband tussen enerzijds de Stichting Milan Interculturele ontmoetingsmanifestatie en de site www.indianvalley.nl en anderzijds het bekende dancefestival DANCE VALLEY®. Wij betreuren het zeer dat wij hiermee verwarring hebben

veroorzaakt en bieden onze welgemeende excuses daarvoor aan. Hoogachtend, De Stichting interculturele ontmoetingsmanifestatie Milan.”

VEROORDEELT gedaagden tot betaling van een dwangsom van EUR 5000,- voor iedere dag, een gedeelte van een dag daaronder begrepen, dat gedaagden met de uitvoering van voornoemde bevelen in gebreke blijven, zulks met een maximum van EUR 50.000,-, welke dwangsom eerst verschuldigd zal worden na verloop van 6 uren na betekening van dit vonnis;

BEPAALT dat deze dwangsom vatbaar is voor matiging op de wijze zoals onder 4.9 is vermeld;

VEROORDEELT gedaagden in de kosten van dit geding, tot dusverre aan de zijde van eiseressen begroot op EUR 1.145,60, waarvan EUR 816,- aan salaris procureur, EUR 244,- aan griffierecht en EUR 85,60 aan dagvaardingskosten;

VERKLAART dit vonnis tot zover uitvoerbaar bij voorraad;

WIJST het meer of anders gevorderde AF;

BEPAALT de redelijke termijn voor het instellen van de eis in de hoofdzaak als bedoeld in artikel 260 lid 1 Rv op vier weken, te rekenen vanaf de dag van deze uitspraak.

Van dit vonnis luidt rechtsoverweging 4.9 als volgt:

De dwangsom zal wel worden gemaximeerd en eerst ingaan na verloop van 6 uur na betekening van dit vonnis. Voorts zal worden bepaald dat de op te leggen dwangsom vatbaar is voor matiging door de rechter, voor zover handhaving daarvan naar maatstaven van redelijkheid en billijkheid onaanvaardbaar zou zijn, zulks mede in aanmerking genomen de mate waarin aan de veroordeling is voldaan, de ernst van de overtreding en de mate van verwijtbaarheid daarvan.

2.4. Voornoemd vonnis is op de dag van uitspraak om 16.10 uur aan de Stichting en om 17.00 uur aan Jagai (bij deze laatste door middel van achterlating op zijn adres in een gesloten envelop) betekend.

2.5. Op 1 augustus 2005 hebben AB en DV een exploit doen uitbrengen aan zowel de Stichting als aan Jagai waarin de verbeuring van dwangsommen ter hoogte van €20.000 werd aangezegd, vanwege:

Vrijdag 29 juli 2005 domeinnaam enzovoorts niet verwijderd, geen folders uitgedeeld

Zaterdag 30 juli 2005 geen folders uitgedeeld

Zondag 30 juli 2005 geen folders uitgedeeld

Maandag 1 augustus 2005 domeinnaam niet verwijderd

4 x E 5.000.--

1.0. Daarop is onder meer ten laste van de Stichting onder de ABN-AMRO Bank te Den Haag executoriaal derdenbeslag gelegd door AB en DV. Op 5 september 2005 heeft die bank aan de Stichting bericht dat als gevolg van het beslag een bedrag van €17.845,35 op verzoek van de deurwaarder is overgemaakt.

3. De vorderingen, de gronden daarvoor en het verweer

3.1 Eisers vorderen, na wijziging van eis en samengevat, primair betaling van €17.845,35 (met dwangsom), subsidiair – onder verwijzing naar r.o. 4.9 van voornoemd vonnis – te bepalen dat de verbeurde dwangsommen worden gematigd tot nihil, meer subsidiair dat de verbeurde dwangsommen worden gematigd tot een in goede justitie te bepalen bedrag.

3.2 Gedaagden voeren gemotiveerd verweer. Op de stellingen van partijen zal hierna, voor zover nodig, worden ingegaan.

4. De beoordeling van het geschil

4.1. Volgens vaste jurisprudentie is ten aanzien van toewijzing van geldvorderingen in kort geding terughoudendheid op zijn plaats (vgl. laatstelijk HR 28 mei 2004, NJ 2004, 602). Zo zal niet alleen moeten worden onderzocht of het bestaan van de vordering voldoende aannemelijk is – hetgeen betekent dat met een grote mate van waarschijnlijkheid te verwachten moet zijn dat de bodemrechter haar zal toewijzen –, maar ook of daarnaast sprake is van feiten en omstandigheden die meebrengen dat uit hoofde van onverwijlde spoed een onmiddellijke voorziening is vereist, terwijl in de afweging van de belangen van partijen het restitutierisico betrokken dient te worden.

4.2. Het hierboven geformuleerde criterium toepassend, is de voorzieningenrechter van oordeel dat toewijzing van betaling van het geldbedrag zoals door de Stichting en Jagai primair gevorderd het kader van dit kort geding te buiten gaat. Hierbij is in aanmerking genomen dat geenszins zeker is dat enige, of zelfs volledige, terugbetaling zou moeten geschieden omdat aannemelijk is dat in elk geval enige dwangsom verbeurd zal zijn. De deurwaarder heeft immers op zowel de bewuste zaterdag als zondag geconstateerd dat aan hem geen folders met rectificatie zijn uitgedeeld. De Stichting en Jagai brengen daartegenin dat wel degelijk foldermateriaal zou zijn uitgedeeld maar dat de deurwaarder dit kennelijk hebben gemist. Volgens hen zou de deurwaarder, hoewel volgens de aanvangstijden het dansevenement IndianV (zoals dit vervolgens is genoemd) reeds had moeten zijn begonnen, op zaterdag te vroeg zijn langsgesproken (namelijk vanaf 14.05 tot 16.00 uur), zodat hij de uitdelingen van folders rond 18.30 en 21.00 uur heeft gemist. Op zondag zouden wel steeds folders zijn uitgedeeld maar om onduidelijk gebleven redenen niet aan de deurwaarder. Verder heeft de deurwaarder eveneens geconstateerd dat inderdaad de website www.indianvalley.nl op 1 augustus 2005 nog benaderbaar was, waarover de Stichting en Jagai evenwel hebben gesteld dat zij voldoende in het werk zouden hebben gesteld om deze op te heffen.

4.3. Gelet voorts op de weging als bedoeld in r.o. 4.9 van het vonnis die mogelijk aanleiding zal geven tot matiging van eventueel verbeurde dwangsommen, is nadere bewijslevering, waarbij het horen van getuigen noodzakelijk lijkt, gewenst, waartoe dit kort geding zich evenwel niet leent. Tot slot is niet zonder belang dat de Stichting naar eigen zeggen in een minder florissante financiële situatie verkeert, zodat er een niet onaanzienlijk restitutierisico bestaat.

4.4. Gelijke overwegingen als bovengenoemd gelden het subsidiair en meer subsidiair gevorderde, voor zover deze al niet als vorderingen met een definitief karakter moeten worden gekenschetst, die in kort geding niet toewijsbaar zijn. Het is immers bij vermeende niet-nakoming (in het verleden) van een kort-gedingvonnis aan de bodemrechter om definitief te bepalen of, en zo ja in welke

mate, dwangsommen verbeurd zijn. Evenmin is een spoedeisend belang gesteld noch anderszins aannemelijk geworden om vooruit te lopen op die uitspraak, indachtig dat gedaagden niet hebben gesteld dat het ook thans nog zou schorten aan juiste nakoming van de veroordeling.

4.5. Het voorgaande leidt ertoe dat de vorderingen moeten worden afgewezen. Eisers zullen, als de in het ongelijk gestelde partij, worden veroordeeld in de kosten van dit geding.

5. De beslissing

De voorzieningenrechter:

WIJST het gevorderde AF;

VEROORDEELT eisers in de kosten van dit geding, tot dusverre aan de zijde van eiseressen begroot op €816,- aan salaris procureur en €395,- aan griffierecht.

Dit vonnis is gewezen door mr. E.F. Brinkman en uitgesproken ter openbare zitting van 22 februari 2006 in tegenwoordigheid van de griffier.