



Vonnis

IN NAAM DES KONINGS

RECHTBANK MIDDEN-NEDERLAND

Afdeling Civiel recht
handelskamer

locatie Utrecht

zaaknummer / rolnummer: C/16/370044 / KG ZA 14-374

Vonnis in kort geding van 16 juli 2014

in de zaak van

de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid
INTERNETNOTARISSEN B.V.,
gevestigd te Beneden-Leeuwen,
eiseres,
advocaat mr. C.L.A. van der Veeken te Arnhem,

tegen

1. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid
INTERVIVOS B.V.,
gevestigd te Utrecht en kantoorhoudende te Hilversum,
2. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid
INTERVIVOS HOLDING B.V.,
gevestigd te Utrecht en kantoorhoudende te Vleuten,
2.
wonende te Vleuten,
gedaagden,
advocaat mr. S.R. Hagen te Utrecht.

Partijen zullen hierna Internetnotarissen, Intervivos, Intervivos Holding en
genoemd. Gedaagden zullen gezamenlijk als Intervivos c.s. worden aangeduid.

worden

1. De procedure

- 1.1. Het verloop van de procedure blijkt uit:
- de dagvaardingen van 17 juni 2014,
 - producties 1 tot en met 20 van Internetnotarissen,
 - de brief van 16 juni 2014 van Internetnotarissen,
 - producties 1 tot en met 17 van Intervivos c.s.,
 - de brief van 30 juni 2014 van Internetnotarissen, waarin zij bezwaar maakt tegen de producties van Intervivos c.s.,
 - de brief van 30 juni 2014 van Intervivos c.s., inhoudende een reactie op de brief van diezelfde datum van Internetnotarissen,
 - de mondelinge behandeling op 30 juni 2014,
 - de pleitnota van Internetnotarissen

- de pleitnota van Intervivos.

1.2. Het bezwaar van Internetnotarissen tegen de door Intervivos c.s. ingediende producties is ter mondelinge behandeling door de voorzieningenrechter verworpen. Deze producties maken daarom onderdeel uit van de processtukken.

1.3. Ten slotte is vonnis bepaald.

2. De feiten

2.1. Op 16 december 2002 heeft Internetnotarissen de domeinnaam Verklaringvanerfrecht.nl bij de Stichting Internet Domeinnaam registratie Nederland (hierna: SIDN) geregistreerd. Internetnotarissen heeft deze domeinnaam als handelsnaam in het handelsregister van de Kamer van Koophandel laten registreren. De website www.verklaringvanerfrecht.nl is sinds juni 2011 toegankelijk voor internetbezoekers. Via deze website biedt Internetnotarissen online notariële diensten aan, gericht op de particuliere markt.

2.2. is enig aandeelhouder en bestuurder van Intervivos Holding. Intervivos Holding is op haar beurt enig aandeelhouder en bestuurder van Intervivos.

2.3. Op 18 oktober 2011 heeft de domeinnaam Verklaring-erfrecht bij de SIDN geregistreerd. Intervivos Holding heeft op 20 december 2013 de domeinnaam Verklaringvanerfrecht.nl geregistreerd. Intervivos gebruikt deze domeinnamen en exploiteert de websites www.verklaring-erfrecht.nl en www.verklaringvanerfrecht.nl. Deze websites linken door naar de website www.intervivos.nl. Via deze website worden online notariële diensten aangeboden, gericht op de particuliere markt.

2.4. Indien “verklaringvanerfrecht” wordt ingevuld in de zoekmachine van Google, verschijnt (onder meer) een advertentie van Intervivos.

2.5. Bij brief van 6 maart 2014 heeft de advocaat van Internetnotarissen aan Intervivos bericht dat zij door het gebruik van de handelsnamen Verklaring-erfrecht.nl en Verklaring van Erfrecht Service en de in 2.4 genoemde Google Adwords inbreuk maakt op de handelsnaam Verklaringvanerfrecht.nl van Internetnotarissen, dan wel onrechtmatig jegens Internetnotarissen handelt en Intervivos gesommeerd om een onthoudingsverklaring te ondertekenen. Intervivos heeft hieraan geen gehoor gegeven.

3. Het geschil

3.1. Internetnotarissen vordert bij vonnis, voor zover mogelijk uitvoerbaar bij voorraad, samengevat:

- I. veroordeling van gedaagden om iedere inbreuk op de handelsnaamrechten van Internetnotarissen, direct of indirect via derden, te staken en gestaakt te houden, waaronder het gebruik van:
 - Verklaring-erfrecht.nl
 - www.verklaring-erfrecht.nl
 - Verklaring van Erfrecht Service

- Verklaringvanerfrecht.service.nl
- www.verklaringvanerfrecht.service.nl
- Verklaringvanerfrecht.nl
- www.verklaringvanerfrecht.nl
- Verklaringvanerfrecht-online.nl
- www.verklaringvanerfrecht-online.nl
- van een combinatie van de woorden verklaringvanerfrecht en alle namen en woorden die van voornoemde namen en woorden slechts in geringe mate afwijken en/of die daarmee overeenstemmen (al dan niet met een (domeinnaam)extensie), een voor- en of achtervoegsel en/of (een)weglating(en) en/of (een) verschrijving(en) en/of hoofdletter(s),

in (enig medium gericht op) Nederland, waaronder het internet (waaronder als domeinnaam, op websites, via zoekmachinediensten en in zoekmachine-advertenties en als Google Adword of als ander zoekwoord, keyword of metatag), op straffe van een dwangsom,

- II. veroordeling van Intervivos c.s. om ieder onrechtmatig handelen jegens Internetnotarissen – direct of indirect via derden – te staken en gestaakt te houden, waaronder het gebruik van de onder I genoemde naam/namen, in (enig medium gericht op) Nederland zoals vermeld onder I, op straffe van een dwangsom,
- III. veroordeling van Intervivos c.s. om op haar kosten al datgene te doen wat nodig is om te bewerkstelligen dat de registratie van de domeinnamen www.verklaring-erfrecht.nl en www.verklaringvanerfrecht.service.nl en elke in haar bezit zijnde daarmee in geringe mate afwijkende en/of overeenstemmende domeinnaam, op naam wordt gezet van Internetnotarissen, onder meer door het geven van een onvoorwaardelijke opdracht aan de registrar(s) tot overdracht van deze domeinna(a)m(en) en wijziging van de tenaamstelling(en) daarvan ter kennisgeving aan de SIDN en aan iedere ander daartoe benodigde instanties en/of personen, onder gelijktijdige toezending van afschriften hiervan aan de raadvrouw van Internetnotarissen, en ook overigens de volledige en onvoorwaardelijke medewerking te verlenen tot overdracht van de domeinna(a)m(en) en tot de verhuizing van deze domeinna(a)m(en) naar een andere provider en verder alle formaliteiten te verrichten benodigd voor de registratie van de domeinna(a)m(en) op naam van Internetnotarissen,
- IV. machtiging van Internetnotarissen om – indien Intervivos c.s. niet tijdig en/of volledig aan de veroordeling onder III voldoet, dit vonnis in de plaats te stellen van de wilsverklaring van Intervivos c.s. tot het geven van opdracht aan haar registrar(s), aan de SIDN en aan iedere andere daartoe benodigde instanties en/of personen tot overdracht, verhuizing en tenaamstelling van de domeinna(a)m(en) zoals bedoeld onder veroordeling III aan Internetnotarissen,
- V. veroordeling van Intervivos c.s. tot betaling aan Internetnotarissen van een dwangsom indien Intervivos c.s. geheel of gedeeltelijk in gebreke blijft aan één of meer van de hiervoor onder III en IV genoemde veroordelingen te voldoen,

-
- VI. veroordeling van Intervivos c.s. om op haar kosten:
- a. per direct de overeenkomst tussen Google en Intervivos c.s. te beëindigen die ten grondslag ligt aan het verbinden van het Google Adword verklaringvanerfrecht, verklaringvanerfrecht.nl, verklaringvanerfrechtnl, Verklaring-erfrecht.nl, www.verklaring-erfrecht.nl, Verklaring-erfrecht, in combinatie met Service, dit alles al dan niet met (domeinnaam)extensies, hoofdletter(s), voor-, tussen- en/of achtervoegsels en/of meervoudsvormen en/of weglatingen en/of verschrijvingen van voornoemde Google Adwords en/of woorden die daarvan in geringe mate afwijken en/of daarmee overeenstemmen, met (de) website(s) van Intervivos c.s.; en
 - b. de zoekmachine bezoekresultaten te (laten) verversen;
 - c. van de correspondentie die is verzonden door Intervivos c.s. met Google omtrent de hiervoor genoemde Google Adwords en door Intervivos c.s. van Google is ontvangen aan de raadvrouw van Internetnotarissen afschriften te doen toekomen;
- één en ander op straffe van een dwangsom,
- VII. Intervivos c.s. te bevelen om op haar kosten aan de advocaat van Internetnotarissen:
- a. kopieën te verstrekken van de volledige correspondentie met alle derden waar Intervivos c.s. onder de naam Verklaring-erfrecht.nl en/of Verklaring van Erfrecht Service en/of een daarvan in geringe mate afwijkende en/of overeenstemmende naam diensten aan heeft aangeboden en voor heeft verricht, uitgesplitst naar medium en datum per geadresseerde;
 - b. kopieën te verstrekken van alle bij voornoemde correspondentie behorende documenten waarin en waarop de onder a genoemde naam/namen voorkom(t)(en);
 - c. een overzicht te verstrekken van de volledige contactgegevens van de hiervoor bedoelde derden, dit alles op juistheid en volledigheid gecontroleerd door een onafhankelijke registeraccountant, in opdracht van Intervivos c.s., aan de hand van de stukken uit de administratie van Intervivos c.s.,
- één en ander op straffe van een dwangsom,
- VIII. veroordeling van Intervivos c.s. om op haar kosten een rectificatie te verzenden aan alle onder VII bedoelde derden, met de volgende tekst:

"BELANGRIJKE MEDEDELING OVER VAN INTERVIVOS B.V.

Intervivos B.V. heeft onlangs gebruik gemaakt van de namen Verklaring-erfrecht.nl en Verklaring van Erfrecht Service. De Rechtbank Midden-Nederland heeft in haar vonnis van [datum invullen] op vordering van Internetnotarissen B.V. h.o.d.n. Verklaringvanerfrecht.nl, gevestigd te Maas en Waal, geoordeeld dat dit gebruik inbreuk oplevert op de handelsnaamrechten van Verklaringvanerfrecht.nl en onrechtmatig is jegens Verklaringvanerfrecht.nl. Hierdoor heeft Intervivos B.V. schade toegebracht aan Verklaringvanerfrecht.nl. De Rechtbank Midden-Nederland heeft bevolen dat het gebruik van de namen Verklaring-erfrecht.nl en Verklaring van Erfrecht Service door Intervivos B.V. moet worden gestaakt en gestaakt gehouden. Wij verzoeken u alle correspondentie die wij u onder de namen Verklaring-erfrecht.nl en/of Verklaring

van Erfrecht Service hebben verzonden (digitaal dan wel anderszins) niet verder te verspreiden en te verwijderen dan wel te vernietigen.

Hoogachtend,

Intervivos B.V."

- IX. veroordeling van gedaagden om aan Internetnotarissen te betalen een voorschot op schadevergoeding van € 10.000,00, vermeerderd met de wettelijke rente,
- X. de termijn als bedoeld in artikel 1019i Wetboek van Burgerlijke Rechtsvordering (Rv) te bepalen op zes maanden na dagtekening van dit vonnis,
- XI. veroordeling van Intervivos c.s. in de werkelijke proceskosten als bedoeld in artikel 1019h Rv, vermeerderd met de wettelijke rente.

3.2. Intervivos c.s. voert verweer. Op de stellingen van partijen wordt hierna, voor zover van belang, nader ingegaan.

4. De beoordeling

4.1. Voorop gesteld wordt dat bij een (beweerde) inbreuk op een IE-recht het spoedeisende belang in die zin is gegeven, dat iedere dag dat de inbreuk voortduurt tot (meer) schade aan de zijde van de rechthebbenden kan leiden.

Handelsnaaminbreuk

4.2. Internetnotarissen heeft haar vorderingen primair gebaseerd op artikel 5 Handelsnaamwet (Hnw). Op grond van dit artikel is het verboden om een handelsnaam te voeren die, vóórdat de onderneming onder die naam werd gedreven, reeds door een ander rechtmatig gevoerd werd, of die van diens handelsnaam slechts in geringe mate afwijkt, een en ander voor zover dientengevolge, in verband met de aard van beide ondernemingen en de plaats waar zij gevestigd zijn, bij het publiek verwarring tussen die ondernemingen is te duchten.

4.3. Voor een geslaagd beroep op bovengenoemd artikel is ten eerste vereist dat Internetnotarissen de (domein)naam Verklaringvanerfrecht.nl als handelsnaam voert. Dat is volgens Intervivos c.s. niet het geval, omdat deze (domein)naam slechts wordt gevoerd ter onderscheiding/aanduiding van een specifiek door Internetnotarissen op haar website aangeboden product – een verklaring van erfrecht – en niet ter onderscheiding van de onderneming van Internetnotarissen. De voorzieningenrechter volgt Intervivos c.s. hierin niet. In de algemene voorwaarden op de website www.verklaringvanerfrecht.nl staat dat Verklaringvanerfrecht.nl de handelsnaam is van Internetnotarissen, op de website staat vermeld "*als u besluit om Verklaringvanerfrecht.nl opdracht te geven (...)*", post kan worden gestuurd naar het postadres van Verklaringvanerfrecht.nl en e-mails aan info@verklaringvanerfrecht.nl. Ook plaatst Internetnotarissen berichten op Facebook, YouTube en Twitter onder de naam Verklaringvanerfrecht.nl. Hieruit kan worden afgeleid dat Verklaringvanerfrecht.nl de naam is waarmee de onderneming van Internetnotarissen

naar buiten treedt. Niet relevant is of de werkzaamheden aan een derde worden uitbesteed, zoals Intervivos c.s. heeft aangevoerd.

4.4. Voorts is vereist dat ook Intervivos haar domeinnamen Verklaring-erfrecht.nl, Verklaringvanerfrechtsservice.nl en de naam Verklaring van Erfrecht Service als handelsnamen voert. In dat kader heeft Intervivos c.s. gesteld dat zij naar aanleiding van de correspondentie met Internetnotarissen eenzijdig en onverplicht een aantal wijzigingen heeft doorgevoerd, te weten: de domeinnamen linken direct door naar www.intervivos.nl, op deze website en op Facebook en Twitter presenteert Intervivos zich slechts als “Intervivos B.V. Verklaring van Erfrecht Service”, in haar gesponsorde advertentie op Google heeft Intervivos de verwijzingen naar “verklaring-erfrecht.nl” en www.verklaring-erfrecht.nl vervangen door “intervivos.nl” respectievelijk www.intervivos.nl, de tags zijn geheel verwijderd van de website en de zoekterm “Verklaringvanerfrecht.nl” is expliciet bij Google als uitsluitingszoekwoord opgegeven. De domeinnamen worden derhalve alleen nog als internetadres gebruikt en niet als handelsnaam gevoerd, aldus Intervivos c.s. Wat daarvan ook zij, Intervivos c.s. heeft niet bestreden dat de hiervoor genoemde (domein)namen vóór de sommatie door Internetnotarissen wel als handelsnaam werden gevoerd. Nu Intervivos geen onthoudingsverklaring heeft willen ondertekenen, heeft Internetnotarissen nog steeds belang bij haar vorderingen. Voormelde wijzigingen kunnen immers, zoals terecht door Internetnotarissen is opgemerkt, weer worden teruggedraaid.

4.5. Het staat niet ter discussie dat de (domein)naam Verklaringvanerfrecht.nl van Internetnotarissen ouder is dan de (domein)namen Verklaring-erfrecht.nl, Verklaringvanerfrechtsservice.nl en Verklaring van Erfrecht Service van Intervivos. Dat betekent, gelet op het voorgaande, dat de handelsnaam van Internetnotarissen ouder is dan de (voormalige) handelsnamen van Intervivos. De handelsnaam Verklaringvanerfrecht.nl geniet dan ook bescherming in de zin van artikel 5 Hnw. Deze bescherming is naar het voorshandse oordeel van de voorzieningenrechter echter gering. Daartoe wordt het volgende overwogen. De handelsnaam van Internetnotarissen bestaat uit de elementen “verklaringvanerfrecht” en “.nl”. Een verklaring van erfrecht is volgens normaal spraakgebruik een door een notaris opgemaakte verklaring waarin staat wie de erfgenamen zijn. Tegen een dergelijk beschrijvend gebruik van de term “verklaring van erfrecht” kan Internetnotarissen met haar handelsnaam niet optreden, nu voorkomen moet worden dat algemeen gangbare woorden worden gemonopoliseerd. Aangezien onder de handelsnaam online diensten worden aangeboden, is ook de toevoeging “.nl” indirect beschrijvend. Door het zonder spatie aan elkaar plakken van de woorden “verklaring van erfrecht” en de toevoeging “.nl” is de handelsnaam echter niet geheel beschrijvend of generiek voor de diensten die op de website van Internetnotarissen worden aangeboden.

4.6. De vraag die vervolgens voorligt is of Intervivos door het gebruik van de (voormalige) handelsnamen Verklaring-erfrecht.nl, Verklaringvanerfrechtsservice.nl en Verklaring van Erfrecht Service inbreuk (heeft ge)maakt op de handelsnaamrechten van Internetnotarissen. Dat is alleen het geval als er, ondanks het hiervoor vastgestelde grotendeels beschrijvende karakter van die handelsnaam, toch gevaar bestaat voor verwarring bij het Nederlandse internetpubliek dat op zoek is naar een verklaring van erfrecht. Hoewel vaststaat dat de aard en het werkgebied van de ondernemingen van partijen gelijk is en zij zich richten op hetzelfde publiek, is de voorzieningenrechter voorshands van oordeel dat van een dergelijk verwarringsgevaar geen sprake is. Intervivos heeft de handelsnaam van Internetnotarissen niet in zijn totaliteit overgenomen, maar slechts de

beschrijvende elementen “verklaring”, “erfrecht” en “.nl”. Daartoe was Intervivos gezien het hiervoor in 4.5 overwogene gerechtigd. Door het plaatsen van een koppelteken tussen “verklaring” en “erfrecht”, dan wel de toevoeging “service”, wijken de handelsnamen van Intervivos voldoende af van de handelsnaam van Internetnotarissen. Bij grotendeels beschrijvende handelsnamen als die van Internetnotarissen is een gering verschil immers voldoende. Verder neemt de voorzieningenrechter in aanmerking dat Internetnotarissen, in het licht van de gemotiveerde betwisting door Intervivos c.s., onvoldoende aannemelijk heeft gemaakt dat zij onder de handelsnaam Verklaringvanerfrecht.nl een zeer grote bekendheid heeft verworven. Dat Internetnotarissen heeft geïnvesteerd in de naamsbekendheid van Verklaringvanerfrecht.nl moge zo zijn, maar daaruit volgt niet dat zij ook daadwerkelijk grote bekendheid bij het publiek geniet. Hetzelfde geldt ten aanzien van de stukken met betrekking tot de bezoekersaantallen.

4.7. De conclusie uit het voorgaande is dat de primaire grondslag niet tot toewijzing van de vorderingen kan leiden.

Onrechtmatige daad

4.8. Internetnotarissen heeft haar vorderingen subsidiair gegrond op onrechtmatige daad. Internetnotarissen heeft daartoe gesteld dat zij sinds 2011 actief is onder de handelsnaam Verklaringvanerfrecht.nl en mede door alle gedane investeringen aanzienlijke bekendheid geniet bij het publiek. Intervivos c.s. haakt, als rechtstreekse concurrent, op ongeoorloofde wijze aan bij die bekendheid door haar diensten aan te bieden onder namen die identiek althans in zeer grote mate overeenstemmend zijn, waardoor nodeloos verwarringsgevaar wordt gecreëerd bij het publiek. Dit aanhaken blijkt ook uit het gebruik door Intervivos c.s. van de namen www.verklaringvanerfrecht.nl en www.verklaringvanerfrecht-online.nl als schijnbare hyperlink naar de website Verklaringvanerfrecht.nl, terwijl het in feite een doorlink binnen de eigen website van Verklaring van Erfrecht Service betreft, alsmede uit het gebruik van de Google Adword advertenties.

4.9. Onderscheidingstekens die geen handelsnamen zijn kunnen op de voet van artikel 6:162 BW aanvullende bescherming vinden tegen – onder meer – het gebruik van sterk gelijkende aanduidingen. Gelet op hetgeen hiervoor is overwogen over het beschrijvende karakter van de algemeen gebruikte aanduiding “verklaring van erfrecht” is het onderscheidend vermogen daarvan dermate zwak dat het gebruik van de (domein)namen Verklaring-erfrecht.nl, Verklaringvanerfrecht-service.nl en Verklaring van Erfrecht Service als onderscheidingstekens door Intervivos naar het voorlopig oordeel van de voorzieningenrechter niet onrechtmatig is.

4.10. Uit het vorenstaande volgt dat het gebruik van de term “verklaring van erfrecht” als Google Adword evenmin onrechtmatig is. Bovendien heeft Intervivos c.s. gesteld dat zij de term “verklaringvanerfrecht.nl” niet actief in haar AdWords programma heeft geselecteerd. Voor zover de website van Intervivos door Google wordt opgevoerd in de zoekresultaten wanneer men zoekt op deze term, is dat volgens Intervivos c.s. het gevolg van de indexeringsformules die Google zelf terzake toepast. Internetnotarissen heeft dit niet weersproken. Onvoldoende aannemelijk is daarom dat Intervivos c.s. op dit punt onrechtmatig heeft gehandeld.

4.11. Tot slot heeft Intervivos c.s. betwist dat zij de domeinnamen van Internetnotarissen gebruikt als hyperlinks naar haar eigen website. De betreffende pagina van Intervivos waarnaar Internetnotarissen heeft verwezen, bevat een geoorloofde objectieve vergelijking van kosten van verschillende online aanbieders van verklaringvanerfrechtdiensten. Initieel stonden onderaan deze pagina slechts tags die gekoppeld waren aan het tagarchief van de Intervivos website. Bezoekers van de website werden hierdoor in het geheel niet verward. Indien men op een tag klikte kwam men op de tagpagina van de site van Intervivos waar de pagina's van deze website stonden vermeld waarop de getagde term voorkwam. Deze onschuldige tags zijn inmiddels verwijderd, zo stelt Intervivos c.s. In het licht van deze gemotiveerde betwisting heeft Internetnotarissen onvoldoende onderbouwd dat Intervivos c.s. de domeinnamen van Internetnotarissen als hyperlinks heeft gebruikt naar haar eigen website. Van onrechtmatig handelen kan dan geen sprake zijn.

4.12. Nu ook de subsidiaire grondslag niet opgaat, zullen de vorderingen worden afgewezen.

Proceskosten

4.13. Internetnotarissen zal als de in het ongelijk gestelde partij in de proceskosten worden veroordeeld. Intervivos c.s. meent dat zij op grond van artikel 1019h Rv aanspraak kan maken op betaling van de werkelijk door haar gemaakte advocaatkosten van € 9.581,28, zoals gespecificeerd in haar productie 17. Met Intervivos c.s. is de voorzieningenrechter van oordeel dat matiging van deze kosten tot het toepasselijke indicietarief in IE-zaken van € 6.000,00 in de rede ligt, nu dit bedrag als redelijk en evenredig wordt beschouwd. Aangezien aan de subsidiaire grondslag onrechtmatige daad geen zelfstandige betekenis kan worden toegekend, zal op dit tarief geen correctie worden toegepast. De kosten aan de zijde van Intervivos c.s. worden, gezien het voorgaande, begroot op:

- griffierecht	€	686,00
- salaris advocaat		<u>6.000,00</u>
Totaal	€	6.686,00

5. De beslissing

De voorzieningenrechter

- 5.1. wijst de vorderingen af,
- 5.2. veroordeelt Internetnotarissen in de proceskosten, aan de zijde van Intervivos c.s. tot op heden begroot op € 6.686,00,
- 5.3. verklaart dit vonnis wat betreft de kostenveroordeling uitvoerbaar bij voorraad.

Dit vonnis is gewezen door mr. R.A. Steenbergen en in het openbaar uitgesproken op 16 juli 2014.

JK/4204



VOOR GROSSE
DE GRIFFIER VAN DE RECHTBANK
MIDDEN-NEDERLAND