

14. APR. 2011 15:23

TEAM KORTGEDINGZAKEN

NR. 271

P. 2/8

**IN NAAM DER KONINGIN !****vonnis****RECHTBANK AMSTERDAM**

Sector civiel recht, voorzieningenrechter,

zaaknummer / rolnummer: 483704 / KG ZA 11-314 P/PV

**Vonnis in kort geding van 14 april 2011**

in de zaak van

de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid  
**CAESAR CAPITAL B.V.**,  
gevestigd te Weert,  
eiseres bij dagvaarding van 9 maart 2011,  
advocaat mr. Q.J.A. Meijnen te Amsterdam,

tegen

de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid  
**TODAY'S VERMOGENSBEHEER B.V.**,  
gevestigd te Amsterdam,  
gedaagde,  
advocaat mr. R. Klöters te Amsterdam.

**1. De procedure**

Ter terechtzitting van 23 maart 2011 heeft eiseres, verder te noemen Caesar Capital, gesteld en gevorderd overeenkomstig de in fotokopie aan dit vonnis gehechte dagvaarding. Gedaagde, verder te noemen Today's, heeft verweer gevoerd met conclusie tot weigering van de gevraagde voorzieningen. Beide partijen hebben producties en pleitnota's in het geding gebracht. Aan de zijde van Caesar Capital waren ter terechtzitting, voor zover van belang, aanwezig: Y. Bovin, algemeen directeur, B. Tewierik en mr. Meijnen. Aan de zijde van Today's waren C.A. Smit, algemeen directeur, W.T. Welten en mr. Klöters aanwezig. Na verder debat hebben partijen verzocht vonnis te wijzen. Bij brief van 30 maart 2011 heeft Today's aan de voorzieningenrechter meegedeeld dat de domeinnamen traderonly.nl en traderonly.be inmiddels aan Caesar Capital zijn overgedragen.

14. APR. 2011 15:24

TEAM KORTGEDINGZAKEN

NR. 271

P. 3/8

483704 / KG ZA 11-314 P/PV  
14 april 2011

---

2

## 2. De feiten

- 2.1. Caesar Capital is een online broker, die haar diensten via een website gekoppeld aan de domeinnamen tradersonly.be en tradersonly.nl aanbiedt. Caesar Capital is op 28 april 2010 opgericht en op 6 mei 2010 in het handelsregister ingeschreven. Als één van de handelsnamen van Caesar Capital is de naam "Tradersonly" in het handelsregister geregistreerd.
- 2.2. Op 3 augustus 2010 heeft Caesar Capital een vergunning gekregen van de Autoriteit Financiële Markten (AFM) en werd de handelsnaam "Tradersonly" opgenomen in het register van de AFM.
- 2.3. Today's is onderdeel van de Today's Groep, eveneens een online broker.
- 2.4. Op 22 september 2010 heeft Today's de domeinnamen traderonly.be en traderonly.nl laten registreren.
- 2.5. Op 10 november 2010 heeft Caesar Capital met spoed bij het Benelux-bureau voor de intellectuele eigendom het beeldmerk "Tradersonly" laten registreren.
- 2.6. Bij brief van 17 november 2010 heeft mr. Meijnen, namens Caesar Capital, aan Today's meegedeeld dat Today's met de registratie en het gebruik van de domeinnamen traderonly.be en traderonly.nl een inbreuk maakt op de handelsnaam Tradersonly en het beeldmerk Tradersonly van Caesar Capital. Today's is daarbij gesommeerd om uiterlijk dinsdag 23 november 2010 schriftelijk te bevestigen dat de inbreuk op de handelsnaam en het beeldmerk worden gestaakt, om een bij die brief gevoegde onthoudingsverklaring te ondertekenen en om uiterlijk 1 december 2010 een schriftelijke opgave te doen van de maandelijkse toename van klanten sinds 22 september 2010 en de voorraad promotiemateriaal waarin voormelde domeinnamen worden genoemd. Tevens heeft Caesar Capital in die brief aanspraak gemaakt op een bedrag van EUR 12.500,00 aan schadevergoeding, welk bedrag op 23 november 2010 op de derdengeldenrekening van mr. Meijnen diende te zijn bijgeschreven.
- 2.7. Bij brief van 3 december 2010 heeft mr. M.B.R. Mollema, namens Today's, betwist dat door Today's een inbreuk wordt gemaakt op de handelsnaam en het beeldmerk van Caesar Capital en is meegedeeld dat aan de sommaties in de brief van 17 november 2010 niet zal worden voldaan.
- 2.8. In een e-mail van 17 januari 2011 heeft mr. Mollema aan Caesar Capital meegedeeld dat Today's bereid is om afstand te doen van de domeinnamen traderonly.nl en traderonly.be indien Caesar Capital bereid is daarvoor een redelijke vergoeding te betalen.

14. APR. 2011 15:24

TEAM KORTGEDINGZAKEN

NR. 271

P. 4/8

483704 / KG ZA 11-314 P/PV  
14 april 2011

---

3

- 2.9. Bij e-mail van 15 februari 2011 heeft Caesar Capital aan mr. Mollema meegedeeld niet bereid te zijn de domeinnamen te kopen.
- 2.10. In een e-mail van 8 maart 2011 heeft R. Schensema, werkzaam bij SoHosted B.V., bevestigd dat er in het verleden geen gebruik is gemaakt van de domeinnamen traderonly.nl en traderonly.be.
- 2.11. Bij e-mail van eveneens 8 maart 2011 heeft mr. Klöters aan mr. Meijnen meegedeeld dat Today's bereid is om de domeinnamen om niet aan Caesar Capital over te dragen. Tevens heeft mr. Klöters bevestigd dat Today's zich zal onthouden van de het gebruik van de namen 'Tradersonly' en 'tradeonly'.

### 3. Het geschil

#### 3.1. Caesar Capital vordert - samengevat -:

primair:

- a. primair Today's te gebieden om binnen drie dagen na de betekening van dit vonnis de inbreuk op de handelsnaam en het beeldmerk van Caesar Capital te staken en gestaakt te doen houden,

subsidiair:

- b. indien de vorderingen op grond van het handelsnaamrecht en het merkrecht mochten worden afgewezen, Today's te gebieden om binnen drie dagen na de betekening van dit vonnis haar onrechtmatig handelen jegens Caesar Capital te staken en gestaakt te doen houden,

zowel primair als subsidiair:

- c. Today's te gebieden om binnen drie dagen na de betekening van dit vonnis aan mr. Meijnen een schriftelijke opgave te doen van alle door Today's gehouden domeinnamen die bestaan uit het merk "Tradersonly" en de handelsnaam "traderonly" of daarmee overstemmende tekens,
- d. Today's te gebieden om binnen veertien dagen na het wijzen van dit vonnis een door een registeraccountant gecontroleerde en gewaarmerkte opgave te doen van:
- het aantal personen dat via een e-mailadres eindigend op @traderonly.nl en of @traderonly.be klant is geworden bij Today's,
  - het aantal en soort producten dat de hiervoor bedoelde personen hebben afgenomen en de winst die door Today's op deze producten is gemaakt,
  - kopieën van alle e-mails die naar de e-mailadressen @traderonly.nl en of @traderonly.be zijn verzonden, die, zoals uit de inhoud van die e-mails blijkt, voor Caesar Capital bestemd zijn,

14. APR. 2011 15:24

TEAM KORTGEDINGZAKEN

NR. 271 P. 5/8

483704 / KG ZA 11-314 P/PV

4

14 april 2011

- 
- e. Today's te gebieden om binnen drie dagen na de betekening van dit vonnis al datgene te doen wat nodig is om te bewerkstellingen dat de domeinnamen tradersonly.be en tradersonly.nl op naam van Caesar Capital worden gezet,
- f. aan de nakoming van het hiervoor onder a, b, c, d en e gevorderde een dwangsom te verbinden,
- g. Today's te veroordelen tot betaling van de volledige proceskosten conform artikel 1019h van het Wetboek van Burgerlijke Rechtsvordering (Rv),
- h. de termijn als bedoeld in artikel 1019i Rv vast te stellen.
- 3.2. Caesar Capital stelt daartoe, samengevat, dat zij sinds 20 mei 2010 de handelsnaam Tradersonly voert. Today's heeft op 22 september 2010 de domeinnamen tradersonly.nl en tradersonly.be, geregistreerd. Deze domeinnamen verschillen slechts één letter van de handelsnaam van Caesar Capital. Caesar Capital en Today's richten zich bovendien op dezelfde markt en bieden dezelfde diensten aan. Het gebruik van de domeinnamen tradersonly.nl en tradersonly.be door Today's zorgt dan ook voor ongeoorloofde verwarring onder het publiek. Today's handelt aldus in strijd met artikel 5 van de Handelsnaamwet. Tevens maakt Today's met voormelde domeinnamen inbreuk op het door Caesar Capital geregistreerde beeldmerk waarvan het meest onderscheidende element het woord Tradersonly is. Voormelde domeinnamen zijn in hoge mate overeenstemmend met het merk van Caesar Capital, hetgeen verwarring bij het beleggende publiek zal doen ontstaan. Ook op grond van artikel 2.20, eerste lid, sub b, van het Benelux-verdrag inzake de intellectuele eigendom (BVIE) kan Caesar Capital zich daarom verzetten tegen gebruik door Today's van de domeinnamen tradersonly.nl en tradersonly.be. Daarnaast geldt dat Caesar Capital en Today's concurrenten van elkaar zijn. Het kiezen van een domeinnaam die vrijwel identiek is aan de handelsnaam van Caesar Capital heeft dan ook als enig doel om te profiteren van de naamsbekendheid en goodwill van Caesar Capital. De registratie van voormelde domeinnamen gaat daarmee de eerlijke concurrentie te buiten en is daarmee onrechtmatig op grond van artikel 6:162 van het Burgerlijk Wetboek (BW) en levert tevens misbruik van recht op als bedoeld in artikel 3:13, tweed lid, BW, aldus Caesar Capital.
- 3.3. Today's voert verweer waarop hierna, voor zover van belang, nader zal worden ingegaan.
- 4. De beoordeling**
- 4.1. Omdat in dit geval sprake is van een procedure waarin een voorlopige voorziening wordt gevorderd, zal de voorzieningenrechter artikel 127a lid 1 en lid 2 Rv - waarin is bepaald dat aan het niet tijdig betalen van het

483704 / KG ZA 11-314 P/PV  
14 april 2011

---

5

griffierecht consequenties worden verbonden - buiten beschouwing laten. Toepassing van deze bepaling zou immers, gelet op het belang van één of beide partijen bij de toegang tot de rechter, leiden tot een onbillijkheid van overwegende aard.

- 4.2. In geschil is de vraag of Today's met de registratie van de domeinnamen traderonly.nl en traderonly.be inbreuk heeft gemaakt op het handelsnaamrecht en/of merkenrecht van Caesar Capital, dan wel anderszins onrechtmatig jegens Caesar Capital handelt. In dat verband is allereerst aan de orde de vraag of de registratie van die domeinnamen en het doorlinken van bezoekers daarvan naar de website van Today's strijdig is met artikel 5 van de Handelsnaamwet. Op grond van artikel 5 van de Handelsnaamwet 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 gevestigd zijn, bij het publiek verwarring tussen die ondernemingen te duchten is.
- 4.3. Het verweer van Today's met betrekking tot de gestelde inbreuk op de handelsnaamwet komt er op neer dat niet de registratie van de handelsnaam maar het feitelijk gebruik van de handelsnaam doorslaggevend is voor het ontstaan van de handelsnaam. Today's stelt in dat verband dat de handelsnaam Tradersonly nog niet in gebruik was op het moment van de registratie van de domeinnamen traderonly.nl en traderonly.be. Daarnaast stelt Today's dat het enkele registreren van een domeinnaam en het doorlinken daarvan naar een website nog niet het gebruik van die domeinnaam als handelsnaam inhoudt.
- 4.4. Overwogen wordt dat een van de vereisten voor verkrijgen van bescherming van een handelsnaam op grond van artikel 5 Handelsnaamwet is, dat de onderneming onder de desbetreffende handelsnaam wordt gedreven. Er zal sprake moeten zijn van een zekere mate van naar buitentreden van de onderneming onder die handelsnaam. In het onderhavige geval heeft Caesar Capital tegenover de betwisting door Today's echter onvoldoende aannemelijk gemaakt dat zij ten tijde van de registratie van de domeinnamen traderonly.nl en traderonly.be door Today's, reeds met de naam Tradersonly als handelsnaam van haar onderneming naar buiten was getreden. De enkele door Caesar Capital genoemde registratie van deze handelsnaam in het handelsregister en de registratie daarvan als tweede naam van de onderneming bij de AFM is voorshands onvoldoende. Stukken waaruit zou blijken dat zij reeds vóór 22 september 2010 die handelsnaam daadwerkelijk gebruikte zijn niet overgelegd. Of Caesar Capital nog op andere wijze met de naam Tradersonly voor haar onderneming naar buiten was getreden vergt dan ook, gelet op de betwisting door Today's, een nader onderzoek naar de

483704 / KG ZA 11-314 P/PV  
14 april 2011

6

feiten, waar een kort geding zich niet voor leent. Op dit moment is echter onvoldoende aannemelijk dat in een bodemprocedure zal worden geoordeeld dat Today's door het gebruik van de domeinnamen tradersonly.nl en tradersonly.be inbreuk heeft gemaakt op de handelsnaam van Caesar Capital en dat haar dit op grond van artikel 5 van de Handelsnaamwet zal worden verboden.

- 4.5. Ten aanzien van de gestelde inbreuk op het beeldmerk van Caesar Capital wordt voorop gesteld dat Today's de domeinnamen tradersonly.nl en tradersonly.be heeft geregistreerd en doorgelinkt voordat Caesar Capital het beeldmerk Tradersonly had gedeponereerd. Gelet op hetgeen hiervoor onder 4.4. ten aanzien van de door Caesar Capital gestelde inbreuk op haar handelsnaam is overwogen, volgt daaruit dat voorshands niet kan worden uitgesloten dat sprake is van een rechtsgeldig ouder gebruik door Today's van een met het merk overeenstemmend teken. Op grond van artikel 2.23, derde lid, BVIE kan Caesar Capital zich in dat geval niet verzetten tegen dat gebruik door Today's. Daarmee is op dit moment evenmin aannemelijk dat in een bodemprocedure de stelling van Caesar Capital dat Today's met de in geschil zijnde domeinnamen een inbreuk heeft gemaakt op haar beeldmerk, zal slagen.
- 4.6. Ten aanzien van de gestelde onrechtmatige daad als bedoeld in artikel 6:162 BW en het misbruik van recht als bedoeld in artikel 3:13, tweede lid, BW wordt overwogen dat nu niet vaststaat dat Caesar Capital ten tijde van de registratie van de domeinnamen tradersonly.nl en tradersonly.be reeds met de handelsnaam Tradersonly naar buiten was getreden, evenmin voldoende aannemelijk is dat in een bodemprocedure zal worden geoordeeld dat de registratie van deze domeinnamen, zoals door Caesar Capital gesteld, als enig doel had te profiteren van de naamsbekendheid en goodwill van Caesar Capital. Van enige schade is voorshands dan ook geen sprake.
- 4.7. Uit het voorgaande volgt dat de vorderingen van Caesar Capital dienen te worden afgewezen.
- 4.8. Caesar Capital zal als de in het ongelijk gestelde partij op grond van artikel 1019h Rv in de volledige proceskosten van Today's worden veroordeeld. De kosten aan de zijde van Today's worden derhalve begroot op:
- |                    |     |                 |
|--------------------|-----|-----------------|
| - griffierecht     | EUR | 568,00          |
| - salaris advocaat |     | <u>6.996,91</u> |
| Totaal             | EUR | 7.564,91        |

14. APR. 2011 15:24

TEAM KORTGEDINGZAKEN

NR. 271

P. 8/8

483704 / KG ZA 11-314 P/PV  
14 april 2011

---

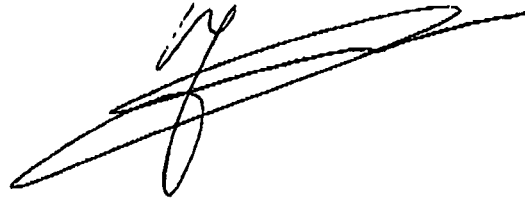
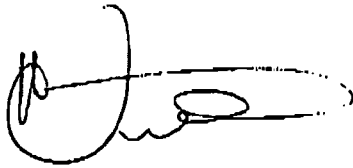
7

### 5. De beslissing

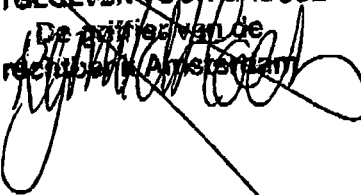
De voorzieningenrechter

- 5.1. weigert de gevraagde voorzieningen,
- 5.2. veroordeelt Caesar Capital in de proceskosten, aan de zijde van Today's tot op heden begroot op EUR 7.564,91,
- 5.3. verklaart dit vonnis wat betreft de kostenveroordeling uitvoerbaar bij voorraad.

Dit vonnis is gewezen door mr. M.Y.C. Poelmann, voorzieningenrechter, bijgestaan door mr. P.J. van Vliet, griffier, en in het openbaar uitgesproken op 14 april 2011.



UITGESEVEN VOOR GROSSE  
De griffier van de  
rechtbank Amsterdam



type: PJvV  
coll: 