

arrest

IN NAAM DES KONINGS

GERECHTSHOF ARNHEM-LEEWARDEN

locatie Leeuwarden

afdeling civiel recht

zaaknummer gerechtshof 200.129.714/01
(zaaknummer rechtbank Noord-Nederland C/18/140446 / KG ZA 13-102)



arrest in kort geding van de tweede kamer van 8 juli 2014

in de zaak van

FysioSupplies B.V.,
gevestigd te Groningen,
appellante,
in eerste aanleg: gedaagde,
hierna: **FysioSupplies**,
advocaat: mr. J.H. Linstra, kantoorhoudend te Groningen,

tegen

wonende te]
geïntimeerde,
in eerste aanleg: eiser,
hierna: 'All4Fysio
advocaat: mr. D.H.S. Donk, kantoorhoudend te Amsterdam.

Het hof neemt de inhoud van het tussenarrest van 12 november 2013 hier over.

1. Het verdere verloop van het geding in hoger beroep

1.1 Ingevolge het tussenarrest van 12 november 2013 heeft op 2 december 2013 een comparitie van partijen plaatsgevonden. Het hiervan opgemaakte proces-verbaal bevindt zich in afschrift bij de stukken.

1.2 Daarna hebben partijen ieder een akte genomen.

1.3 Vervolgens zijn de stukken wederom overgelegd voor het wijzen van arrest en heeft het hof arrest bepaald.

2. De verdere beoordeling

2.1 De voorzieningenrechter in de rechtbank Oost-Nederland heeft bij vonnis van 19 maart 2013 All4Fysio handelende onder de naam All4Fysio, veroordeeld om binnen acht

dagen na betekening van dat vonnis ieder gebruik van de handelsnaam FysioSupplies en van iedere andere handelsnaam die identiek is of slechts in geringe mate afwijkt, ook in het logo van All4Fysio, te staken en gestaakt te houden op straffe van een dwangsom van € 1.000,- per overtreding en vervolgens € 1.000,- voor iedere dag dat de overtreding voortduurt, tot een maximum van € 100.000,-.

2.2 FysioSupplies heeft op 12 april 2013 aan All4Fysio aangezegd dat hij het door de voorzieningenrechter opgelegde verbod op nader aangegeven data heeft overtreden en hem het bevel gegeven € 6.000,-, vermeerderd met kosten, aan FysioSupplies te voldoen.

2.3 All4Fysio heeft op 15 april 2013 bij dit hof, locatie Arnhem, hoger beroep ingesteld tegen het vonnis van de voorzieningenrechter van 19 maart 2013.

2.4 All4Fysio heeft op 19 april 2013 bij de voorzieningenrechter in de rechtbank Noord-Nederland een executiegeschil aanhangig gemaakt ter zake van de aanzegging van 12 april 2013.

2.5 Op 22 april 2013 heeft FysioSupplies 2013 aan All4Fysio aangezegd dat hij het door de voorzieningenrechter opgelegde verbod op nader aangegeven andere data heeft overtreden en hem het bevel gegeven € 9.000,-, vermeerderd met kosten, aan FysioSupplies te voldoen.

2.6 De voorzieningenrechter in de rechtbank Noord-Nederland heeft bij vonnis van 24 mei 2013 niet alleen de aanzegging van 12 april 2013, maar ook de aanzegging van 22 april 2013 in de beoordeling betrokken en de executie van het vonnis van de voorzieningenrechter in de rechtbank Oost-Nederland van 19 maart 2013 geschorst, voor zover deze executie betrekking heeft op de beweerdelijk reeds verbeurde dwangsommen op grond van handelsnaaminbreuk tot het moment dat omtrent de verschuldigdheid van de dwangsommen in een bodemprocedure in eerste aanleg is beslist.

2.7 Tegen dit vonnis van 24 mei 2013 is het onderhavige op 19 juni 2013 ingestelde hoger beroep gericht.

2.8 Het hof, locatie Arnhem, heeft bij arrest van 22 april 2014 het vonnis van de voorzieningenrechter in de rechtbank Oost-Nederland van 19 maart 2013 vernietigd en opnieuw rechtdoende de vorderingen van FysioSupplies alsnog afgewezen.

2.9 Het hof stelt vast dat als gevolg van de vernietiging van het vonnis van 19 maart 2013 de titel voor de invordering van de dwangsommen als bedoeld in art. 611c Rv, met terugwerkende kracht is komen te vervallen. De schorsing van de executie van deze (vervallen) dwangsommen is daarmee betekenisloos geworden. Daarom behoeven de grieven van FysioSupplies in het thans voorliggende geschil, waarin de schorsing wordt bestreden, verder geen bespreking meer.

2.10 Nu het belang van FysioSupplies bij de beoordeling van haar hoger beroep is komen te vervallen, dient dit beroep te worden verworpen.

2.11 FysioSupplies zal op grond van artikel 1019h Rv als de in het ongelijk te stellen partij worden veroordeeld in de kosten van de procedure in hoger beroep. Ter onderbouwing van de gevorderde redelijke en evenredige proceskosten heeft All4Fysio bij akte van 27 mei 2014 als productie 19 een viertal facturen overgelegd, waarin deze kosten zijn

gespecificeerd. Het totaal van deze facturen beloopt (€ 779,98 + € 5.509,83 + € 1.234,46 + € 1.826,42 =) € 9.350,69 met inbegrip van het griffierecht. Nu deze vordering door FysioSupplies niet is betwist, is deze geheel toewijsbaar.

3. Beslissing

Het hof, recht doende in kort geding in hoger beroep

verwerpt het hoger beroep;

veroordeelt FysioSupplies in de redelijke en evenredige kosten van de procedure in hoger beroep tot een bedrag van € 9.350,69 inclusief griffierecht.

verklaart deze proceskostenveroordeling uitvoerbaar bij voorraad;

wijst af het meer of anders gevorderde.

Dit arrest is gewezen door mr. R.E. Weening, mr. G. van Rijssen en mr. B.J.H. Hofstee en uitgesproken door de rolraadsheer ter openbare terechtzitting van dit hof van dinsdag 8 juli 2014 in bijzijn van de griffier.



mr. J.H. Kulper

Uitgegeven voor grosse
op 07/11/14
door de griffier van het Gerechtshof
Arnhem-Leeuwarden

