

vonnis

RECHTBANK 's-GRAVENHAGE

Sector civiel recht

zaaknummer / rolnummer: 413845 / KG ZA 12-198

Vonnis in kort geding van 20 april 2012

in de zaak van

de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid

INFOSTRADA CONCEPTS B.V.,

gevestigd te Nieuwegein,

eiseres,

advocaat mr. S.R. Hagen te Utrecht,

tegen

1. **R. S. h.o.d.n. COOLBREEZE**,

wonende te Zoetermeer,

2. **R.F. G.**,

wonende te Bennekom,

3. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid

RS HOLDING B.V.,

gevestigd te Rijssen,

4. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid

CROSS MEDIA VENTURES B.V.,

gevestigd te Bennekom,

gedaagden,

advocaat mr. C.J. Tijman te Ede.

Partijen zullen hierna Infostrada en S. c.s. genoemd worden. Infostrada wordt in voorkomend geval ook aangeduid met haar vroegere naam Unicem. Gedaagden afzonderlijk worden aangeduid als S., G., RS Holding respectievelijk CMV.

Deze procedure ziet op de overdracht van de domeinnaam paardensport.tv. Deze domeinnaam zal veelal als de Domeinnaam worden aangeduid.

1. De procedure

1.1. Het verloop van de procedure blijkt uit:

- de dagvaarding
- de mondelinge behandeling
- de pleitnota van Infostrada
- de pleitnota van S. c.s.

1.2. Belanghebbende in dit kort geding is de Koninklijke Nederlandse Hippische Sportfederatie. Deze organisatie wordt hierna aangeduid als de KNHS. De KNHS was ter zitting vertegenwoordigd door mw. E. Hendriksen, hoofd afdeling Communicatie & Marketing en mw. mr. M. van der Bij, advocaat en directiesecretaris van de KNHS.

1.3. Bij de mondelinge behandeling is zijdens Infostrada een procesvolmacht van de KNHS aan Infostrada overgelegd. De volmacht, die is gegeven door mr. Van der Bij vernoemd, heeft tot strekking een procesvolmacht te verlenen om in dit kort geding in naam van de KNHS op te treden en namens de KNHS te vorderen conform het petitum van de dagvaarding, al dan niet met wijziging van de vordering, al dan niet als aanvullende subsidiaire vordering, zodanig dat de overdracht van de Domeinnaam zal geschieden aan de KNHS rechtstreeks. Infostrada heeft haar vordering gewijzigd, des dat zij nu ook onder de procesvolmacht de rechtstreekse overdracht van de Domeinnaam aan de KNHS vordert.

1.4. S. c.s. heeft zich verzet tegen overlegging van de procesvolmacht en de wijziging van eis. Hij acht zowel de overlegging als de wijziging tardief. De voorzieningenrechter heeft bepaald dat bij vonnis op het verzet zal worden beslist. Ten slotte is onder voorbehoud van een door partijen te treffen minnelijke regeling vonnis bepaald.

1.5. Met brieven van 2 april 2012 hebben partijen laten weten dat geen minnelijke regeling is bereikt. Vonnis is nader bepaald op heden.

2. De feiten

2.1. Infostrada, voorheen (tot november 2011) genaamd Unicem Media B.V. (hierna Unicem), is onderdeel van de Infostrada Sports Group, die zich toelegt op onder meer de internationale vermarkting van sportrechten en de productie, distributie en publicatie van sport media content. Binnen het Infostrada Sports Group concern houdt Infostrada zich met name bezig met het ontwikkelen en exploiteren van cross mediale marketing concepten. Voor vele sportbonden in Nederland verzorgt Infostrada de content voor en beheer van hun websites, waaronder voor de KNHS (de paardensportbond).

2.2. S. , was vanaf 2006 tot medio 2011 als freelancer, ook onder de naam Coolbreeze werkzaam voor Infostrada (destijds: Unicem). Vanaf 2008 tot 2011 zijn deze freelance werkzaamheden nader geformaliseerd en vastgelegd in een overeenkomst van opdracht. In artikel 1.1 van deze overeenkomst zijn de kerntaken van S. 's (projectmanagement)opdracht nader omschreven als "het opzetten en begeleiden van mediaprojecten, het verzorgen van media producties en het ontwikkelen van specifiek technische werkzaamheden hieromtrent."

2.3. Voor veel van de websites die Unicem voor de voornoemde sportbonden beheerde en van content voorzag, had en/of heeft Unicem de hosting uitbesteed aan CMV. Van dit bedrijf is G. Holding B.V. de enig bestuurder en enig aandeelhouder, waarvan op zijn beurt gedaagde sub 2, G. , de enig bestuurder en enig aandeelhouder is. S. en G. hebben recentelijk gezamenlijk besloten een nieuwe onderneming te starten die diensten aanbiedt soortgelijk aan en concurrent met die van Infostrada. Hun nieuwe vennootschap zal 'Het Huis van de Media' gaan heten. Deze B.V. bevindt zich thans nog in de oprichtingsfase. Voor Het Huis van de Media B.V. i.o. vermeldt het Handelsregister als enige bevoegd

functionaris gedaagde sub 3, RS Holding. Van deze vennootschap is S. , de enig bestuurder en enig aandeelhouder.

2.4. Een van de belangrijkste klanten van Infostrada is de KNHS. Voor de KNHS verzorgt Infostrada al sinds april 2008 de productie van content, streaming/hosting, beheer en onderhoud ten behoeve van het KNHS online platform paardensport.tv. Paardensport.tv is uitgegroeid tot het online beeld platform van de KNHS.

2.5. Vanaf het begin van de dienstverlening van Unicem aan de KNHS was S. daarbij als projectmanager/opdrachtnemer namens Unicem in persoon en actief betrokken. Feitelijk was S. degene die namens Unicem het account- en projectmanagement verzorgde van het online KNHS platform paardensport.tv. De hosting en de bouw van de website had Unicem vanaf het begin uitbesteed aan CMV, het bedrijf van G. .

2.6. In de hoedanigheid van projectmanager van Infostrada voor het KNHS online platform heeft S. in april 2008, in opdracht en ten behoeve van KNHS de domeinnaam paardensport.tv aangekocht voor €2.500. S. heeft deze aankoop bij e-mail van 7 april 2008 (vanaf het e-mail adres ronS. @unicemmedia.nl) aan de KNHS bevestigd.

2.7. Die e-mail was een reactie op een eerdere mail de dato 7 april 2008 van het hoofd Communicatie & Marketing van KNHS aan S. met navolgende inhoud:

“Is het nog gelukt met de url.paardensport.tv <http://www.paardensport.tv>?
Ik begreep (...) dat we het voor 2500,= konden kopen.”

Het antwoord diezelfde dag van S. aan KNHS luidde als volgt:

“Na flink “stalken” en praten is er een akkoord, het geheel wordt nu in werking gezet om de administratieve afhandeling af te ronden. Dit kan 1 tot 2 weken duren, het belangrijkste is dat we nu zeker weten dat we paardensport.tv als naam kunnen gaan voeren. Dus naar mijn idee super goed nieuws, en heel eerlijk vind ik het bedrag voor zo'n naam nog heel erg meevallen. Ik hou je op de hoogte.”

2.8. Op 8 april 2008 bericht S. in een mail aan de toenmalig operationeel directeur van een collega binnen Unicem:

“Ik heb het voor elkaar met alle partijen, ik heb paardensport.tv in opdracht van de knhs voor 2.500 euro mogen kopen. Omdat het weer een hoop gedoe was en er snel gehandeld moest worden heb ik het bedrag zelf voorgeschoten en via mijn provider alles in het werk gesteld om het domein asap op mijn naam te zetten (gaat 1 tot 2 weken duren). De registratie bij hostnet kost 49,95 ex btw, voor 1 jaar. Zal ik gewoon een factuur versturen via Coolbreeze en het geheel verrekenen?? (...)”

2.9. Op 8 april 2008 factureert S. het bedrag van €2.975 (2.500 + 475 btw) aan Unicem onder vermelding van: “Overname en levering www.paardensport.tv ten behoeve van de knhs”. Voornoemd bedrag is door Unicem betaald. De KNHS heeft op haar beurt aan Unicem betaald. De factuur is per e-mail op 11 april 2008 door S. aan Unicem verzonden. In het mailbericht is vermeld: “Als bijlage de factuur voor de aanschaf van paardensport.tv, ik heb ivm het snelle handelen voorgeschoten. De kosten van registratie en hosting zitten hier nog niet bij in”.

2.10. S. is na april 2008 houder van de Domeinnaam gebleven. In 2012 zagen de KNHS en Infostrada zich geconfronteerd met het feit dat hun content niet meer op de websi-

te www.paardensport.tv beschikbaar bleek, maar dat de domeinnaam paardensport.tv thans gekoppeld is aan een andere website met een andere content waarover zij geen enkele controle hebben. S. heeft de Domeinnaam aan zijn nieuwe B.V. i.o. overgedragen door Het Huis van de Media als houder van de domeinnaam te laten registreren. CMV verzorgt de content en hosting van een website die is gekoppeld aan de Domeinnaam. De content is niet van de KNHS afkomstig.

3. Het geschil

3.1. Infostrada vordert, uitvoerbaar bij voorraad:

I. S., G. en RS Holding ieder hoofdelijk te gebieden binnen één week na betekening van dit vonnis de domeinnaam paardensport.tv over te (doen) dragen aan Infostrada, op straffe van een dwangsom van €2.500 per dag of geval (zulks naar keuze van Infostrada) waarop gedaagden in gebreke blijven hieraan te voldoen;

II. te bepalen dat dit vonnis, voor het geval S., G. en/of RS Holding, niet binnen 14 dagen aan het gevorderde sub 1 voldoen, op de voet van artikel 3:300 BW dezelfde kracht heeft als een opdracht van gedaagde(n) aan de registry tot het overdragen van de domeinnaam paardensport.tv aan Infostrada;

III S. c.s. te gebieden om onmiddellijk doch uiterlijk binnen 24 uur na het wijzen van vonnis in deze zaak de domeinnaam paardensport.tv door te linken naar de website www.knhs.tv, op straffe van een dwangsom van €2.500 per dag of geval (zulks naar keuze van Infostrada) waarop gedaagden in gebreke blijven hieraan te voldoen;

IV CMV te gebieden om (i) onmiddellijk de hosting en streaming van de huidige content naar de huidige website zolang deze gekoppeld is aan de domeinnaam paardensport.tv te staken en (ii) haar hosting en streaming diensten aan Infostrada ten behoeve van het online platform van de KNHS te hervatten dan wel te continueren zodra deze weer gelinkt is aan de domeinnaam paardensport.tv, een en ander op straffe van een dwangsom van €2.500 per dag of geval (zulks naar keuze van Infostrada) waarop CMV in gebreke blijft hieraan te voldoen;

V. Gedaagden hoofdelijk, des dat de een betalende de anderen zullen zijn bevrijd, te veroordelen in de kosten van deze procedure, met inbegrip van de nakosten, te vermeerderen met de wettelijke rente ex artikel 6:119 BW over dit bedrag vanaf 14 dagen na de datum van het vonnis tot aan de dag der voldoening;

3.2. S. c.s. voert verweer.

3.3. Op de stellingen van partijen wordt hierna, voor zover van belang, nader ingegaan.

4. De beoordeling

4.1. Aan haar vorderingen legt Infostrada ten grondslag een overeenkomst tussen S. en Unicem welke in de uitleg van Infostrada tot inhoud heeft dat S. de Domeinnaam ten behoeve van KNHS zou aankopen en zou leveren aan Unicem.

4.2. S. c.s. betwist het bestaan van een contractuele band met die inhoud. Hij stelt dat hij onderhandelingen heeft gevoerd met de oorspronkelijke houder ter overname van de Domeinnaam. Dit bleek mogelijk voor een bedrag van €2.500. In de uitleg van S. diende

dit bedrag diende te worden gezien als een vergoeding voor de kosten voor het bouwen van de toenmalige website. Tegen die achtergrond moet het e-mailbericht van S. aan Unicem van 8 april 2008 dan ook worden begrepen. S. bevestigt hiermee aan de heer De Kloet van Unicem dat hij erin is geslaagd de website te kopen. Partijen (S., Unicem en de KNHS) hadden voor ogen volgens S. c.s. dat de website voor de KNHS moest worden gebouwd en gehost. S. heeft daarvoor gezorgd. Hij heeft de afkoopsom die aan de toenmalige eigenaar van de het domein moest worden betaald in verband met diens investering in de website die toen onder het domein hing, door gefactureerd aan Unicem. Ter onderbouwing van zijn uitleg verwijst S. naar het mailbericht van 11 april 2008 waarmee hij zijn factuur verstuurd. Uit dat bericht volgt dat de registratie van het domein en de hosting geen deel uitmaken van de overeenkomst. S. stelt dat hij er nooit een geheim van heeft gemaakt dat hij het domein op eigen naam had geregistreerd en dat hij ook gewoon de jaarlijkse kosten heeft voldaan.

4.3. Ter zitting heeft de voorzieningenrechter partijen voorgehouden dat er in deze geen sprake is van een concrete schriftelijke overeenkomst maar dat de inhoud van de overeenkomst moet worden afgeleid uit de verklaringen van partijen en met name de beschikbare e-mail correspondentie. De door partijen gegeven uitleg en ook de daarop gebaseerde vordering van Infostrada is op onderdelen niet in lijn met deze correspondentie.

4.4. Ter zitting heeft mr. Hagen op vragen van de voorzieningenrechter erkend dat de KNHS dient te worden aangemerkt als de uiteindelijk rechthebbende tot de domeinnaam paardensport.tv. Hij heeft toegelicht dat de vordering tot overdracht aan Infostrada is ingesteld op grondslag van de e-mail wisseling die is overgelegd. Infostrada zal de Domeinnaam vervolgens overdragen aan de KNHS als materieel gerechtigde.

4.5. De uitleg die S. c.s. geeft aan de e-mail van 11 april 2008 is naar voorlopig oordeel ook onaannemelijk. Uit die mail volgt juist dat S. de Domeinnaam heeft aangekocht voor de KNHS. Dat de kosten voor registratie en hosting nog niet zijn gefactureerd is begrijpelijk in het licht van het gegeven dat S. de Domeinnaam niet heeft overgedragen aan de KNHS. In werkelijkheid heeft hij immers de domeinnaam op zijn eigen naam geregistreerd en heeft als houder de site onder die domeinnaam doen hosten.

4.6. De voorzieningenrechter heeft dan ook ter zitting het voorlopig oordeel uitgesproken dat S. contractueel gebonden is de Domeinnaam over te dragen aan de KNHS.

4.7. Mr. Tijman heeft daarop de ontvankelijkheid van de vordering van Infostrada betwist. Hij stelt dat bij een dergelijke stand van zaken Infostrada niet actief gelegitimeerd is om de Domeinnaam op te eisen.

4.8. Na een schorsing heeft mr. Hagen de onder 1.3 omschreven volmacht van de KNHS aan Infostrada en hemzelf overgelegd. Infostrada heeft haar vordering gewijzigd, des dat zij nu ook onder de procesvolmacht vordert de overdracht aan de KNHS rechtstreeks. Ter onderbouwing van deze gewijzigde vordering verwijst zij naar de e-mail correspondentie die hiervoor is besproken. S. c.s. heeft zich verzet tegen overlegging van de procesvolmacht en de wijziging van eis. Zij acht zowel de overlegging als de wijziging tardief.

4.9. De voorzieningenrechter overweegt dat de aanleiding voor zowel de procesvolmacht als de wijziging eis is gelegen in omstandigheden die ter zitting zijn gebleken. Deze

omstandigheden betreffen met name de door S. c.s. geven uitleg van de (e-mail)-contacten tussen S. , de KNHS en Unicem. Procesvolmacht en eiswijziging vinden derhalve hun grond in omstandigheden waarmee S. c.s. nog voor de dagvaarding voor dit kort geding bekend was, en die hij al eerder, naar aanleiding van de sommaties aan zijn adres naar voren had kunnen brengen. Het late moment van overlegging van de procesvolmacht en de wijziging van eis heeft S. c.s. dan ook niet geschaad in zijn mogelijkheden tot verweer. De voorzieningenrechter acht de overlegging van de procesvolmacht en de wijziging eis dan ook toelaatbaar.

4.10. Beoordeeld dient derhalve te worden de vordering van Infostrada onder de procesvolmacht, na wijziging van eis strekkende tot overdracht van de Domeinnaam aan de KNHS.

4.11. Zoals als hierboven is overwogen is op grond van de overgelegde e-mail correspondentie er van uit te gaan dat S. met geld van de KNHS de Domeinnaam zou aankopen en vervolgens zou overdragen aan de KNHS. Het aankoopbedrag is door S. ontvangen, maar een daarop volgende overdracht van de Domeinnaam aan de KNHS heeft niet plaatsgevonden. Naar voorlopig oordeel dient S. te worden geboden dat alsnog te bewerkstelligen.

4.12. De omstandigheid dat de Domeinnaam thans op naam van Huis van de Media staat geregistreerd is door S. c.s. niet weersproken. Evenmin heeft S. c.s. weersproken dat S. , G. en RS holding gezamenlijk dan wel afzonderlijk in staat zijn de overdracht van de Domeinnaam aan de KNHS te bewerkstelligen. Dit brengt mee dat de vordering sub I zal worden toegewezen op de wijze als hieronder verwoord.

4.13. S. c.s. zal een ruimere periode van twee weken worden gegund om aan het gebod te voldoen. Een gemaximaliseerde dwangsom zal worden bepaald.

4.14. Nu aannemelijk is dat de te bepalen dwangsom een voldoende aansporing zal zijn voor nakoming van het gebod, heeft Infostrada geen belang bij toewijzing daarnaast van de vorderingen onder II en III.

4.15. Door S. c.s. is niet weersproken dat zij niet van KNHS afkomstige content heeft gekoppeld aan de domeinnaam paardensport.tv waarvan de KNHS rechthebbende is. Naar voorlopig oordeel is dat onrechtmatig jegens de KNHS. Het gevorderde sub IV zal worden toegewezen op de wijze als hieronder verwoord.

4.16. Infostrada is in deze aan te merken als de hoofdzakelijk in het gelijk gestelde partij. De proceskosten zullen niettemin worden gecompenseerd nu aannemelijk is dat Infostrada door eerder duidelijkheid te scheppen over haar processuele positie en de positie van de KNHS als rechthebbende, dit kort geding wellicht had kunnen vermijden dan wel aanmerkelijk vereenvoudigen.

5. De beslissing

De voorzieningenrechter:

gebiedt S. , G. en RS Holding hoofdelijk binnen twee weken na betekening van dit vonnis de domeinnaam paardensport.tv over te doen dragen aan de KNHS, op straffe van een aan Infostrada te betalen dwangsom van €2.500 per dag waarop gedaagden in gebreke blijven hieraan te voldoen, zulks tot een maximum van €250.000;

gebiedt CMV om binnen drie dagen nadat de domeinnaam paardensport.tv is overgedragen haar hosting en streaming diensten aan Infostrada, ten behoeve van het online platform van de KNHS, te hervatten dan wel te continueren, een en ander op straffe van een aan Infostrada te betalen dwangsom van €2.500 per dag waarop CMV in gebreke blijven hieraan te voldoen, zulks tot een maximum van €250.000;

verklaart deze geboden uitvoerbaar bij voorraad;

compenseert de proceskosten des dat partijen de eigen kosten dragen;

wijst af wat meer of anders gevorderd is.

Dit vonnis is gewezen door mr. Chr.A.J.F.M. Hensen en in het openbaar uitgesproken op 20 april 2012, in het bijzijn van de griffier.