

# vonnis

---

## RECHTBANK DEN HAAG

Team handel  
Zittingsplaats Den Haag

zaaknummer / rolnummer: C/09/439313 / KG ZA 13-294

### Vonnis in kort geding van 1 mei 2013

in de zaak van

de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid  
**TOTAL SYSTEMS B.V.**,  
gevestigd te Wieringermeer,  
eiseres,  
advocaat: mr. M.W. Rijdsijk te Amsterdam,

tegen

de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid  
**POTVEER B.V.**,  
gevestigd te Avenhorn, gemeente Koggenland,  
gedaagde,  
advocaat: mr. G.M. Terlingen te Hoorn.

Partijen zullen hierna Total Systems en Potveer genoemd worden. De zaak is voor Total Systems behandeld door haar advocaat voornoemd, die werd bijgestaan door de octrooigemachtigde P. Lubberdink MSc. Voor Potveer is de zaak behandeld door haar advocaat voornoemd, bijgestaan door de octrooigemachtigde ir. J.C. Volmer.

### 1. De procedure

1.1. Het verloop van de procedure blijkt uit:

- de dagvaarding van 21 maart 2013;
- de op voorhand toegezonden producties 1 tot en met 13, waaronder een kostenspecificatie, van Total Systems;
- de op voorhand toegezonden producties 1 tot en met 17, waaronder een kostenspecificatie, van Potveer;
- de mondelinge behandeling gehouden op 9 april 2013, ter gelegenheid waarvan de raadslieden pleitnota's hebben overgelegd.

1.2. Ten slotte is vonnis bepaald op heden.

---

## 2. De feiten

2.1. Partijen houden zich beide bezig met het ontwikkelen, produceren en verkopen van machines voor bloemen- en bloembollenverwerking, waaronder zogenoemde ontbolmachines.

2.2. Potveer is houdster van het Nederlandse octrooi NL 1027378 (hierna: NL 378 of het octrooi) voor een inrichting voor het ontbollen van bolgewassen, dat op 29 oktober 2004 is aangevraagd en op 3 mei 2006 verleend. Bij akte van 12 mei 2011, ingeschreven op 16 mei 2011, heeft Potveer gedeeltelijk afstand gedaan van haar octrooi.

Het octrooi heeft thans 7 conclusies, waarvan conclusie 1, de enige onafhankelijke conclusie – in navolging van partijen opgedeeld in deelkenmerken – als volgt luidt:

- 1.a Inrichting voor het richten van bolgewassen en het verwijderen van de bollen van de bolgewassen omvattende tenminste een bol met steel, in het bijzonder tulpen, welke inrichting
- 1.b transportmiddelen (16) omvat voor het liggend verplaatsen van bolgewassen in een machinerichting
- 1.c in een positie, waarbij de steel (26) van het bolgewas (22) in hoofdzaak in dwarsrichting op de machinerichting is gericht,
- 1.d alsmede richtmiddelen (40) voor het richten van de bolgewassen tijdens de liggende verplaatsing met de transportmiddelen (16),
- 1.e en verwijdermiddelen (30, 32) voor het verwijderen van de bol van een door de richtmiddelen (40) gericht bolgewas,
- 1.f waarbij de richtmiddelen (40) een eerste geleiding (42) voor het richten van de bolneus van de bol van een bolgewas omvat,
- 1.g alsmede een tweede geleiding (56) voor het richten van de bolbodem van de bol van een bolgewas,
- 1.h waarbij de tweede geleiding (56) een aangedreven eindloze band (60) omvat, die in hoofdzaak evenwijdig aan de machinerichting is opgesteld en die meebeweegt met de transportmiddelen,
- 1.i welke eindloze band (60) is voorzien van elastische elementen (62), die in hoofdzaak in dwarsrichting op de machinerichting verend beweegbaar zijn en waar de bolbodem tegenaan komt te liggen,
- 1.j welke verend beweegbare elastische elementen (62) weerstand bieden zodat de bolneus tegen de eerste geleiding (42) aan blijft liggen in een afvoersectie (58) van de richtmiddelen (40) waar de eerste en tweede geleiding (42; 56) in hoofdzaak evenwijdig zijn.

Bij NL 378 horen de navolgende 3 afbeeldingen

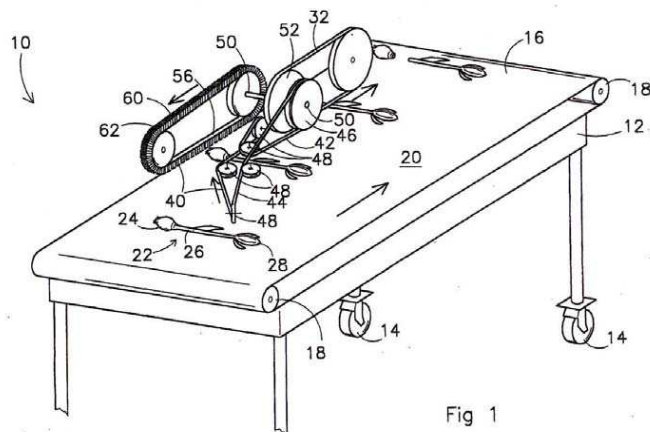


Fig 1

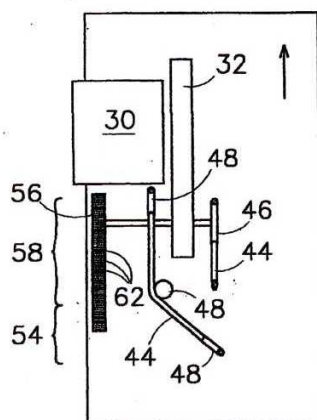


Fig 2

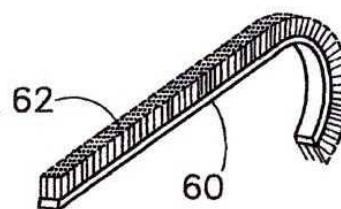


Fig 3

2.3. Total Systems is door Potveer op 27 juli 2011 in kort geding gedagvaard ter zake van inbreuk op haar octrooi. Bij vonnis van 6 oktober 2011 heeft de voorzieningenrechter Total Systems onder meer geboden iedere inbreuk op NL 378 te staken en gestaakt te houden. Het gebod werd versterkt met een dwangsom van € 50.000,= voor iedere keer of elke dag dat Total Systems niet of niet volledig aan het gebod zou voldoen. Aan de dwangsom werd een maximum van € 1.000.000,= gesteld Het vonnis is op de dag dat het werd gewezen betekend aan Total Systems.

2.4. Het vonnis van 6 oktober 2011 bevat onder meer de navolgende overwegingen.

4.2 Total Systems bestrijdt niet dat haar ontbolmachine voldoet aan deelkenmerken 1.a t/m 1.h en betwist uitsluitend dat daarin de deelkenmerken 1.i en 1.j zijn toegepast, omdat de tweede geleiding in haar machine geen verend beweegbare elastische elementen in de zin van het octrooi zou bevatten.

4.3 Bij ontbolmachines volgens de stand van de techniek was bekend de toepassing van een eerste geleiding aan de zijde van de bolneus – in een hoek gepositioneerd ten

---

opzichte van de transportrichting – die de bol van een bloem, die dwars op de transportrichting op de transportband is gelegd, naar een zijkant van de lopende band duwt, waar de bolbodem wordt tegengehouden door een tweede geleiding, waarna de steel op vaste afstand van de bolbodem wordt afgesneden.

4.4 Volgens deelkenmerk 1.i is de tweede (bolbodem)geleiding bij de inrichting volgens het octrooi voorzien van verend beweegbare elastische elementen. Blijkens NL 378 – en door Total Systems niet bestreden – is de functie van die verend beweegbare elastische elementen van de tweede geleiding dat de bloembol zoveel mogelijk met de bolneus tegen de eerste (bolneus)geleiding komt aan te liggen, waartoe de elementen weerstand moeten bieden *in de afvoersectie* (verwijzingsnummer 58 in figuur 2), derhalve daar waar de eerste en tweede geleiding in hoofdzaak evenwijdig zijn (deelkenmerk 1.j). Tegelijkertijd wordt door de verend beweegbare elastische elementen aan grotere / langwerpige bollen ruimte gegeven doordat de dwars op de transportrichting beweegbare elementen dan enigszins naar buiten (van de eerste geleiding af) veren. In die - gefixeerde - positie wordt de bloembol langs de verwijdermiddelen geleid waardoor de steel zo dicht mogelijk tegen de bolneus wordt afgesneden. Gelet op deze functie van de verend beweegbare elastische elementen is uitsluitend van belang dat deze in dwarsrichting op de transportrichting verend beweegbaar zijn *in de afvoersectie*, dus daar waar de eerste en tweede geleiding evenwijdig zijn. Op de film van de ontbolmachine van Total Systems die door Potveer in het geding is gebracht, waarvan de waarheidsgetrouwheid door Total Systems niet gemotiveerd is bestreden, is te zien dat indien met een bloembol tegen de gegolfde kunststof strook wordt gedrukt op de plaats waar deze evenwijdig loopt aan de eerste geleiding, de strook in dwarsrichting inneert.

[...]

4.6 Total Systems heeft aangevoerd dat het in dwarsrichting bewegen van de tweede (bolbodem)geleiding in haar machine onmogelijk zou zijn, omdat de strook vlak boven de ondergelegen transportband hangt en opzij drukken van de strook ertoe zou leiden dat deze tegen de transportband zou aanlopen. Daarnaast zou de beweegbaarheid van de strook worden belemmerd door de aanwezigheid van een metalen aanslag naast de kunststof strook. Ook dat wordt verworpen, reeds omdat uit de door Potveer ingebrachte film blijkt dat de afstand tussen de strook en de transportband respectievelijk metalen aanslag kennelijk nog zodanig is dat die belemmeringen zich in de praktijk niet voordoen.

2.5. Na het kortgedingvonnis heeft Total Systems haar machine aangepast met het doel buiten de beschermingsomvang van het octrooi te vallen. Zij heeft hierover herhaaldelijk contact gehad met Potveer. Dit contact leidde tot een vaststellingsovereenkomst, door beide zijden ondertekend op 3 april 2012, waarin onder meer het volgende werd overeengekomen:

- (1) Total Systems verplicht zich onherroepelijk jegens Potveer, gelijk Potveer deze verplichting aanvaardt, vanaf (datum ondertekening) uitsluitend nog machines te vervaardigen en af te leveren conform de als bijlage 4 aangehechte tekening en specificatie (hierna te noemen TS-III).
- (2) Total Systems verplicht zich onherroepelijk jegens Potveer, gelijk Potveer deze verplichting aanvaardt, alle onder verantwoordelijkheid van Total Systems geproduceerde / op de markt gebrachte ontbolmachines, waaronder de TS-I en TS-II (op te nemen in een als bijlage 5 aangehechte lijst) te zullen wijzigen in TS-III en

---

aldus gewijzigd te houden conform bijlage 4. Deze verplichting geldt voor de duur van NL 378. Total Systems zal op uiterlijk 15 mei 2012 de genoemde wijzigingen hebben uitgevoerd en daarvan schriftelijk mededeling doen aan Potveer.

- (3) Voor elke door Total Systems geproduceerde en/of afgeleverde ontbolmachine die niet geheel is aangepast conform bijlage 4 (TS-III) na de onder (2) genoemde periode, verbeurt Total Systems dwangsommen zoals vermeld in het kort geding vonnis - onverminderd de bevoegdheid van de rechter de verbeurde boetes te matigen conform artikel 6:94 BW - bij iedere overtreding van het kort geding vonnis.

[...]

- (6) Total Systems verplicht zich onherroepelijk jegens Potveer, gelijk Potveer deze verplichting aanvaardt, er van af te zien een verklaring als bedoeld in artikel 1019i (laatste twee volzinnen) in te dienen en Total Systems accepteert dat het vonnis in kort geding van 6 oktober haar kracht niet zal verliezen.

[...]

- (10) Alle geschillen die mochten ontstaan naar aanleiding van deze overeenkomst en de eventueel daaruit voortvloeiende overeenkomsten zullen worden voorgelegd aan de daartoe bevoegde rechter te 's-Gravenhage.

2.6. Genoemde bijlage 4, waarin een voor Potveer acceptabele uitvoeringsvorm van de ontbolmachine wordt omschreven, luidt als volgt.

De uitvoeringsvorm van Total Systems, aangeduid als TS-III, kan als volgt - althans voor wat betreft het richtgedeelte - worden omschreven:

“Starre bolbodengeleider: De eindloze band met lippen mag niet in dwarsrichting op de machinerichting verend beweegbaar zijn. Hiervoor is een metalen plaat gemonteerd, die direct schurend tegen de achterzijde van de lippen aanligt. Deze plaat wordt aan het frame gelast en is derhalve niet-verstelbaar en niet-verwijderbaar gemonteerd.

Bij de voor Total Systems toegestane uitvoeringsvorm zal de bolneusgeleiding ook in de afvoersectie onder een hoek ten opzichte van de bolbodengeleider verlopen, waarbij het stroomafwaartse (dichtbij de verwijdermiddelen) uiteinde in dwarsrichting verend is opgesteld maar nooit parallel of nagenoeg parallel loopt ten opzichte van de bolbodengeleider (minimum hoek 5°). Deze minimumhoek dient geborgd te zijn. De vaste borging mag niet door een gebruiker verwijderd kunnen worden en niet buiten gebruik te stellen zijn.

Op deze wijze is de starre bolbodengeleider het vaste richtpunt in plaats van de bolneusgeleider.”

2.7. Total Systems heeft een aangepaste ontbolmachine aan Potveer voorgelegd, zoals blijkt uit een door Potveer opgestelde brief van 12 juni 2012 (abusievelijk gedateerd op 23 mei 2012) – welke brief Total Systems ontkent ontvangen te hebben – als volgt.

Avenhorn, 23 mei 2012

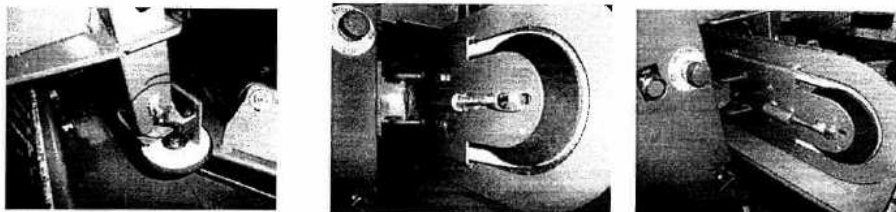
TOTAL SYSTEMS BV  
Industrieweg 31  
1775PV Middenmeer

Betreft : Aanpassing Ontboller

Geachte heren,

Hiermee bevestigen wij, dat we de voorgestelde modificatie van de door Total Systems op de markt gebrachte ontbolmachine hebben gezien op 31 mei 2012.

We hebben de door u doorgevoerde wijziging op de foto gezet.



Wij bevestigen hiermee, dat wanneer de ontbolmachines op deze wijze worden uitgevoerd, er wordt voldaan aan onze overeenkomst d.d. 3 april 2012.

De door u geleverde machines worden voor 15 juni 2012, door Total Systems op identieke wijze als die op de foto aangepast.

In het geval de door u geleverde machines na die datum niet voldoen aan de uitvoering zoals de hierbij gevoegde foto's, treed hetgeen onder (3) is weergegeven in de overeenkomst van 3 april 2012 in werking.

Met vriendelijke groeten,

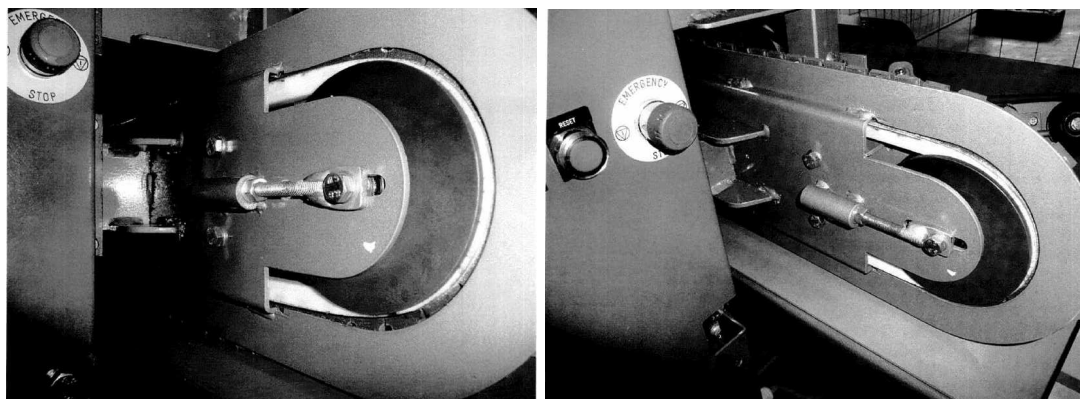
Hoogachtend,

Potveer BV  
P.C. Bakker

De in de email links opgenomen foto, hieronder in groter formaat weergegeven, toont de borging van de bolneusgeleider.



De twee andere in de email opgenomen foto's, hieronder in groter formaat weergegeven, tonen de metalen plaat die achter de bolbodengeleider – een eindloze band met lippen – is gemonteerd.

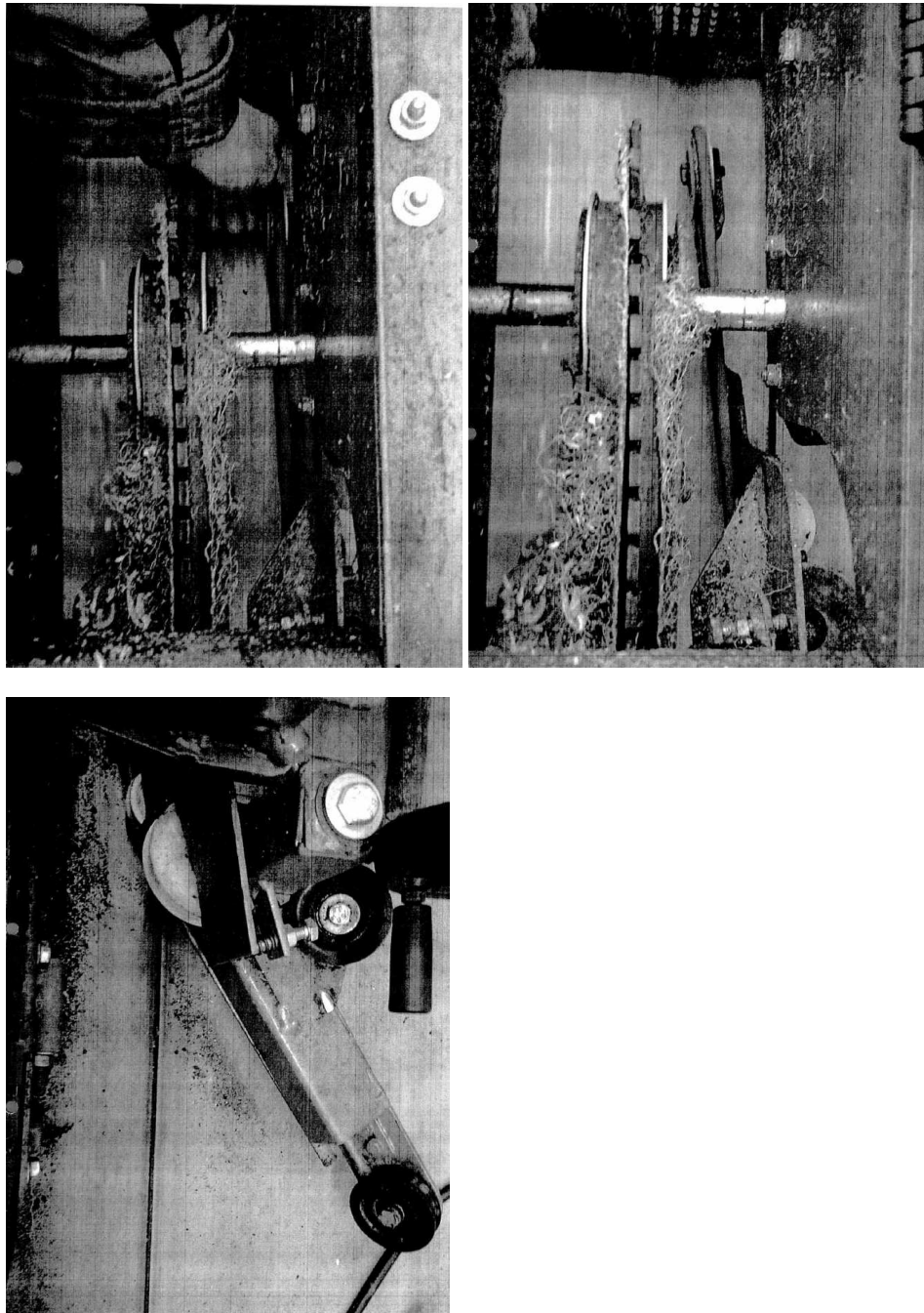


2.8. Potveer heeft op 17 december 2012 een deurwaarder processen-verbaal van constatering laten opmaken op verschillende locaties. In het kader van de processen-verbaal zijn foto's en filmopnamen gemaakt. Hieronder zijn per locatie de gedane constateringen en (een deel van) de bijbehorende foto's weergegeven.

Wesselmans Flora BV, Roelofarendsveen

“dat op het adres Floraweg 105 te Roelofarendsveen een Total Systems B.V. machine aanwezig is. Op het tijdstip van constatering was de machine niet in gebruik. De heer P. Bakker liet zien dat de bolneusgeleider/eind richtsnoer verspringt en vrij kan bewegen. Dit is geconstateerd door de geleider met de hand aan te drukken. [...]”

“dat op het adres Sotaweg 51 te Roelofarendsveen een Total Systems B.V. machine aanwezig is. Op het tijdstip van constatering was de machine niet in gebruik. De heer P. Bakker liet zien dat de bolneusgeleider/eind richtsnoer verspringt en vrij kan bewegen. Dit is geconstateerd door de geleider met de hand aan te drukken. [...]”



W.K. Fleurs B.V., Kerspelweg 7, Hoogkarspel

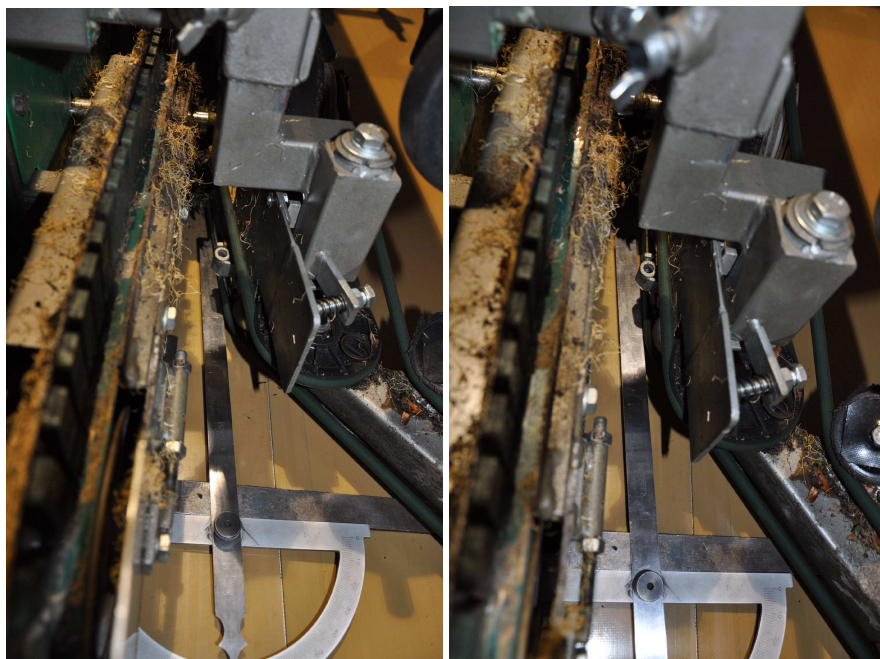
“Dat op laatstgenoemd adres een Total Systems B.V. machine in bedrijf is. Bij de doorvoer van de tulpen met bol is zichtbaar dat de bolneusgeleider/eind richtsnoer verspringt. De geleider is aan het begin door de gebruiker vastgezet met een lijmtang. [...]”





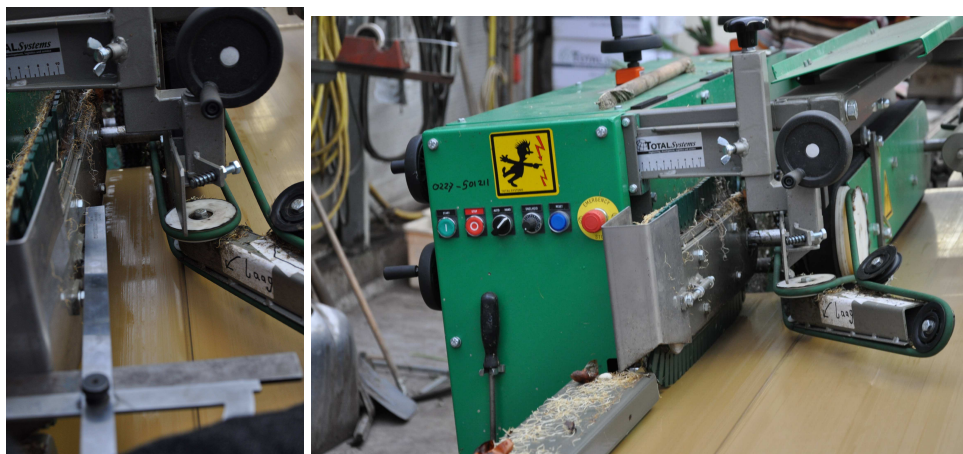
*Jan Visser en Zn., Gouw 52-54, Hoogkarspel*

“Dat op laatstgenoemd adres een Total Systems B.V. machine aanwezig is. Op het tijdstip van constatering was de machine niet in gebruik. Bij de doorvoer van de tulpen met bol is zichtbaar dat de bolneusgeleider/eind richtsnoer royaal verspringt en vrij kan bewegen. Dit is geconstateerd door de geleider met de hand aan te drukken. De geleider is niet vastgezet. De bolneusgeleiding kan parallel of nagenoeg parallel lopen ten opzichte van de bolbodemegeleider [...]”



C.J. Kreuk & Zn., Gouw 97, Hoogkarspel

“Dat op laatstgenoemd adres een Total Systems B.V. machine aanwezig is en in bedrijf. Dat bij de doorvoer van de tulpen met bol zichtbaar is dat de bolneusgeleider/eind richtsnoer royaal verspringt en vrij kan bewegen. De geleider is niet vastgezet. De bolneusgeleiding kan parallel of nagenoeg parallel lopen ten opzichte van de bolbodengeleider [...]”



2.9. Potveer heeft vervolgens op 4 januari 2013 een deurwaarder een proces-verbaal van constatering laten opmaken op een aantal al eerder bezochte locaties en op een aantal nieuwe locaties. Ook in dit proces-verbaal wordt verwezen naar ter plekke gemaakte foto's die aan het proces-verbaal zijn gehecht. Deze foto's zijn uitsluitend digitaal aangeleverd en bleken 'not readable' zodat deze niet zijn bekeken en niet kunnen worden weergegeven. Hieronder zijn per locatie de gedane constateringen weergegeven.

Firma J. Visser en Zn., Gouw 54, Hoogkarspel

“Dat op laatstgenoemd adres een Total Systems B.V. machine aanwezig is en in bedrijf. Dat bij de doorvoer van de tulpen met bol zichtbaar is dat de bolneusgeleider/eind richtsnoer royaal kan bewegen. De geleider is niet vastgezet. [...]”

C.J. Kreuk & Zn., Gouw 80, Hoogkarspel

“Dat op laatstgenoemd adres een Total Systems B.V. machine aanwezig is en niet in bedrijf op het moment van constatering. Dat bij de doorvoer van de tulpen met bol zichtbaar is dat de bolneusgeleider/eind richtsnoer royaal kan bewegen. De geleider is niet vastgezet. Een en ander is getoetst door de geleider met de hand te bewegen. [...] De situatie is ongewijzigd ten opzichte van mijn constatering d.d. 17 december 2012.”

W.K. Fleurs B.V., Kerspelweg 7, Hoogkarspel

“Dat op laatstgenoemd adres een Total Systems B.V. machine in bedrijf is. Bij de doorvoer van de tulpen met bol is zichtbaar dat de bolneusgeleider/eind richtsnoer verspringt. De geleider is aan het begin door de gebruiker vastgezet met een lijmtang. [...] De situatie is ongewijzigd ten opzichte van mijn constatering d.d. 17 december 2012.”

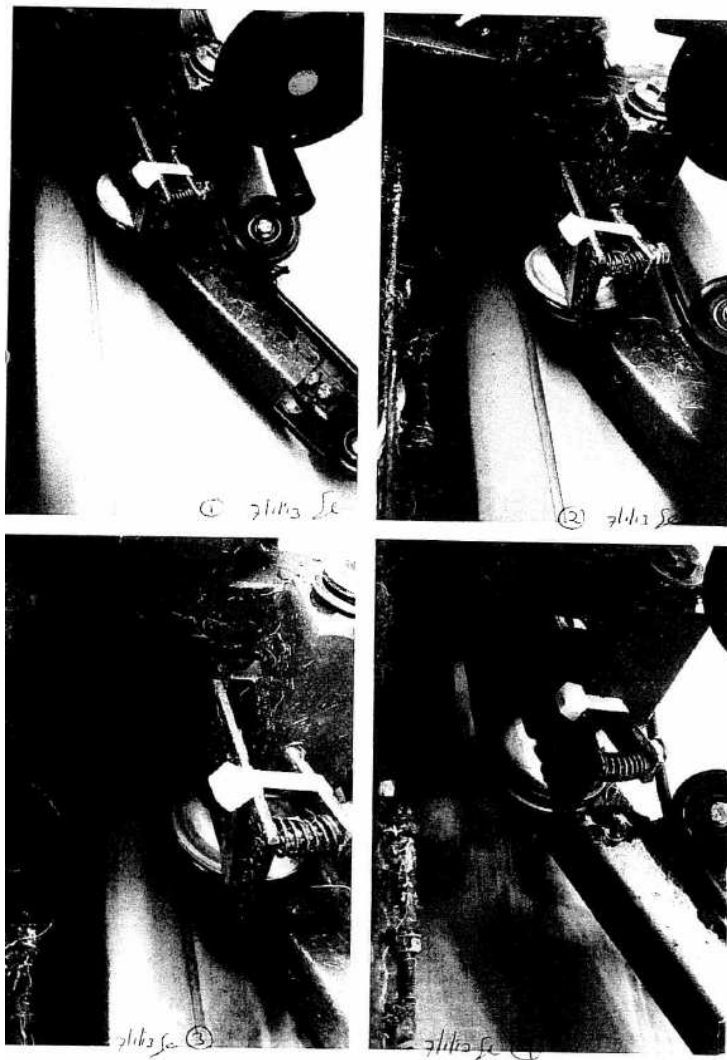
N.A. de Wit, C. Kuinweg 44, Andijk

“Dat op laatstgenoemd adres een Total Systems B.V. machine in bedrijf is. Bij de doorvoer van de tulpen met bol is zichtbaar dat de bolneusgeleider/eind richtsnoer verspringt. [...]”

N. Jonker, Glijnisweg 48, Heerhugowaard

“Dat op laatstgenoemd adres een Total Systems B.V. machine in bedrijf is. Bij de doorvoer van de tulpen met bol is zichtbaar dat de bolneusgeleider/eind richtsnoer verspringt. [...]”

2.10. Potveer heeft ten slotte op 7 januari 2013 een deurwaarder een proces-verbaal van constatering laten opmaken bij het bedrijf Van Ruiten Fleur B.V., gevestigd aan het adres Achterweg 27 te Nieuwe Wetering. Ook in dit proces-verbaal wordt verwezen naar ter plekke gemaakte zijn foto's, die aan het proces-verbaal zijn gehecht. Hieronder is de gedane constatering en (een deel van) de bijbehorende foto's weergegeven.



“dat op laatstgenoemd adres een tweetal Total Systems B.V. machines in bedrijf zijn. Bij de doorvoer van de tulpen met bol is zichtbaar dat de bolneusgeleider/eind richtsnoer nagenoeg niet verspringt. De bolneusgeleider van beide machines is vastgezet met een tyrap. Het is mogelijk om de bolneusgeleider met de hand aan te drukken en parallel of nagenoeg parallel te laten lopen ten opzichte van de bolbodengeleider.”

2.11. Verwijzend naar het kortgedingvonnis van 6 oktober 2011, de vaststellings-overeenkomst en de processen-verbaal van constatering van 17 december 2012, en 4 en 7 januari 2013 heeft Potveer aan Total Systems laten weten dat zij elf overtredingen van de vaststellingsovereenkomst heeft geconstateerd en heeft zij bij exploit van 21 februari 2013 aan Total Systems aangezegd dat zij een bedrag van € 550.000,= aan dwangsommen heeft verbeurd.

2.12. Op haar beurt heeft Total Systems op 22 februari 2013 een deurwaarder een proces-verbaal van constatering laten opmaken bij alle hierboven genoemde bedrijven. Het proces-verbaal bevat de volgende passages.

*1. (1616 DG) Hoogkarspel aan de Kerspelweg 7, alwaar de firma W.K. Fleurs B.V. is gevestigd.*

Hier heb ik geconstateerd dat de aldaar aanwezige machine dusdanig is aangepast zodat de "eindloze band met lippen niet in dwarsrichting op de machinerichting verend beweegbaar is". Hiervoor is een metalen plaat vastgelast aan het frame, welke plaat direct en schurend tegen de achterzijde van de lippen aanligt. Deze plaat is niet verstelbaar en niet demonteerbaar zonder schade toe te brengen aan de machine.

Tevens heb ik geconstateerd dat de bolneusgeleiding, ten opzichte van de bolbodengeleider, onder een hoek verloopt van minimaal 5 graden. Het stroomafwaartse uiteinde van de bolneusgeleiding is in dwarsrichting verend opgesteld en loopt niet parallel ten opzichte van de bolbodengeleider. Teneinde te waarborgen dat voornoemde hoek niet kleiner kan zijn dan 5 graden, is een metalen aanslagplaat aan het frame gelast.

Bij deze machine heeft de gebruiker zelf een lijmlang aangebracht om trillingen tegen te gaan, waarbij hij tevens zelf de speelruimte tussen de geleiders heeft aangepast waardoor de vereiste hoek niet kleiner kan zijn dan 5 graden.

Van deze constatering heb ik foto's gemaakt, welke door mij zijn geparafeerd en aan dit Proces Verbaal zijn gehecht.

Vervolgens heb ik mij, in tegenwoordigheid als voornoemd, begeven naar het tweede adres, te weten:

*2. (1616 DD) Hoogkarspel aan de De Gouw 54, alwaar de firma J. Visser Tool en Zn. is gevestigd.*

Hier heb ik tevens geconstateerd dat de aldaar aanwezige machine dusdanig is aangepast zodat de "eindloze band met lippen niet in dwarsrichting op de machinerichting verend beweegbaar is". Hiervoor is een metalen plaat vastgelast aan het frame, welke plaat direct en schurend tegen de achterzijde van de lippen aanligt. Deze plaat is niet verstelbaar en niet demonteerbaar zonder schade toe te brengen aan de machine.

Tevens heb ik geconstateerd dat de bolneusgeleiding, ten opzichte van de bolbodengeleider, onder een hoek verloopt van minimaal 5 graden. In onderhavig geval is de minimale hoek 6

graden. Het stroomafwaartse uiteinde van de bolneusgeleiding is in dwarsrichting verend opgesteld en loopt niet parallel ten opzichte van de bolbodemgeleider. Teneinde te waarborgen dat voornoemde hoek niet kleiner kan zijn dan 5 graden, is een metalen aanslagplaat aan het frame gelast.

Van deze constatering heb ik foto's gemaakt, welke door mij zijn geparafeerd en aan dit Proces Verbaal zijn gehecht.

Vervolgens heb ik mij, in tegenwoordigheid als voornoemd, begeven naar het derde adres, te weten;

*3. (1616 DD) Hoogkarspel aan de De Gouw 80, alwaar de firma C.J. Kreuk en Zoon is gevestigd.*

Hier heb ik tevens geconstateerd dat de aldaar aanwezige machine dusdanig is aangepast zodat de "eindloze band met lippen niet in dwarsrichting op de machinerichting verend beweegbaar is". Hiervoor is een metalen plaat vastgelast aan het frame, welke plaat direct en schurend tegen de achterzijde van de lippen aanligt. Deze plaat is niet verstelbaar en niet demonteerbaar zonder schade toe te brengen aan de machine.

Tevens heb ik geconstateerd dat de bolneusgeleiding, ten opzichte van de bolbodemgeleider, onder een hoek verloopt van minimaal 5 graden. Het stroomafwaartse uiteinde van de bolneusgeleiding is in dwarsrichting verend opgesteld en loopt niet parallel ten opzichte van de bolbodemgeleider. Teneinde te waarborgen dat voornoemde hoek niet kleiner kan zijn dan 5 graden, is een metalen aanslagplaat aan het frame gelast.

Van deze constatering heb ik foto's gemaakt, welke door mij zijn geparafeerd en aan dit Proces Verbaal zijn gehecht. Tevens is hiervan een "filmpje" gemaakt welke op de bij dit Proces Verbaal geleverde, en onderdeel uitmakende, CD-Rom is gezet.

Vervolgens heb ik mij, in tegenwoordigheid als voornoemd, begeven naar het vierde adres, te weten;

*4. (1619 PA) Andijk aan de Veilingweg 8, alwaar de firma De Wit-Schouten B.V. is gevestigd.*

Hier heb ik tevens geconstateerd dat de aldaar aanwezige machine dusdanig is aangepast zodat de "eindloze band met lippen niet in dwarsrichting op de machinerichting verend beweegbaar is". Hiervoor is een metalen plaat vastgelast aan het frame, welke plaat direct en schurend tegen de achterzijde van de lippen aanligt. Deze plaat is niet verstelbaar en niet demonteerbaar zonder schade toe te brengen aan de machine.

Tevens heb ik geconstateerd dat de bolneusgeleiding, ten opzichte van de bolbodemgeleider, onder een hoek verloopt van minimaal 5 graden. Het stroomafwaartse uiteinde van de bolneusgeleiding is in dwarsrichting verend opgesteld en loopt niet parallel ten opzichte van de bolbodemgeleider. Teneinde te waarborgen dat voornoemde hoek niet kleiner kan zijn dan 5 graden, is een metalen aanslagplaat aan het frame gelast.

Hoewel de aanslag door de gebruiker, zoals aan mij werd verklaard, zelf is aangepast, hetgeen duidelijk is te zien in de gevoegde foto, blijft in de praktijk de hoek steeds groter dan de genoemde 5 graden. Een begrenzing wordt verder gevormd door de beschermkap waartegen het stroomafwaartse uiteinde van de bolneusgeleider aan zou komen bij een geforceerde verdraaiing. Een kleinere hoek geeft ook problemen met de kneuzer. Dergelijke kleine hoeken treden in de praktijk dan ook niet op, zoals blijkt uit de film.

Van deze constatering heb ik foto's gemaakt, welke door mij zijn geparafeerd en aan dit Proces Verbaal zijn gehecht. Tevens is hiervan een "film" gemaakt welke op de bij dit Proces Verbaal geleverde, en onderdeel uitmakende, CD-Rom is gezet.

Vervolgens heb ik mij, in tegenwoordigheid als voornoemd, begeven naar het vijfde adres, te weten;

*5. (2376 AX) Nieuwe Wetering aan de Achterweg 27, alwaar de firma Gebroeders van Ruiten B.V. is gevestigd.*

Hier zijn twee machine opgesteld. Bij beide machines heb ik tevens geconstateerd dat de aldaar aanwezige machine dusdanig is aangepast zodat de "eindloze band met lippen niet in dwarsrichting op de machinerichting verend beweegbaar is". Hiervoor is een metalen plaat vastgelast aan het frame, welke plaat direct en schurend tegen de achterzijde van de lippen aanligt. Deze plaat is niet verstelbaar en niet demonteerbaar zonder schade toe te brengen aan de machine.

Tevens heb ik geconstateerd dat de bolneusgeleiding, ten opzichte van de bolbodemgeleider, onder een hoek verloopt van minimaal 5 graden. Het stroomafwaartse uiteinde van de bolneusgeleiding is in dwarsrichting

verend opgesteld en loopt niet parallel ten opzichte van de bolbodemgeleider. Teneinde te waarborgen dat voornoemde hoek niet kleiner kan zijn dan 5 graden, is een metalen aanslagplaat aan het frame gelast.

Beide machines zijn door de gebruiker voorzien van tie-raps waarmee de beschikbare speling voor het stroomafwaartse uiteinde van de bolneusgeleider wordt beperkt. Dit zou derhalve problemen kunnen geven bij een grote variatie aan boldiameters. Overigens wordt door de tie-rap de hoek die de bolneusgeleider maakt ten opzichte van de bolbodemgeleider gemaximaliseerd en is daarmee duidelijk groter dan de genoemde 5 graden. De aanslagplaat van de bolneusgeleider wordt immers gedrukt tegen de maximale hoekborging met de bout en daarmee weg van de vastgelaste minimale hoekborging. Dit is ook duidelijk zichtbaar in het bovenaanzicht op de foto.

Bij beide machines is er sprake van een wat ruw oppervlak van de aanslag waartegen de aanslagplaat aan zou kunnen komen om daarmee de minimale hoek te borgen (als er geen tie-raps zouden zijn toegepast).

Van deze constatering heb ik foto's gemaakt, welke door mij zijn geparafeerd en aan dit Proces Verbaal zijn gehecht. Tevens is hiervan een "filmpje" gemaakt welke op de bij dit Proces Verbaal geleverde, en onderdeel uitmakende, CD-Rom is gezet.

• Vervolgens heb ik mij, in tegenwoordigheid als voornoemd, begeven naar het zesde adres, te weten;

6. (2371 AR) Roelofarendsveen aan de Floraweg 105, alwaar de firma Wesselman Flowers B.V. is gevestigd.

Hier heb ik tevens geconstateerd dat de aldaar aanwezige machine dusdanig is aangepast zodat de "eindloze band met lippen niet in dwarsrichting op de machinerichting verend beweegbaar is". Hiervoor is een metalen plaat vastgelast aan het frame, welke plaat direct en schurend tegen de achterzijde van de lippen aanligt. Deze plaat is niet verstelbaar en niet demonteerbaar zonder schade toe te brengen aan de machine. Tevens heb ik geconstateerd dat de bolneusgeleiding, ten opzichte van de bolbodemgeleider, onder een hoek verloopt van minimaal 5 graden. Het stroomafwaartse uiteinde van de bolneusgeleiding is in dwarsrichting verend opgesteld en loopt niet parallel ten opzichte van de bolbodemgeleider. Teneinde te waarborgen dat voornoemde hoek niet kleiner kan zijn dan 5 graden, is een metalen aanslagplaat aan het frame gelast.

Bij de alhier aanwezige machine is de aanslagplaat van de bolneusgeleider verbogen. De borgschroef is hier aan de andere zijde van de verticale buis bevestigd in vergelijking met de andere inrichtingen op de andere bezochte locaties. Hierdoor vormt deze borgschroef de borging van de minimale hoek die de bolneusgeleider kan maken ten opzichte van de bolbodemgeleider. Deze borgschroef is vastgelast en niet verdraaibaar waardoor een vaste borging wordt verkregen. Het verbuigen van de aanslagplaat moet overigens met de nodige kracht zijn uitgevoerd gezien de stijfheid van de oorspronkelijke constructie.

• De inrichting is in gebruik gezien en hierbij blijkt tijdens gebruik de hoek steeds aanwezig te blijven en groter te zijn dan de genoemde 5 graden.

Van deze constatering heb ik foto's gemaakt, welke door mij zijn geparafeerd en aan dit Proces Verbaal zijn gehecht.

Vervolgens heb ik mij, in tegenwoordigheid als voornoemd, begeven naar het zevende adres, te weten;

7. (2371 GB) Roelofarendsveen aan de Sotaweg 51, alwaar de firma Wesselman Flowers B.V. is gevestigd.

Hier heb ik tevens geconstateerd dat de aldaar aanwezige machine dusdanig is aangepast zodat de "eindloze band met lippen niet in dwarsrichting op de machinerichting verend beweegbaar is". Hiervoor is een metalen plaat vastgelast aan het frame, welke plaat direct en schurend tegen de achterzijde van de lippen aanligt. Deze plaat is niet verstelbaar en niet demonteerbaar zonder schade toe te brengen aan de machine. Tevens heb ik geconstateerd dat de bolneusgeleiding, ten opzichte van de bolbodemgeleider, onder een hoek verloopt van minimaal 5 graden. Het stroomafwaartse uiteinde van de bolneusgeleiding is in dwarsrichting verend opgesteld en loopt niet parallel ten opzichte van de bolbodemgeleider. Teneinde te waarborgen dat voornoemde hoek niet kleiner kan zijn dan 5 graden, is een metalen aanslagplaat aan het frame gelast.

• De inrichting van de machine is in oorspronkelijke staat. De borging voor de maximale hoekverdraaiing van de bolneusgeleider is weer aan de gebruikelijke zijde bevestigd.

Echter, de gebruiker heeft de door *requirante* aangebrachte veer verwijderd van de stelschroef.

Van deze constatering heb ik foto's gemaakt, welke door mij zijn geparafeerd en aan dit Proces Verbaal zijn gehecht.

Vervolgens heb ik mij, in tegenwoordigheid als voornoemd, begeven naar het achtste adres, te weten:

8. (1702 PD) *Heerhugowaard* aan de *Jan Glijnisweg 48*, alwaar de *firma Niels Jonker* is gevestigd.

Hier heb ik tevens geconstateerd dat de aldaar aanwezige machine dusdanig is aangepast zodat de "eindloze band met lippen niet in dwarsrichting op de machinerichting verend beweegbaar is". Hiervoor is een metalen plaat vastgelast aan het frame, welke plaat direct en schurend tegen de achterzijde van de lippen aanligt. Deze plaat is niet verstelbaar en niet demonteerbaar zonder schade toe te brengen aan de machine. Tevens heb ik geconstateerd dat de bolneusgeleiding, ten opzichte van de bolbodemgeleider, onder een hoek verloopt van minimaal 5 graden. Het stroomafwaartse uiteinde van de bolneusgeleiding is in dwarsrichting verend opgesteld en loopt niet parallel ten opzichte van de bolbodemgeleider. Teneinde te waarborgen dat voornoemde hoek niet kleiner kan zijn dan 5 graden, is een metalen aanslagplaat aan het frame gelast.

Bij deze machine is de de schuimte van de bolneusgeleider aan de stroomopwaartse zijde door de gebruiker zelf vergroot. De gebruiker verklaarde mij dit te hebben gedaan omdat hierdoor minder blad tussen de inrichting zou blijven steken. Overigens heeft deze aanpassing geen effect op de hoek die de bolneusgeleider maakt ten opzichte van de bolbodemgeleider. De minimale hoek is duidelijk groter dan de genoemde 5 graden.

Van deze constatering heb ik foto's gemaakt, welke door mij zijn geparafeerd en aan dit Proces Verbaal zijn gehecht.

Een kopie van het proces-verbaal is door Total Systems aan Potveer toegezonden.

2.13. Potveer heeft op 1 maart 2013 een deurwaarder een proces-verbaal van constatering laten opmaken bij het reeds eerder bezochte bedrijf C.J. Kreuk en Zn., gevestigd aan het adres Gouw 97 te Hoogkarspel. Ook in dit proces-verbaal wordt verwezen naar ter plekke gemaakte zijn foto's, die aan het proces-verbaal zijn gehecht. Hieronder is de gedane constatering en (een deel van) de bijbehorende foto's weergegeven.

"Dat op laatstgenoemd adres een Total Systems B.V. machine aanwezig is en in bedrijf. Dat bij de doorvoer van de tulpen met bol zichtbaar is dat de bolneusgeleider/eind richtsnoer royaal verspringt en vrij kan bewegen. De bolneusgeleider kan parallel of nagenoeg parallel lopen ten opzichte van de bolbodemgeleider. Ter staving is op foto 1, 3 tot en met 8 en 10 een gradenboog zichtbaar welke gradenboog door rekwiirante is geplaatst teneinde de gradenhoek visueel te maken tussen de bolneusgeleider en de bolbodemgeleider.

Overduidelijk is zichtbaar dat de metalenplaat, welke conform bovenstaand tekstfragment uit de vaststellingsovereenkomst schurend tegen de achterzijde van de lippen aanligt, is verbogen waardoor de metalenplaat niet meer schurend tegen de achterzijde van de lippen aanligt. De ruimte die is ontstaan bedraagt bij benadering 22 millimeter. (foto 2,9, 11 tot en met 18)

Voornoemde heer Kreuk verklaarde dat deze metalenplaat is verbogen door een medewerker van Total Systems B.V."



2.14. Vervolgens heeft Total Systems op 4 april 2013 een deurwaarder een proces-verbaal van constatering laten opmaken van een bezoek aan bedrijf C.J. Kreuk en Zn. Daarin is onder meer het volgende opgenomen.

“Thans is gebleken dat tussen 22 februari 2013 en heden enige aanpassingen zijn gedaan aan voornoemde machine. Zodoende heb ik mij, tezamen als voormeld, gewend tot de heer Kreuk, eigenaar en aldaar werkzaam.

De heer Kreuk heeft mij verklaard dat hij geenszins tevreden is over het functioneren van de machine. De machine functioneert, naar zijn zeggen, niet naar behoren en vertoont dusdanige gebreken dat normaal gebruik nagenoeg niet mogelijk bleek. Het betreft meer speciaal de lippenband die door vervuiling met aarde, er voor zorgde dat de bollen niet goed doorgeleid werden.



---

Hierdoor heeft de heer Kreuk ca 1 ½ maand geleden contact opgenomen met requirante en haar verzocht de machine dusdanig af te stellen/te herstellen zodat deze naar tevredenheid zou gaan werken.

De monteur van requirante heeft hiertoe de lippenband gerepareerd, schrapers op de rollen gemonteerd en ruimte in het frame gemaakt zodat het vuil (voornamelijk aarde) op de juiste wijze wordt afgevoerd.

De heer Kreuk verklaarde mij dat hij zelf, ná de verrichte werkzaamheden van de monteur van requirante, de metalen achterplaat heeft verwijderd aangezien dit prettiger zou werken.

Tevens heeft de heer Kreuk de achtersteun verbogen en de bolbodengeleider ingekort/aangepast. Dit, tevens voor het beter functioneren van de machine, aldus de heer Kreuk.

De heer Kreuk heeft mij vervolgens verklaard er zich van bewust te zijn dat voornoemde aanpassingen, welke door hem zelf zijn aangebracht, mogelijk in strijd zijn met de opgemaakte vaststellingsovereenkomst tussen de firma's Totals Systems BV en Potveer BV, echter "deze Overeenkomst geldt tussen voornoemde BV's" en hier wil de heer Kreuk graag buiten blijven. Het is de heer Kreuk met name te doen om het goed functioneren van de machine. De relatie tussen de heer Kreuk en Potveer BV is een zakelijke relatie aangezien deze BV tevens een machine aan de heer Kreuk heeft geleverd, evenals Total Systems BV."

### **3. Het geschil**

3.1. Total Systems vordert – samengevat – voor zover mogelijk uitvoerbaar bij voorraad, primair Potveer te verbieden de aangezegde dwangsommen te innen, en voor zover van toepassing, executoriale (derden)beslagen op te heffen, de aanspraak van Potveer op de verbeurde dwangsommen op te heffen, dan wel Potveer te verbieden de aangezegde dwangsommen te incasseren, en, subsidiair, de verbeurde dwangsommen te matigen, de executie te schorsen en de werking van de dwangsom op te heffen tot een bodemvonnis in kracht van gewijsde is gegaan, een en ander, zowel primair als subsidiair, op straffe van een dwangsom en met vergoeding van de volledige proceskosten op de voet van artikel 1019h van het Wetboek van Burgerlijke Rechtsvordering (hierna: Rv).

3.2. Potveer voert gemotiveerd verweer.

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

### **4. De beoordeling**

#### *Bevoegdheid*

4.1. De voorzieningenrechter van deze rechtbank is, gelet op de daartoe strekkende bepaling in de hierboven in r.o. 2.5. bedoelde vaststellingsovereenkomst tussen partijen, bevoegd kennis te nemen van de vorderingen van Total Systems op grond van artikel 108 Rv. De bevoegdheid is overigens niet betwist.

---

*Spoedeisend belang*

4.2. Het spoedeisend belang van Total Systems bij het gevorderde verbod om de aangezegde dwangsommen te innen, dan wel de dwangsommen te matigen, is gelegen in het door haar gestelde gevaar dat (verdere) executie voor de continuïteit van haar bedrijf inhoudt.

*Mogelijk verbeurde dwangsommen*

4.3. De vorderingen van Total Systems zien op de door Potveer ondernomen executiehandelingen met betrekking tot de tussen partijen gesloten vaststellingsovereenkomst, meer in het bijzonder op de dreigende inning van reeds aangezegde dwangsommen. De voorzieningenrechter stelt voorop dat in het kader van dit kort geding dient te worden beoordeeld of voldoende aannemelijk is dat sprake is van de door Potveer gestelde overtredingen van de vaststellingsovereenkomst.

4.4. Potveer heeft aangevoerd dat partijen een aanpassing van de vaststellingsovereenkomst zijn overeengekomen in die zin dat Total Systems de eerder inbreukmakende machines zou aanpassen uitsluitend op de wijze zoals door Total Systems aan Potveer is getoond tijdens de bijeenkomst van 31 mei 2012. Total Systems heeft dat bestreden. De voorzieningenrechter wijst het standpunt van Potveer van de hand. Gelet op het feit dat Total Systems de ontvangst van de onder 2.7. weergegeven brief van Potveer heeft betwist kan niet worden aangenomen dat Total Systems het daarin gestelde (stilzwijgend) heeft aanvaard, zoals Potveer kennelijk betoogt. Potveer heeft op generlei andere wijze het bestaan van de door haar gestelde nadere overeenkomst aannemelijk gemaakt. Aldus dient naar voorlopig oordeel de onder 2.6. aangehaalde bijlage 4 bij de vaststellingsovereenkomst als vastlegging van de tussen partijen gemaakt afspraken te worden beschouwd. Daaruit volgt dat de bij de afnemers van Total Systems aanwezige inbreukmakende ontbolmachines zodanig moeten worden aangepast dat zij zijn voorzien van:

- i) een aan het frame gelaste, niet-verstelbaar en niet-verwijderbaar gemonteerde metalen plaat, die direct schurend tegen de achterzijde van de lippen aanligt;
- ii) een bolneusgeleiding die in de afvoersectie onder een hoek ten opzichte van de bolbodemegeleider verloopt, waarbij het stroomafwaartse (dichtbij de verwijdermiddelen) uiteinde nooit parallel of nagenoeg parallel loopt ten opzichte van de bolbodemegeleider (dat wil zeggen dat deze een niet-verwijderbaar geborgde minimum hoek van 5° heeft).

4.5. Voor zover Potveer heeft beoogd te betogen dat Total Systems de door haar aangepaste inrichtingen ter goedkeuring aan Potveer had moeten voorleggen alvorens ze aan haar afnemers te leveren, wijst de voorzieningenrechter dat eveneens van de hand. In de vaststellingsovereenkomst is immers niets geregeld over voorafgaande goedkeuring door Potveer. Het staat Total Systems naar voorlopig oordeel vrij aanpassingen te verrichten, zolang de aangepaste inrichting blijft voldoen aan de in bijlage 4 vastgelegde omschrijving.

4.6. Aangezien Potveer de verbeurde van dwangsommen heeft aangezegd, dient zij voor elke door haar gestelde overtreding deugdelijk onderbouwd aan te tonen dat Total Systems de vaststellingsovereenkomst heeft geschonden door van bijlage 4 afwijkende ontbolmachines te verhandelen, dan wel de eerder verhandelde inbreukmakende machines

---

niet conform bijlage 4 aan te passen. Van overtreding van een met dwangsommen versterkt rechterlijk gebod is alleen sprake als in ernst niet kan worden betwijfeld of een bepaalde handeling onder het gebod valt, in welk verband ook de gronden waarop het gebod werd gegeven in aanmerking dienen te worden genomen. De voorzieningenrechter neemt dit ook in het onderhavige geval tot uitgangspunt, nu de vaststellingsovereenkomst geen ander doel dient dan het vaststellen van de concrete grenzen waarbinnen Total Systems dient te blijven teneinde niet te handelen in strijd met het in het vonnis van 6 oktober 2011 opgelegde gebod, waarbij bij overtreding van het gebod de opgelegde dwangsommen onverminderd verschuldigd zullen zijn.

Kenmerk i): metalen plaat direct schurend tegen de achterzijde van de lippen aanliggend

4.7. Alleen van de bij C.J. Kreuk en Zn. aangetroffen inrichting stelt Potveer dat deze niet het vereiste kenmerk i) heeft. Er is weliswaar een metalen plaat aanwezig, maar die is verbogen, zodat er ruimte is ontstaan tussen de plaat en de lippen van de eindeloze band die deel uitmaakt van de bolbodengeleider, aldus Potveer. De plaat zou zijn verbogen door een medewerker van Total Systems, zo heeft de heer Kreuk blijkens het proces-verbaal van constatering van 1 maart 2013 tegen de door Potveer ingeschakelde deurwaarder verklaard.

4.8. De voorzieningenrechter stelt vast dat op grond van de aan het proces-verbaal van 1 maart 2013 gehechte foto's aannemelijk is dat de metalen plaat van de bij C.J. Kreuk en Zn. aangetroffen inrichting is verbogen, althans dat de plaat op bepaalde plaatsen niet direct schurend tegen de lippen van de eindeloze band aanligt. Op diezelfde foto's is evenwel te zien dat de metalen plaat met een lasverbinding aan de machine is gemonteerd. Voorts leert het door Total Systems in het geding gebrachte proces-verbaal van 4 april 2013 dat Kreuk heeft verklaard dat hij de metalen plaat zelf heeft verbogen.

4.9. Op grond van de foto's bij het proces-verbaal van constatering van 1 maart 2013 acht de voorzieningenrechter voorshands voldoende aannemelijk dat de inrichting van C.J. Kreuk en Zn. conform bijlage 4 is uitgevoerd met een metalen plaat die aan de machine is gemonteerd door middel van een – naar zijn aard niet-verstelbare en niet-verwijderbare – lasverbinding. Over het verbuigen van de plaat, dat heeft geresulteerd in ruimte tussen de plaat en de lippen, heeft Kreuk twee tegenstrijdige verklaringen afgelegd, zodat minstgenomen kan worden betwijfeld of deze omstandigheid voor rekening van Total Systems kan worden gebracht. In het kader van dit kort geding is geen ruimte voor nadere bewijsvoering, bijvoorbeeld door het horen van getuigen. Bij deze stand van zaken kan voorshands niet worden aangenomen dat sprake is van een overtreding van Total Systems met betrekking tot kenmerk i).

Kenmerk ii): geborgde minimum hoek van 5° tussen bolneusgeleiding en bolbodengeleider

4.10. Met betrekking tot kenmerk ii) geldt dat naar voorlopig oordeel op grond van de in het geding gebrachte processen-verbaal, inclusief de daaraan gehechte foto's, in aanmerking genomen de te hanteren maatstaf als genoemd in r.o. 4.6 hiervoor, onvoldoende aannemelijk is gemaakt dat sprake is van inrichtingen waarbij tussen (het uiteinde van) de bolneusgeleiding en bolbodengeleider een hoek aanwezig is kleiner dan 5° dan wel dat de hoek niet geborgd zou zijn door middel van een vaste borging die door een gebruiker niet verwijderd en of buiten gebruik te stellen kan zijn.

---

4.11. Op grond van de processen-verbaal en de foto's kan worden aangenomen dat het uiteinde van de bolneusgeleider van de onderzochte ontbolmachines enige mate van beweging kan vertonen. Dat is volgens bijlage 4 van de vaststellingsovereenkomst juist ook de bedoeling. Voor zover is geconstateerd dat de bolneusgeleider 'parallel of nagenoeg parallel' kan lopen ten opzichte van de bolbodemegeleider door de geleider met de hand aan te drukken, is dit voorshands onvoldoende om aan te nemen dat de inrichting bij normaal gebruik, dat wil zeggen bij het verwerken van bollen van verschillende maten, een mate van beweging vertoont waardoor de hoek kleiner zou worden dan 5°. Uit de foto's blijkt evenmin dat bij de inrichtingen bij normaal gebruik de overeengekomen minimale hoek van 5° niet wordt gehandhaafd. De foto's zijn in veel gevallen te onscherp en te onduidelijk om enige conclusie op te baseren. Voor zover al met enige zekerheid is vast te stellen wat de gradenboog aangeeft, is niet duidelijk ten opzichte van welk machineonderdeel de hoek wordt gemeten. Een overtreding van het vereiste van de minimale hoek van 5° is naar voorlopig oordeel derhalve onvoldoende aannemelijk gemaakt.

4.12. De voorzieningenrechter heeft aan de hand van de foto's wel kunnen constateren dat de onderzochte ontbolmachines alle zijn voorzien van een aan een vast deel van de machine gelaste aanslag ter borging van de minimumhoek. Dat deze borgingen niet in alle gevallen gelijk zijn aan de bij brief van 12 juni 2012 (zie hierboven 2.7.) getoonde uitvoeringsvorm is niet relevant, omdat Total Systems zoals hiervoor in r.o. 4.4 reeds overwogen, niet aan de inhoud van de brief is gebonden. Haar stelling, dat de door Total Systems aan een vast machine-onderdeel gelaste borgingen zodanig eenvoudig kunnen worden verbogen, weggevoerd of anderszins aangepast dat deze in redelijkheid als 'verwijderbaar' zouden moeten worden aangemerkt, is door Potveer niet voldoende aannemelijk gemaakt. Naar voorlopig oordeel is derhalve ook voldaan aan de eis dat de borging niet verwijderbaar dient te zijn.

4.13. Meer specifiek geldt ten aanzien van de bij W.K. Fleurs B.V. aangetroffen inrichting nog het volgende. Dat de bolneusgeleider door de gebruiker aan het begin ervan is vastgezet met een lijmtang (wat volgens Total Systems is gebeurd ter voorkoming van ongewenste trillingen en niet om de hoek tussen bolneus- en bolbodemegeleiding te beïnvloeden), maakt naar voorlopig oordeel niet dat sprake is van een overtreding, nu ook een middels een lasverbinding aangebrachte aanslag ter borging van de minimale hoek aanwezig is, zoals uit de foto's blijkt.

4.14. Voorts geldt ten aanzien van de bij Van Ruiten Fleur B.V. aangetroffen inrichtingen dat de daarop – door de gebruiker – aangebrachte zogenoemde *tyraps* maken dat (het uiteinde van) de bolneusgeleiders geen of minder speling hebben. Daarmee overtreedt Total Systems de vaststellingsovereenkomst, zo stelt Potveer, omdat de bolneusgeleider star en niet verend is. Dat de bolneusgeleider moet zijn uitgevoerd met een verend uiteinde, zoals Potveer verwijzend naar bijlage 4 lijkt te veronderstellen, is voorshands oordelend evenwel onjuist. Partijen zijn overeengekomen dat een inrichting waarin niet de bolbodemegeleider, maar de bolneusgeleider verend is uitgevoerd toegestaan zal worden, omdat daarmee de door Potveer geïmplementeerde uitvinding in ieder geval niet wordt toegepast. Met het opnemen van het begrip "verend" in bijlage 4 hebben partijen naar voorlopig oordeel niet willen vastleggen dat een niet-verende uitvoering een schending van de overeenkomst inhoudt. Potveer heeft naar voorlopig oordeel ook niet aannemelijk gemaakt een redelijk belang te hebben bij het verbieden van een niet-verende uitvoering.

---

*Slotsom*

4.15. Uit het voorgaande volgt dat Potveer naar voorlopig oordeel onvoldoende aannemelijk heeft gemaakt dat Total Systems met de onderzochte ontbolmachines de vaststellingsovereenkomst heeft overtreden. Gelet daarop zal het gevorderde verbod tot het innen van aangezegde dwangsommen worden toegewezen.

4.16. Van enig door Potveer gelegd executoriaal beslag of executoriaal derdenbeslag ter inning van de aangezegde dwangsommen is niet gebleken, zodat de voorwaardelijke vordering tot opheffing van mogelijk gelegde beslagen geen behandeling behoeft.

4.17. Voor zover Total Systems met het gevorderde heeft beoogd meer te vorderen dan het op grond van het voorgaande toe te wijzen verbod tot het innen van de aangezegde dwangsommen, geldt dat dit niet voldoende gemotiveerd is, zodat de primaire vordering voor het overige zal worden afgewezen.

*Het subsidiair gevorderde*

4.18. Nu het primair gevorderde in belangrijke mate zal worden toegewezen, komt de voorzieningenrechter aan de beoordeling van het subsidiair gevorderde niet toe.

*Dwangsom*

4.19. Nu hiertegen geen verweer is gevoerd, zal aan het verbod de gevorderde dwangsom worden verbonden, met dien verstande dat daaraan een maximum zal worden gesteld.

*Proceskosten*

4.20. Potveer zal als de grotendeels in het ongelijk gestelde partij in de proceskosten worden veroordeeld. De door Total Systems gespecificeerde kosten van rechtsbijstand bedragen € 13.686,01 en zijn niet weersproken. De voorzieningenrechter zal de proceskosten aan de zijde van Total Systems begroten conform haar specificatie, te vermeerderen met een bedrag van € 589,= aan griffierecht en aan € 76,71 exploitkosten, derhalve in totaal op € 14.351,72.

## **5. De beslissing**

De voorzieningenrechter

5.1. verbiedt Potveer de aangezegde dwangsommen te innen;

5.2. veroordeelt Potveer om aan Total Systems een dwangsom te betalen van € 20.000,= voor elke dag dat zij niet of niet volledig aan het in 5.1. gegeven verbod voldoet, tot een maximum van € 1.000.000,= is bereikt;

5.3. veroordeelt Potveer in de proceskosten, aan de zijde van Total Systems tot op heden begroot op € 14.351,72;

---

5.4. verklaart dit vonnis tot zover uitvoerbaar bij voorraad;

5.5. wijst het meer of anders gevorderde af.

Dit vonnis is gewezen door mr. R. Kalden en op 1 mei 2013 in het openbaar uitgesproken in tegenwoordigheid van de griffier mr. R.P. Soullié.