

vonnis

RECHTBANK HAARLEM

Sector civiel recht

zaaknummer / rolnummer: 186224 / KG ZA 11-475

Vonnis in kort geding van 24 november 2011

in de zaak van

de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid
ALPI NETHERLANDS B.V.,
gevestigd te Zaandam,
eiseres,
advocaat mr. M. Tsoutsanis te Leiden,

tegen

de rechtspersoon naar het recht van de Verenigde Staten
CONVERSE INC.,
gevestigd te Massachusetts, Verenigde Staten
gedaagde,
advocaat mr. N.W. Mulder te Amsterdam.

Partijen zullen hierna Alpi Netherlands en Converse genoemd worden.

1. De procedure

1.1. Het verloop van de procedure blijkt uit:

- de dagvaarding
- de mondelinge behandeling
- de pleitnota van Alpi Netherlands
- de pleitnota van Converse.

1.2. Ten slotte is vonnis bepaald.

2. De feiten

2.1. Converse houdt zich bezig met het (doen) ontwerpen en (doen) produceren van onder meer sport- en vrijetijdsschoenen. Zij is exclusief rechthebbende op onder meer het Benelux woordmerk 'CONVERSE' en het onderstaande Benelux beeldmerk 'CONVERSE':



Daarnaast is Converse exclusief rechthebbende op onder meer de Gemeenschapswoordmerken 'CONVERSE' en 'ALL STAR' en het onderstaande Benelux beeldmerk 'CONVERSE ALL STAR':



2.2. Op 6 september 2010 heeft de Roemeense douane een partij schoenen met een (beeld)merk van Converse daarop ((hierna: Converse-schoenen) in beslag genomen, omdat zij vermoedde dat het namaak Converse-schoenen betrof. De vrachtbrief voor deze zending vermeldde Alpi International Forwarders BV (hierna: Alpi International) als bestemming.

2.3. Alpi International oefent een expeditiebedrijf uit, en houdt zich bezig met de opslag en overslag van goederen, alsmede met het handelen in roerende en onroerende goederen. De aandelen in Alpi International worden voor 50% gehouden door Albini & Pitigliani S.p.A. te Prato, Italië (hierna: Albini & Pitigliani) en voor de overige 50% door Bisshop Trading B.V., van welke laatste [REDACTED] enig aandeelhouder en bestuurder is. Bestuurders van Alpi International zijn [REDACTED] (hierna: [REDACTED] en [REDACTED]

2.4. Op 23 september 2010 heeft Converse de voorzieningenrechter van deze rechtbank door middel van twee verzoekschriften gevraagd haar verlof te verlenen voor een conservatoir beslag tot afgifte van de zich onder Alpi International bevindende inbreukmakende Converse-schoenen, alsmede een conservatoir bewijsbeslag op de administratie van Alpi International, teneinde het bewijsmateriaal dat zich over de inbreukmakende Converse-schoenen in de administratie van Alpi International bevond, veilig te stellen.

2.5. Het gevraagde verlof is verleend, waarna beide beslagen op 24 september 2010 zijn gelegd, waarbij 136 pallets met daarop 27.938 paar schoenen en de administratie van Alpi International ter gerechtelijke bewaring zijn overgedragen aan de door de voorzieningenrechter aangewezen bewaarder. Wat betreft dat laatste heeft deurwaarder kopieën van documenten en van de harde schijven van de computer van Alpi International gemaakt.

2.6. Nadat de expert van Converse had geconstateerd dat de genomen monsters namaak Converse-schoenen betroffen, heeft de advocaat van Converse Alpi International – kort gezegd – gesommeerd om hem te voorzien van alle relevante bescheiden die betrekking hebben op de opslag, inkoop, verkoop, vervoer en distributie van de bij Alpi International in beslag genomen schoenen, aan welke sommatie Alpi International niet (volledig) heeft voldaan. Converse heeft vervolgens in kort geding – samengevat – gevorderd om Alpi International te bevelen al hetgeen haar bekend was omtrent de herkomst en de distributiekanaalen van alle partijen Converse-schoenen waarvan Alpi International betrokken is geweest aan Converse mee te delen en alle daarop betrekking hebbende gegevens aan Converse te verstrekken.

2.7. Bij kortgedingvonnis van 31 december 2010 heeft de voorzieningenrechter van deze rechtbank overwogen dat de in die procedure vastgestelde handelwijze van Alpi International onmiskenbaar duidde op 'gesjoemel' met de administratie en de vrachtbrieven en betrokkenheid van Alpi International daarbij, en heeft hij Alpi International onder meer geboden te gedogen dat een door Converse aan te wijzen en te instrueren onafhankelijk forensisch accountant inzage zou krijgen in de door Converse in beslag genomen digitale administratie van Alpi International (te weten de in beslag genomen kopieën van de harde schijven van de computer van Alpi International).

2.8. Op 20 januari 2011 is Alpi Netherlands opgericht, welke vennootschap eveneens een internationaal expeditiebedrijf uitoefent en zich bezighoudt met de opslag en overslag van goederen, en daarnaast met het verrichten van douane formaliteiten en het optreden als fiscale vertegenwoordiger van derden. De aandelen in Alpi Netherlands worden voor 50% gehouden door Albini & Pitigliani, voor 15% door Bisshop Trading B.V. en voor 35% door ██████████ Holding B.V., van welke ██████████ enig aandeelhouder en bestuurder is. Bestuurders van Alpi Netherlands zijn ██████████

2.9. Naar aanleiding van de hiervoor onder 2.7 bedoelde inzage in de administratie van Alpi International door de forensisch accountant en de door hem daarover opgestelde rapporten, heeft Converse geconcludeerd dat sprake is van een grootschalige fraude en inbreuk op de intellectuele eigendomsrechten van Converse door Alpi International en Alpi Netherlands.

2.10. Bij verzoekschrift van 28 september 2011 (hierna het beslagrekest) heeft Converse verzocht conservatoir verhaalsbeslag te mogen leggen onder derden, op onroerende zaken, op aandelen op naam en op roerende zaken ten laste van Alpi International, Alpi Netherlands, ██████████ waarbij Converse haar vordering op gerekwestreeerden heeft begroot op EUR 62.830.411,90.

2.11. Op 29 september 2011 heeft de voorzieningenrechter van deze rechtbank het gevraagde verlof verleend, waarna Converse is overgegaan tot het (doen) leggen van de in 2.10 bedoelde beslagen.

3. Het geschil

3.1. Alpi Netherlands vordert, na wijziging van eis buiten processueel bezwaar, om bij uitvoerbaar bij voorraad te verklaren vonnis:

- A. *Converse te gebieden alle door Converse ten laste van Alpi Netherlands gelegde conservatoire verhaalsbeslagen zoals genoemd in het door Converse ingediende verzoekschrift als opgenomen als productie 1 van deze dagvaarding met onmiddellijke ingang na het in deze te wijzen vonnis op te heffen onder gelijktijdige toezending per email en gewone post van kopieën van de schriftelijke instructies tot opheffing van de gelegde beslagen aan de advocaat van Alpi Netherlands, mr. M. Tsoutsanis van RWV advocaten te Leiden;*
- B. *Converse te verbieden om met onmiddellijke ingang na het in deze te wijzen vonnis, ten laste van Alpi Netherlands opnieuw conservatoir beslag(-en) te doen leggen ten laste van Alpi Netherlands voor zover haar gepretendeerde vorderingen in de in te dienen verzoekschriften verband houden met het gestelde feitencomplex zoals opgenomen in het door Converse ingediende verzoekschrift als opgenomen als productie 1 van deze*

dagvaarding dan wel Converse zulks te verbieden zonder dat Converse gemotiveerd en onder staving van bewijzen haar gepretendeerde vorderingen deugdelijk inzichtelijk maakt in de in te dienen verzoekschriften met bepaling dat het voorgaande heeft te gelden voor reeds ingediende verzoekschriften van Converse dan wel reeds verleende verloven op ingediende verzoekschriften welke mede Alpi Netherlands als verweerder betreffen;

C. *Converse te veroordelen te betalen aan Alpi Netherlands B.V. de proceskosten van deze procedure te begroten overeenkomstig het liquidatietarief Rechtbanken en Gerechtshoven.*

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

4. De beoordeling

4.1. De opheffing van een conservatoir beslag kan volgens art. 705 lid 2 van het Wetboek van Burgerlijke Rechtsvordering (Rv) onder meer worden bevolen, indien op straffe van nietigheid voorgeschreven vormen zijn verzuimd, summierlijk blijkt van de ondeugdelijkheid van het door de beslaglegger ingeroepen recht of van het onnodige van het beslag, of, zo het beslag is gelegd voor een geldvordering, indien voor deze vordering voldoende zekerheid is gesteld. Aangezien gesteld noch gebleken is dat op straffe van nietigheid voorgeschreven vormen zijn verzuimd, en evenmin (is gesteld of gebleken dat) voldoende zekerheid is gesteld, dient de voorzieningenrechter in het onderhavige geval te beoordelen of summierlijk blijkt van de ondeugdelijkheid van het door Converse ingeroepen recht of van het onnodige van het beslag, dan wel van of sprake is van een andere grond om het beslag op te heffen.

4.2. De vraag of het leggen van een conservatoir beslag als misbruik van recht en daarom als onrechtmatig moet worden aangemerkt dient in beginsel te worden beantwoord aan de hand van de concrete omstandigheden ten tijde van de beslaglegging, waaronder de hoogte van de te verhalen vordering, de waarde van de beslagen goederen en de eventueel onevenredig zware wijze waarop de schuldenaar door het beslag op (een van) die goederen in zijn belangen wordt getroffen. Daar staat echter tegenover dat de opportuniteit van een bevel in kort geding tot opheffing van een beslag, zoals Alpi Netherlands vordert, ex nunc wordt vastgesteld (vergelijk Hoge Raad 18 februari 2000, NJ 2000, 278). Voor beantwoording van de vraag of de door Converse gelegde beslagen thans dienen te worden opgeheven is derhalve niet doorslaggevend of de voorzieningenrechter het beslagverlof wel had mogen verlenen, zoals Alpi Netherlands heeft gesteld, maar of op dit moment summierlijk blijkt van de ondeugdelijkheid van het door Converse ingeroepen recht of van het onnodige van het beslag. Dat brengt mee dat ook de grondslagen voor haar vordering die Converse niet in haar beslagrekest maar wel in dit kort geding heeft aangevoerd in de beoordeling dienen te worden betrokken.

4.3. Naar vaste rechtspraak ligt het op de weg van degene die de opheffing vordert om met inachtneming van de beperkingen van de voorzieningenprocedure aannemelijk te maken dat de door de beslaglegger gepretendeerde vordering ondeugdelijk of onnodig is (vergelijk HR 14 juni 1996, NJ 1997/481).

4.4. Die gepretendeerde vordering heeft Converse ten aanzien van Alpi Netherlands gegrond op de stelling dat Alpi Netherlands het onrechtmatig handelen van Alpi

International voortzet, dat zij misbruik maakt van rechtspersonenrecht c.q. van het identiteitsverschil tussen de beide vennootschappen en (daarmee) de schuldeisers van Alpi International – waaronder Converse – benadeelt.

4.5 Alpi Netherlands daarentegen heeft volstaan met een blote betwisting van de stelling dat zij merkinbreuk zou plegen. Zij heeft gewezen op de eigen rechtspersoonlijkheid van Alpi Netherlands ten opzichte van Alpi International en ontkend dat zij crediteuren van laatsgenoemde vennootschap benadeelt.

4.6 Dit is niet voldoende voor het oordeel dat summierlijk is gebleken van de ondeugdelijkheid van de vordering. Meer in het bijzonder acht de voorzieningenrechter Alpi Netherlands er niet in geslaagd aannemelijk te maken dat zij geen misbruik maakt van het identiteitsverschil tussen haarzelf en Alpi International. Gelet op de door Converse aangevoerde bevindingen van de forensisch accountant omtrent verwevenheid van aandeelhouders, bestuurders, huisvesting, roerende zaken, berichtgeving op de websites en elders op het internet en de eigen uitlatingen van Alpi Netherlands, had van haar mogen worden verwacht dat zij meer inzicht zou hebben gegeven in de verhouding tussen haar en Alpi International. Zo had Alpi Netherlands minstgenomen moeten aangeven welke activa zij van Alpi International heeft gekocht en tegen welke prijs.

4.7 Alpi Netherlands heeft niets aangevoerd waaruit zou kunnen worden afgeleid dat het beslag onnodig is gelegd.

4.8 Ten slotte maakt ook een afweging van de wederzijdse belangen niet dat het beslag behoort te worden opgeheven, reeds niet, omdat Alpi Netherlands op geen enkele wijze duidelijk heeft gemaakt in hoeverre het beslag knelt. De enkele stelling dat haar liquiditeitspositie in gevaar komt is zonder onderbouwing onvoldoende.

4.5. Bij gelegenheid van de mondelinge behandeling is nog aan de orde geweest dat de schade die Converse lijdt als gevolg van misbruik van identiteitsverschil een andere is dan de schade die zij lijdt wegens onrechtmatige daad of merkinbreuk. Dit is op zichzelf juist, maar dat leidt er nog niet toe dat de beslagen reeds om die reden dienen te worden opgeheven. Voor zover Alpi Netherlands heeft willen betogen dat de omvang van het beslag ten laste van Alpi Netherlands in dat geval niet in verhouding staat met de te lijden schade, had het opnieuw op de weg van Alpi Netherlands gelegen om aannemelijk te maken hoe veel lager die schade dan zou zijn, hetgeen zij echter heeft verzuimd. De voorzieningenrechter zal dat verweer dan ook passeren.

4.6. De voorgaande overwegingen leiden tot het oordeel dat de gevraagde voorzieningen moeten worden geweigerd.

4.7. Alpi zal als de in het ongelijk gestelde partij in de proceskosten worden veroordeeld. De kosten aan de zijde van Converse worden begroot op:

- griffierecht	€	560,00
- salaris advocaat		<u>816,00</u>
Totaal	€	1.376,00

5. De beslissing

De voorzieningenrechter

- 5.1. weigert de gevraagde voorzieningen,
- 5.2. veroordeelt Alpi in de proceskosten, aan de zijde van Converse tot op heden begroot op € 1.376,00,
- 5.3. verklaart dit vonnis wat betreft de kostenveroordeling uitvoerbaar bij voorraad.

Dit vonnis is gewezen door mr. S. Sicking en in het openbaar uitgesproken in tegenwoordigheid van de griffier op 24 november 2011.

Bij ontstentenis van de rechter
getekend door mr. A.J. van der Meer



VOOR GROSSE

afgegeven aan mr. *N.W. Mulder*

de griffier