

vonnis

RECHTBANK DEN HAAG

Team handel - voorzieningenrechter
Zittingsplaats Den Haag

zaaknummer / rolnummer: C/09/455764 / KG ZA 13-1383

Vonnis in kort geding van 29 januari 2014

in de zaak van

1. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid **ASSURANTIEKANTOOR DE HAAGLANDEN B.V.**, gevestigd te Rijswijk,
2. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid **EHC FINANCIAL SERVICES B.V.**, gevestigd te Rijswijk,
eiseressen,
advocaat mr. I.R. Köhne te Voorburg,

tegen

[X] h.o.d.n HAAGLANDEN FINANCIËEL ADVIES,
wonende te Den Haag,
gedaagde,
bijgestaan door mr. M.W.J. Pasker te Leusden.

Eiseressen zullen hierna gezamenlijk Assurantiekantoor De Haaglanden c.s. genoemd worden (voor de leesbaarheid in de derde persoon enkelvoud) en afzonderlijk Assurantiekantoor De Haaglanden en EHC. Gedaagde zal hierna Haaglanden Financieel Advies genoemd worden.

1. De procedure

- 1.1. Het verloop van de procedure blijkt uit:
 - de dagvaarding van 6 december 2013 en de daarbij behorende producties 1 tot en met 7;
 - de brief van 18 december 2013 van mr. Pasker met producties 8 tot en met 10 zijdens Haaglanden Financieel Advies;
 - de brief van 7 januari 2014 van mr. Köhne met een proceskostenopgave zijdens Assurantiekantoor De Haaglanden c.s.;
 - de mondelinge behandeling van 8 januari 2014 en de ter gelegenheid daarvan door beide partijen overgelegde pleitnotities.

- 1.2. Ten slotte is vonnis bepaald op heden.

2. De feiten

2.1. Assurantiekantoor De Haaglanden is opgericht in februari 1982 en drijft een onderneming op het gebied van makelaardij in schadeverzekeringen en levensverzekeringen. 85% van de klanten van Assurantiekantoor De Haaglanden is particulier.

2.2. EHC is opgericht in maart 1994 en drijft een onderneming op het gebied van bemiddeling in hypotheke voor particulieren.

2.3. Assurantiekantoor De Haaglanden is sinds haar oprichting gevestigd aan de Haagweg 155 in Rijswijk en EHC is sinds haar oprichting gevestigd aan de Haagweg 153 in Rijswijk.

2.4. Haaglanden Financieel Advies is in 2009 een onderneming gestart op het gebied van financieel advies aan particulieren, waaronder met name advies over hypotheke en verzekeringen. Haaglanden Financieel Advies voert zijn adviespraktijk sinds 2009 vanaf een adres in Loosduinen, Den Haag. In september 2013 heeft hij een kantoor geopend aan de Haagweg 68 te Rijswijk, in een pand waarin tevens een makelaar in onroerend goed is gevestigd waarmee hij samenwerkt.

3. Het geschil

3.1. Assurantiekantoor De Haaglanden c.s. vordert – samengevat – een gebod van Haaglanden Financieel Advies tot (i) het staken van gebruik van de handelsnaam “Haaglanden Financieel Advies” en (ii) tot wijziging van zijn handelsnaam zodanig dat zijn onderneming op geen enkele wijze meer in verwarring gebracht kan worden met de ondernemingen en handelsnamen van Assurantiekantoor De Haaglanden c.s., alsmede een gebod om de gewijzigde handelsnaam aan de Kamer van Koophandel door te geven, alles op straffe van een dwangsom van €500,- per uur. Voorts vordert Assurantiekantoor De Haaglanden c.s. veroordeling van Haaglanden Financieel Advies in de volledige proceskosten, te begroten op de voet van artikel 1019h Wetboek van Burgerlijke Rechtsvordering (hierna: Rv).

3.2. Assurantiekantoor De Haaglanden c.s. legt aan haar vorderingen het volgende ten grondslag. Assurantiekantoor De Haaglanden voert sinds haar oprichting onder meer de handelsnaam “Assurantiekantoor De Haaglanden”. EHC voert sinds haar oprichting onder meer de handelsnamen “Financieel DienstenCentrum Haaglanden” en “FDC Haaglanden Financieel Planners & Adviseurs”. Haaglanden Financieel Advies maakt inbreuk op de handelsnaamrechten van Assurantiekantoor De Haaglanden c.s. door het voeren van de jongere handelsnaam “Haaglanden Financieel Advies”, omdat daardoor verwarring bij het publiek tussen de ondernemingen van Assurantiekantoor De Haaglanden c.s. enerzijds en de onderneming van Haaglanden Financieel Advies anderzijds te duchten is in de zin van artikel 5 Handelsnaamwet (hierna: Hnw). Gezien de aard van de inbreuk heeft Assurantiekantoor De Haaglanden c.s. een spoedeisend belang bij haar vorderingen.

3.3. Haaglanden Financieel Advies voert gemotiveerd verweer. Op de stellingen van partijen wordt hierna, voor zover van belang, nader ingegaan.

4. De beoordeling

Spoeisendheid

4.1. Assurantiekanoor De Haaglanden c.s. beroept zich op een voortdurende handelsnaaminbreuk door Haaglanden Financieel Advies. Zij heeft derhalve een spoedisend belang bij haar vorderingen. Haaglanden Financieel Advies heeft de spoedisendheid overigens ook niet bestreden.

Inbreuk op handelsnaamrecht Assurantiekanoor De Haaglanden?

4.2. De voorzieningenrechter stelt voorop dat het verboden is een handelsnaam te voeren die, voordat de onderneming onder die naam werd gedreven, reeds door een ander rechtmatig gevoerd werd, of die van diens handelsnaam slechts in geringe mate afwijkt, indien dientengevolge, gelet op de aard en plaats van beide ondernemingen, bij het publiek verwarring tussen die ondernemingen te duchten is. Voor het verkrijgen van een handelsnaamrecht is vereist dat die naam feitelijk wordt gebruikt als naam waaronder een onderneming wordt gedreven. Het is geen vereiste dat een handelsnaam onderscheidend vermogen heeft, al zal een sterk onderscheidende handelsnaam veelal sneller tot verwarring bij het publiek leiden dan een handelsnaam die zeer beschrijvend is. Gelet op deze uitgangspunten overweegt de voorzieningenrechter als volgt.

4.3. Haaglanden Financieel Advies heeft niet bestreden dat Assurantiekanoor De Haaglanden sinds 1984 de handelsnaam "Assurantiekanoor De Haaglanden" voert voor haar onderneming. Die onderneming houdt zich bezig met de bemiddeling in verzekeringen voor met name particulieren. Haaglanden Financieel Advies houdt zich bezig met de bemiddeling in verzekeringen en hypotheke voor particulieren. De aard van de onderneming van Assurantiekanoor De Haaglanden is derhalve gelijk aan de aard van een deel van de activiteiten van Haaglanden Financieel Advies. Bovendien zal het publiek bemiddeling in verzekeringen en bemiddeling in hypotheke zien als ondernemingsactiviteiten die aan elkaar verwant zijn. Dat Haaglanden Financieel Advies ook bemiddelt in hypotheke leidt er dan ook niet toe dat het publiek de aard van de onderneming van Haaglanden Financieel Advies zal onderscheiden van de aard van de onderneming van Assurantiekanoor De Haaglanden.

4.4. Assurantiekanoor De Haaglanden is sinds haar oprichting gevestigd aan de Haagweg 155 in Rijswijk. Haaglanden Financieel Advies is sinds september 2013 eveneens gevestigd aan de Haagweg (nr. 68) in Rijswijk. De afstand tussen beide ondernemingen is ongeveer 500 meter, zo is onweersproken ter zitting verklaard. Niet alleen zijn beide ondernemingen hemelsbreed erg dicht bij elkaar gevestigd, maar zij zijn ook nog in dezelfde straat gevestigd. Daardoor hebben beide partijen een bezoekadres dat sterk overeenkomt.

4.5. Zowel in de handelsnaam "Assurantiekanoor De Haaglanden" als in de handelsnaam "Haaglanden Financieel Advies" is het woord "Haaglanden" het meest kenmerkende bestanddeel. De overige woorden beschrijven de aard van de onderneming. Het woord "Haaglanden" is op zich ook beschrijvend, het duidt immers aan dat beide partijen actief zijn in de regio Den Haag en omstreken. Haaglanden Financieel Advies heeft aangevoerd dat er volgens het handelsregister meer dan 800 handelsnamen zijn geregistreerd waar het woord "Haaglanden" onderdeel van uitmaakt. Daaruit blijkt dat het

een veel voorkomend bestanddeel van handelsnamen (van ondernemingen in de regio Haaglanden) vormt. Die vaststelling neemt naar voorlopig oordeel echter niet weg dat dit onderdeel van de handelsnaam het meest herkenbare element in de handelsnaam van beide partijen vormt.

4.6. Voorts is van belang dat Assurantiekantoor De Haaglanden c.s. haar handelsnaam al bijna dertig jaar voert. Dat betekent niet alleen dat zij inmiddels een zekere mate van bekendheid bij het publiek in Rijswijk onder die handelsnaam zal hebben verkregen, maar ook dat de klantenkring die zij in de beginjaren van haar onderneming heeft bediend een herinnering aan de handelsnaam van Assurantiekantoor De Haaglanden zal hebben die door tijdsverloop inmiddels onvolmaakter zal zijn geworden dan die van haar huidige klantenkring. Daardoor zal een afwijking ten opzichte van de handelsnaam Assurantiekantoor De Haaglanden c.s. minder snel worden opgemerkt door die potentiële klanten die in een verder verleden met Assurantiekantoor De Haaglanden in aanraking zijn gekomen.

4.7. Het bij deze zaak in aanmerking te nemen publiek bestaat voornamelijk uit particulieren in de omgeving van Rijswijk die een verzekering wensen af te sluiten of daarover advies willen. Van die particulieren kan een gemiddeld niveau van oplettendheid worden verwacht. Het gaat hier immers om diensten die particulieren niet dagelijks afnemen maar die anderzijds wel regelmatig worden afgenomen en die soms maar niet altijd kostbaar zijn.

4.8. Alle hiervoor beschreven omstandigheden van het geval afwegend, komt de voorzieningenrechter tot het voorlopige oordeel dat er gevaar voor verwarring tussen beide ondernemingen te duchten is ten gevolge van het gebruik van de handelsnaam “Haaglanden Financieel Advies” door gedaagde. De aard van beide ondernemingen, het feit dat beide partijen een vestiging hebben in dezelfde straat en de lange tijd dat Assurantiekantoor De Haaglanden al aan de Haagweg is gevestigd, zorgen er voor dat met name het particuliere publiek gemakkelijk in verwarring kan raken.

4.9. Haaglanden Financieel Advies heeft er nog op gewezen dat hij al sinds 2009 zijn handelsnaam voert en dat zich tot nu toe geen daadwerkelijke gevallen van verwarring hebben voorgedaan. Bij dat verweer verliest hij echter uit het oog dat voor een verboden handelsnaam in de zin van artikel 5 Hnw *verwarringsgevaar* volstaat en daadwerkelijke verwarring niet aangetoond hoeft te worden. Bovendien heeft Haaglanden Financieel Advies tot september 2013 zijn onderneming alleen vanuit een vestiging in Loosduinen gedreven. Ter zitting heeft Assurantiekantoor De Haaglanden onweersproken gesteld dat die wijk aan de andere kant van Den Haag ligt ten opzichte van Rijswijk. Inmiddels heeft Haaglanden Financieel Advies zijn activiteiten echter uitgebreid naar Rijswijk door daar ook een vestiging te openen.

4.10. De handelsnaam “Haaglanden Financieel Advies” maakt naar voorlopig oordeel dan ook inbreuk op de oudere handelsnaam “Assurantiekantoor De Haaglanden”.

Vorderingen van Assurantiekantoor De Haaglanden

4.11. Het gevorderde verbod van het gebruik van de handelsnaam “Haaglanden Financieel Advies” is toewijsbaar, op de wijze als vermeld in het dictum. Assurantiekantoor

De Haaglanden heeft gevorderd dat het verbod binnen twee dagen na betekening van het vonnis zal ingaan. Haaglanden Financieel Advies heeft aangegeven dat hij een termijn van minimaal 3 maanden nodig heeft om al zijn documentatie, folders, advertenties, beurs- en standmateriaal en briefpapier te vervangen. De voorzieningenrechter acht een termijn van twee dagen onevenredig kort, maar ziet anderzijds niet in dat een termijn van drie maanden noodzakelijk is om de handelsnaam te wijzigen. Haaglanden Financieel Advies heeft de noodzaak van die termijn ook niet nader gemotiveerd. Alles afwegend wordt een termijn van twee weken redelijk geacht. De gevorderde veroordeling om de handelsnaamwijziging door te geven aan de Kamer van Koophandel is ook toewijsbaar.

4.12. De gevorderde veroordeling om de handelsnaam zodanig te wijzen dat de onderneming van Haaglanden Financieel Advies op geen enkele wijze meer in verwarring gebracht kan worden met de onderneming en handelsnaam van Assurantiekantoor De Haaglanden is te vaag en te verstrekkend en zal derhalve worden afgewezen.

4.13. De door Assurantiekantoor De Haaglanden gevorderde dwangsom is eveneens toewijsbaar, met dien verstande dat een dwangsom van €500,- per dag, een gedeelte van een dag als een gehele dag rekenend, met een maximum van €30.000,- zal worden toegewezen voor het inbreukverbod en €50,- per dag voor het gebod om opgave te doen aan de Kamer van Koophandel van de gewijzigde handelsnaam met een maximum van €5.000,-.

4.14. De voorzieningenrechter zal ambtshalve de termijn voor het instellen van een eis in de hoofdzaak als bedoeld in artikel 1019i Rv bepalen op 6 maanden.

4.15. In de procedure tussen Assurantiekantoor De Haaglanden enerzijds en Haaglanden Financieel Advies anderzijds zal Haaglanden Financieel Advies als de in het ongelijk gestelde partij worden veroordeeld in de proceskosten. Assurantiekantoor De Haaglanden c.s. heeft een proceskostenveroordeling op de voet van artikel 1019h Rv gevorderd en opgegeven dat haar proceskosten in de onderhavige procedure €4.154,46 (inclusief verschotten, exclusief griffierecht) bedragen. De onderhavige zaak betreft de handhaving van intellectuele eigendomsrechten in de zin van artikel 1019 Rv, zodat een veroordeling in de redelijke en evenredige proceskosten in beginsel toewijsbaar is. Assurantiekantoor De Haaglanden c.s. heeft niet aangegeven welk deel van de door haar opgegeven kosten betrekking heeft op welke eiseres, zodat de voorzieningenrechter er van uit gaat dat de helft van de opgegeven kosten betrekking heeft op de vordering van Assurantiekantoor De Haaglanden. Haaglanden Financieel Advies heeft de kostenopgave van Assurantiekantoor De Haaglanden c.s. niet bestreden, zodat het bedrag van (50% van €4.154,46 + €608,- aan griffierecht) €2.381,23 zal worden toegewezen. De gevorderde nakosten zijn niet toewijsbaar omdat een begroting van de nakosten op de voet van artikel 1019h Rv op voorhand niet mogelijk is.

Inbreuk op handelsnamen van EHC?

4.16. Haaglanden Financieel Advies bestrijdt dat EHC de handelsnamen “Financieel DienstenCentrum Haaglanden” en/of “FDC Haaglanden Financieel Planners & Adviseurs” voert voor haar onderneming. Volgens Haaglanden Financieel Advies gebruikt EHC de handelsnaam “FDC Haaglanden” op haar website en hangt er achter het raam van EHC een bord met uitsluitend de afkorting “FDC”. “FDC” is volgens Haaglanden Financieel Advies

tevens de naam die gebruikt wordt door de franchise organisatie waar EHC lid van is. De voorzieningenrechter overweegt hierover als volgt.

4.17. EHC heeft de door haar gestelde handelsnaamrechten uitsluitend onderbouwd met een uittreksel uit het handelsregister waarin de gestelde handelsnamen zijn vermeld. Uit de inschrijving van een handelsnaam in het handelsregister volgt echter niet dat EHC haar onderneming ook daadwerkelijk onder die handelsnaam drijft. Alleen door feitelijk gebruik van een handelsnaam voor een onderneming wordt een handelsnaamrecht verkregen. Bewijsstukken van feitelijk gebruik van de gestelde twee handelsnamen zijn echter niet overgelegd door EHC. Gelet op het verweer van Haaglanden Financieel Advies heeft EHC dan ook onvoldoende onderbouwd dat zij zich kan beroepen op één of beide van de door haar gestelde handelsnaamrechten.

4.18. EHC heeft in reactie op het verweer van Haaglanden Financieel Advies ook niet gesteld dat zij haar onderneming (mede) drijft onder de handelsnaam “FDC Haaglanden”. Aan een beoordeling van de vraag of de handelsnaam “Haaglanden Financieel Advies” inbreuk maakt op die laatste (volgens Haaglanden Financieel Advies door EHC gebruikte) handelsnaam komt de voorzieningenrechter dan ook niet toe.

4.19. Voor het door EHC gevorderde bestaat naar voorlopig oordeel dan ook geen grond. De vorderingen van EHC zullen derhalve worden afgewezen.

4.20. In de procedure tussen EHC enerzijds en Haaglanden Financieel Advies anderzijds zal EHC als de in het ongelijk gestelde partij worden veroordeeld in de proceskosten. Haaglanden Financieel Advies heeft een proceskostenveroordeling te begroten op de voet van het liquidatietarief gevorderd. De voorzieningenrechter begroot de proceskosten aan de zijde van Haaglanden Financieel Advies derhalve tot op heden op €408,- aan salaris juridische bijstandverlener en €282,- aan griffierecht, derhalve op een totaal van €690,-. 50% daarvan is toe te rekenen aan de procedure tussen EHC enerzijds en Haaglanden Financieel Advies anderzijds, zodat EHC zal worden veroordeeld in de proceskosten ter hoogte van €345,-.

5. De beslissing

De voorzieningenrechter

In de procedure tussen Assurantiekantoor De Haaglanden en Haaglanden Financieel Advies

5.1. gebiedt Haaglanden Financieel Advies om binnen twee weken na betekening van dit vonnis het gebruik in het economisch verkeer van de handelsnaam “Haaglanden Financieel Advies” te staken en gestaakt te houden;

5.2. veroordeelt Haaglanden Financieel Advies om aan Assurantiekantoor De Haaglanden een dwangsom te betalen van €500,= voor iedere dag of gedeelte daarvan dat Haaglanden Financieel Advies niet aan het in 5.1 genoemde gebod voldoet, tot een maximum van €30.000,= is bereikt;

5.3. gebiedt Haaglanden Financieel Advies om binnen twee weken na betekening van dit vonnis de in 5.1 bedoelde wijziging door te geven aan de Kamer van Koophandel;

5.4. veroordeelt Haaglanden Financieel Advies om aan Assurantiekantoor De Haaglanden een dwangsom te betalen van €50,= voor iedere dag of gedeelte daarvan dat Haaglanden Financieel Advies niet aan het in 5.3 genoemde gebod voldoet, tot een maximum van €5.000,= is bereikt;

5.5. veroordeelt Haaglanden Financieel Advies in de proceskosten ter hoogte van €2.381,23;

5.6. bepaalt de termijn voor het instellen van een eis in de hoofdzaak als bedoeld in artikel 1019i Rv op zes maanden na dagtekening van dit vonnis;

5.7. verklaart dit vonnis tot zover uitvoerbaar bij voorraad;

5.8. wijst het meer of anders gevorderde af;

In de procedure tussen EHC en Haaglanden Financieel Advies

5.9. wijst de vorderingen af;

5.10. veroordeelt EHC in de proceskosten ter hoogte van €345,-;

5.11. verklaart de proceskostenveroordeling uitvoerbaar bij voorraad.

Dit vonnis is gewezen door mr. F.M. Bus en in het openbaar uitgesproken op 29 januari 2014.