

RECHTBANK 's-HERTOGENBOSCH

VONNIS IN KORT GEDING

Zaaknummer : 118630 / KG ZA 04-723  
Datum uitspraak: 21 december 2004

Vonnis in kort geding van de voorzieningenrechter van de rechtbank 's-Hertogenbosch in de zaak van:

De stichting STICHTING CABLE1 PROMOTIE EN RACING TEAM,  
gevestigd te Arnhem,  
eiseres in conventie bij exploit van dagvaarding van 19 november 2004,  
verweerster in reconventie,  
procureur mr. M.J.C. Zuurbier,  
advocaat mr. F.J. van Eeckhoutte te Amersfoort,

tegen:

de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid C.E.B.  
NEDERLAND B.V.,  
gevestigd te Groningen,  
gedaagde in conventie bij gemeld exploit,  
eiseres in reconventie,  
procureur mr. P.H.C.M. van der Ven,  
advocaat mr. A. Wiersma te Groningen.

Partijen zullen hierna "Cable1" en "C.E.B." worden genoemd.

**1. De procedure**

1.1. Cable1 heeft in kort geding in conventie gesteld en gevorderd zoals hierna verkort is weergegeven.

1.2. De advocaat van Cable1 heeft de vordering ter terechtzitting toegelicht mede aan de hand van de door hem overgelegde pleitnotities met producties. Hierbij heeft Cable1 haar eis verminderd.

1.3. C.E.B. heeft verweer gevoerd tegen de vordering in conventie en in reconventie gesteld en gevorderd zoals hierna verkort is weergegeven. De advocaat van C.E.B. heeft dit verweer en de eis in reconventie ter terechtzitting toegelicht, mede aan de hand van de door hem overgelegde pleitnotities tevens eis in reconventie met producties.

*grosso del Mr Zuurbier  
Mr van der Ven  
dat 21-12-2004*

Zaaknummer 118630 / KG ZA 04-723 inzake Stichting Cable1 / C.E.B. Nederland B.V.

1.4. De advocaat van Cable1 heeft verweer gevoerd in reconventie.

1.5. Na gevoerd debat hebben partijen vonnis gevraagd.

## **2. De feiten**

2.1. Partijen hebben op 19 maart 2003 een sponsoringovereenkomst gesloten, waarbij zij, voor zover in dit geding van belang, het volgende zijn overeengekomen:

(...)

1.1 Cable1 verleent hierbij met inachtneming van het bepaalde in deze overeenkomst aan Sponsor het recht om de marketing en communicatie mogelijkheden te benutten welke verbonden zijn aan het deelnemen in Alfa 1476 GTA Challenge.

1.2 Cable1 verleent aan C.E.B. Nederland BV het recht om bij de partijen zoals onderstaand benoemd alle zaken met betrekking aanvullende pensioenregelingen te organiseren (...)

*De sponsor heeft het recht op de marketing activiteiten, omschreven in het bijgevoegd businessplan als sponsorpakket 5 (bijlage 6).*

(...)

*De sponsor zal tegen factuur aan Cable1 voldoen:*

*-een bedrag van € 100.000,00 (zegge: honderd duizend euro) excl. BTW binnen 44 dagen na ondertekening van deze overeenkomst waarvan minimaal € 25.000,00 voor 8 april 2003;*

*-een bedrag van € 70.000,00 (zegge: zeventig duizend euro) excl. BTW verminderd € 440,00 (d.i. 2,5 % op jaarbasis) excl. BTW uiterlijk op 1 juni 2003;*

*-een bedrag van € 30.000,00 (zegge: dertig duizend euro) excl. BTW verminderd met € 375,00 (d.i. 2,5 % op jaarbasis) excl. BTW uiterlijk op 1 augustus 2003.*

(...)

2.2. C.E.B. heeft in de periode van 7 april 2003 tot en met 24 juli 2003 in zijn totaliteit een bedrag van € 199.185,00, zijnde de hoofdsom ad € 200.000,00 minus de overeengekomen korting van € 815,00 (€ 440,00 + € 375,00), overgemaakt aan Cable1.

## **3. Het geschil in conventie en in reconventie**

3.1. Cable1 vordert in conventie, na vermindering van eis, bij vonnis uitvoerbaar bij voorraad, C.E.B. te veroordelen om aan Cable1 tegen een behoorlijk bewijs van kwijting te voldoen een bedrag van € 44.093,12, vermeerderd met de rente naar rato van de wettelijke handelsrente over dit bedrag vanaf 2 november 2003 tot de dag der algehele voldoening en C.E.B. te veroordelen in de kosten van dit geding.

3.2. Cable1 legt hieraan het volgende ten grondslag.

Zaaknummer 118630 / KG ZA 04-723 inzake Stichting Cable1 / C.E.B. Nederland B.V.

Ingevolge de Sponsoringovereenkomst van 19 maart 2003 is C.E.B. aan Cable1 naast de reeds door haar betaalde hoofdsom een bedrag van € 38.000,00 aan BTW verschuldigd, welk bedrag C.E.B. tot op heden niet heeft voldaan.

3.3. Het verweer van C.E.B. tegen de conventionele vordering komt zakelijk weergegeven op het volgende neer.

C.E.B. is het bedrag van € 38.000,00 aan BTW niet aan Cable1 verschuldigd. Partijen zijn immers in een later stadium overeengekomen dat C.E.B. maximaal een bedrag van € 200.000,00 aan Cable1 zou betalen.

3.4. C.E.B. vordert in reconventie bij vonnis, uitvoerbaar bij voorraad, Cable1 te veroordelen tot betaling van een bedrag van € 8.000,00 aan C.E.B., te vermeerderen met de wettelijke rente, te rekenen vanaf de dag van de uitspraak van dit geding tot de dag der algehele voldoening. Subsidiair beroept C.E.B. zich op verrekening.

3.5. C.E.B. legt aan deze vordering ten grondslag dat sprake is van een tekortkoming in de nakoming terzake van een aantal verplichtingen van Cable1 welke voortvloeien uit voornoemde sponsoringovereenkomst.

3.6. Het verweer van Cable1 tegen de reconventionele vordering komt zakelijk weergegeven op het volgende neer.

- i. Cable1 heeft conform de tussen partijen geldende overeenkomst gehandeld.
- ii. C.E.B. heeft Cable1 nimmer in gebreke gesteld, waardoor Cable1 niet in verzuim is.

3.7. Op hetgeen partijen overigens over en weer hebben aangevoerd zal voor zoveel nodig bij de beoordeling worden ingegaan.

#### **4. De beoordeling**

4.1. Een geldvordering in kort geding komt slechts voor toewijzing in aanmerking als het bestaan van de vordering voldoende aannemelijk is en er daarnaast sprake is van feiten of omstandigheden die meebrengen dat uit hoofde van onverwijlde spoed een onmiddellijke voorziening is vereist, terwijl in de afweging van belangen mede betrokken dient te worden de vraag naar het risico van de onmogelijkheid van terugbetaling.

##### **in conventie:**

4.2. Als niet betwist staat vast tussen partijen dat Cable1 over de opbrengst van de door haar geleverde diensten BTW moet berekenen en afdragen. Het geschil spitst zich derhalve toe op de vraag of partijen ook in het onderhavige geval zijn overeengekomen dat C.E.B. over de hoofdsom BTW moet betalen in welk geval C.E.B. het bedrag van € 38.000,00 aan Cable1 verschuldigd is.

4.3. Op grond van de tussen partijen op 19 maart 2003 schriftelijk opgemaakte sponsoringovereenkomst moet worden aangenomen dat partijen zulks in het onderhavige geval inderdaad zijn overeengekomen. Immers, in die overeenkomst is vermeld dat door C.E.B. in totaal een bedrag van € 200.000,00, "exclusief BTW" aan Cable1 dient te worden voldaan.

Zaaknummer 118630 / KG ZA 04-723 inzake Stichting Cable1 / C.E.B. Nederland B.V.

4.4. Hoewel, gelet hierop, de vordering van Cable1 voldoende aannemelijk is, is niettemin voorstelbaar dat partijen later in afwijking van voornoemde overeenkomst hebben afgesproken dat C.E.B. maximaal een bedrag van € 200.000,00 zou betalen, zoals C.E.B. stelt. C.E.B. heeft dienaangaande nog naar voren gebracht dat zij niet BTW-plichtig is en derhalve de BTW die zij aan Cable1 zou moeten voldoen niet bij wege van voorafrek kan verrekenen. In die situatie is voorstelbaar dat C.E.B. niet méér dan € 200.000,00 wilde betalen. Gelet op de mogelijkheid van een dergelijke nadere overeenkomst zal aan na te melden veroordeling de eis van zekerheidstelling door Cable1 worden verbonden.

in reconventie:

4.5. Naar het oordeel van de voorzieningenrechter is in dit geding geenszins duidelijk geworden of Cable1 het door C.E.B. gevorderde bedrag van € 8.000,00 al dan niet verschuldigd is. Nu de verschuldigdheid op voorhand evenwel zeker niet ondenkbaar is, leidt de reconventionele vordering in dit stadium in ieder geval tot opschorting in zoverre met hetgeen toewijsbaar is in conventie.

in conventie en in reconventie:

4.6. De voorzieningenrechter zal gelet op het voorgaande het in conventie gevorderde bedrag toewijzen onder opschorting (voorlopige verrekening) met het gevorderde in reconventie. De buitengerechtigde kosten dienen hiervan evenwel te worden uitgezonderd nu de verschuldigdheid daarvan in dit geding geenszins is komen vast te staan. C.E.B. dient derhalve tegen zekerheidstelling aan Cable1 te voldoen:

de hoofdsom in conventie:	€ 38.000,00
verminderd met de aanspraak in reconventie:	€ <u>8.000,00</u>
	= € 30.000,00

Over dit bedrag is C.E.B. handelsrente verschuldigd.

4.7. Naar het oordeel van de voorzieningenrechter wordt in ieder geval voldoende zekerheid gesteld wanneer Cable1 het aldus van C.E.B. ontvangen bedrag op de derdenrekening van haar advocaat ontvangt en laat staan, en de rechthebbende op die derdenrekening een verklaring afgeeft dat hij het betreffende bedrag houdt voor degene die later zal blijken rechthebbende te zijn. Overigens wordt in het dictum een algemene voorwaarde tot zekerheidstelling geformuleerd, het aan partijen zelf overlatend deze zo in te richten als zij in goed overleg geraden achten.

4.8. De rechter acht voorts termen aanwezig om een termijn voor het instellen van de eis in de hoofdzaak vast te stellen als hierna te melden, bij gebreke waarvan de zekerheidstelling behoort te eindigen.

4.9. Nu partijen over en weer op enige punten in het ongelijk zijn gesteld, zullen de proceskosten worden gecompenseerd als na te melden.

Zaaknummer 118630 / KG ZA 04-723 inzake Stichting Cable1 / C.E.B. Nederland B.V.

## 5. De beslissing

De voorzieningenrechter:

in conventie en in reconventie:

veroordeelt C.E.B. om tegen kwijting aan Cable1 te betalen een bedrag van € 30.000,00 (zegge dertig duizend euro), vermeerderd met de wettelijke handelsrente over dat bedrag vanaf 2 november 2003 tot aan de dag van de voldoening, zulks onder de voorwaarde dat voor het aldus door C.E.B. te betalen bedrag door Cable1 zekerheid wordt gesteld;

bepaalt dat C.E.B. een eis in de hoofdzaak, ertoe strekkende dat voor recht wordt verklaard dat zij niet gebonden is tot betaling van de € 38.000,00 aan Cable1 en dat de ingevolge dit vonnis betaalde € 30.000,00 aan haar behoren te worden teruggestort, uiterlijk op 28 februari 2005 bij de bodemrechter aanhangig moet hebben gemaakt, bij gebreke waarvan de zekerheid vervalt en aan Cable1 kan worden terug- of doorgegeven;

compenseert de proceskosten tussen partijen in die zin, dat iedere partij de eigen kosten draagt;

verklaart dit vonnis tot zover uitvoerbaar bij voorraad;

wijst het meer of anders gevorderde af.

Dit vonnis is gewezen door mr. J.H.W. Rullmann, voorzieningenrechter, en uitgesproken ter openbare terechtzitting van 21 december 2004 in tegenwoordigheid van de griffier.

