

**vonnis****RECHTBANK ZWOLLE-LELYSTAD**

Sector civiel recht

zaaknummer / rolnummer: 160757 / HA ZA 09-1106

Vonnis van 21 april 2010

in de zaak van

de onderneming naar het recht van de Staat Ohio
XOOPS FOUNDATION LLC,
gevestigd te Cincinnati, Ohio, Verenigde Staten van Amerika,
eiseres,
advocaat mr. D.J. Mensink,

tegen

1. **HERKO COOMANS**,
wonende te Deventer,
2. de stichting
STICHTING XOOPS,
gevestigd te Deventer,
gedaagden,
advocaat mr. E.W. Verhelst.

Partijen zullen hierna Xoops Foundation LLC en Coomans c.s. of Coomans en de stichting genoemd worden.

1. De procedure

1.1. Het verloop van de procedure blijkt uit:

- de dagvaarding
- de conclusie van antwoord
- de conclusie van repliek
- de conclusie van dupliek.

1.2. Ten slotte is vonnis bepaald.

2. De feiten

2.1. Xoops Foundation LLC is een formalisering van een internetgemeenschap die zich bezighoudt met de ontwikkeling van XOOPS-software. Honderden vrijwilligers wereldwijd ontwikkelen die software. Coomans was één van die vrijwilligers.

2.2. Xoops Foundation LLC is op 9 november 2009 opgericht.

2.3. Coomans heeft op 26 november 2004 de stichting Stichting Xoops opgericht. Het doel van de stichting is het bevorderen van het open source-gebruik en ontwikkeling van het eXtensible Object Oriented Portal System (Xoops) Content Management Systeem binnen de grenzen van de General Public License.

2.4. Door gebruikers van de open source software worden aan de stichting donaties overgemaakt. Met die gelden organiseert de stichting lezingen en is hardware aangeschaft die gebruikt wordt voor de ontwikkeling van software van het Xoops-project.

2.5. Op 21 september 2003 heeft Coomans de domeinnaam www.xoops.com op zijn naam doen registreren.

2.6. Coomans heeft de domeinnaam www.xoops.com in het voorjaar van 2008 te koop aangeboden op het internet. Hij heeft de domeinnaam per 14 november 2008 verkocht en geleverd aan de stichting voor een bedrag van EUR 4.000,00.

3. Het geschil

3.1. Xoops Foundation LLC vordert in primaire en subsidiaire varianten - samengevat - veroordeling van Coomans tot betaling aan haar, althans aan gedaagde sub 2 van EUR 4.000,00 plus de nadere schade op te maken bij staat en te vereffenen volgens de wet, vermeerderd met rente en kosten. Ook vordert Xoops Foundation LLC een verklaring voor recht dat Coomans zich ongerechtvaardigd heeft verrijkt ten opzichte van gedaagde sub 2. Tevens vordert Xoops Foundation LLC om Coomans, althans de stichting, te verbieden om verdere onttrekkingen aan het vermogen, waaronder domeinnamen, van gedaagde sub 2 te doen voor privé-doeleinden van Coomans of andere doelen dan de statutaire doelen van de stichting, op straffe van een dwangsom. Xoops Foundation LLC stelt haar vorderingen pro se dan wel op grond van artikel 3:305a Burgerlijk Wetboek (verder: BW) in.

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

4. De beoordeling

4.1. Het geschil tussen partijen heeft, mede gelet op de vestigingsplaats van Xoops Foundation LLC, een internationaal karakter. Ingevolge artikel 1:2 juncto artikel 1:6 Wetboek van Burgerlijke Rechtsvordering (verder: Rv) komt de Nederlandse rechter rechtmacht toe en gezien de woonplaats c.q. vestigingsplaats van gedaagden is de rechtbank bevoegd van het geschil kennis te nemen. Partijen verwijzen beiden naar de bepalingen van het Burgerlijk Wetboek, waaruit de rechtbank een stilzwijgende keuze voor het Nederlandse recht afleidt. De rechtbank zal daarom Nederlands recht op het geschil toepassen.

4.2. Xoops Foundation LLC heeft het gevorderde bij wege van een collectieve actie ex artikel 3:305a Rv ingesteld, als pro se.

4.3. De rechtbank zal Xoops Foundation LLC niet ontvankelijk verklaren voor zover het gevorderde is gebaseerd op de collectieve actie. Ingevolge artikel 3:305a Rv en de daarop gebaseerde rechtspraak, kan een dergelijke actie slechts worden ingesteld door een

rechtspersoon, die zich volgens zijn statuten en ook metterdaad toelegt op de behartiging van de belangen van de groep die zij vertegenwoordigt en naar algemene maatstaven voldoende representatief moet worden geacht om in voorkomende gevallen zo nodig ter bescherming van een collectief belang in rechte op te treden, zoals een Consumentenbond. Dat Xoops Foundation LLC in deze daadwerkelijk optreedt ter bescherming van een voldoende representatieve groep van de Xoops-internetgemeenschap en wel ter behartiging van de belangen daarvan, is gemotiveerd door Coomans c.s. betwist en daarna onvoldoende onderbouwd. Aan de acht door Xoops Foundation LLC overgelegde verklaringen, waarvan er maar drie zijn voorzien van een handtekening, van Xoops-betrokkenen op de gestelde honderden vrijwilligers, kan dat niet worden ontleend. De rechtbank kan dat ook niet op basis van de overige door Xoops Foundation LLC overgelegde producties vaststellen. Uit het stuk dat als productie 1 bij dagvaarding is overgelegd (Initial Articles of Incorporation) blijkt de rechtbank slechts dat Xoops Foundation LLC is opgericht met het doel om het vrije gebruik van Xoops software te bevorderen en promoten. Het is niet aan de rechtbank om de gestelde belangenbehartiging uit de overige overgelegde Engelstalige stukken te destilleren, maar Xoops Foundation LLC dient dat expliciet te stellen en daarbij te verwijzen naar de relevante passages uit die stukken, hetgeen zij heeft nagelaten.

4.4. Daarmee komt de rechtbank toe aan de beoordeling van het gevorderde voor zover Xoops Foundation LLC die vorderingen pro se heeft ingesteld. Xoops Foundation LLC onderbouwt het gevorderde, samengevat, met de stelling dat de stichting is opgericht ten behoeve van de Xoops-internetgemeenschap, waarbij gelden werden verzameld door en voor die gemeenschap en dat gebleken is dat Coomans, via de stichting, slechts zijn privé belangen behartigt en niet die van de Xoops-internetgemeenschap, waarbij sprake is van persoonlijke verrijking. Coomans c.s. hebben het gestelde gemotiveerd betwist.

4.5. In dit geding staat vast dat de stichting door Coomans is opgericht op 26 november 2004 en dat hij daarvan enig bestuurder is, terwijl Xoops Foundation LLC op 9 november 2009 is opgericht. Uit het relaas van partijen volgt dat zowel Xoops Foundation LLC als Coomans c.s. zich ten doel hebben gesteld om gratis software, aangeduid als Xoops, te ontwikkelen, promoten en toegankelijk te maken voor een internetgemeenschap, maar dat één van partijen te dien aanzien een exclusieve aanspraak toekomt, daarvoor is onvoldoende gesteld en het is de rechtbank ook overigens niet gebleken. Dat niet de stichting, maar Xoops Foundation LLC rechthebbende is met betrekking tot de gelden die door gebruikers van de Xoops-software aan de stichting zijn gedoneerd en dat deze middelen aan Xoops Foundation LLC moeten worden afgedragen, wordt gemotiveerd door Coomans c.s. betwist en is door Xoops Foundation LLC daarna onvoldoende onderbouwd. Er zijn geen stukken door Xoops Foundation LLC overgelegd waaruit dat expliciet blijkt, terwijl concrete stukken waaruit kan blijken *dat* er een verbintenis bestaat die kan worden gekwalificeerd als een rechtsverhouding tussen Coomans c.s. en Xoops Foundation LLC en welke verplichtingen die voor partijen met zich meebrengt, ontbreken. Bij gebrek aan andere stellingen op dat punt, neemt de rechtbank aan dat gebruikers van de software zelf bepalen of zij de gelden doneren aan de stichting of aan Xoops Foundation LLC, welke middelen daarna naar eigen goeddunken door de ontvanger daarvan mogen worden aangewend.

4.6. Met betrekking tot de domeinnaam stelt de rechtbank aan de hand van productie A bij antwoord vast dat Coomans die naam voor zichzelf heeft geregistreerd en dus niet ten behoeve van de Xoops-internetgemeenschap. Dat niettemin Xoops Foundation LLC recht heeft op die domeinnaam en Coomans c.s. daarmee in strijd heeft gehandeld door de

domeinnaam te verkopen, is wederom gemotiveerd betwist en daarna niet door Xoops Foundation LLC onderbouwd met concrete feiten. Aldus kan niet worden aangenomen dat Coomans zich ten koste van Xoops Foundation LLC ongerechtvaardigd heeft verrijkt of met Xoops Foundation LLC gemaakte afspraken op dat punt heeft geschonden.

4.7. De conclusie is dat het gevorderde afgewezen dient te worden.

4.8. Xoops Foundation LLC zal als de in het ongelijk gestelde partij in de proceskosten worden veroordeeld. De kosten aan de zijde van Coomans c.s. worden begroot op:

- vast recht	211,00
- salaris advocaat	768,00 (2 punt × tarief EUR 384,00)
Totaal	EUR 979,00

5. De beslissing

De rechtbank

5.1. wijst de vorderingen af,

5.2. veroordeelt Xoops Foundation LLC in de proceskosten, aan de zijde van Coomans c.s. tot op heden begroot op EUR 979,00,

5.3. verklaart dit vonnis wat betreft de kostenveroordeling uitvoerbaar bij voorraad.

Dit vonnis is gewezen door mr. A.A.A.M. Schreuder en in het openbaar uitgesproken op 21 april 2010.





VOOR AFSCHRIFT CONFORM

afgegeven aan mr. J. J. Mensink

te Groningen

de griffier der

RECHTBANK ZWOLLE-LELYSTAD

21-4-10