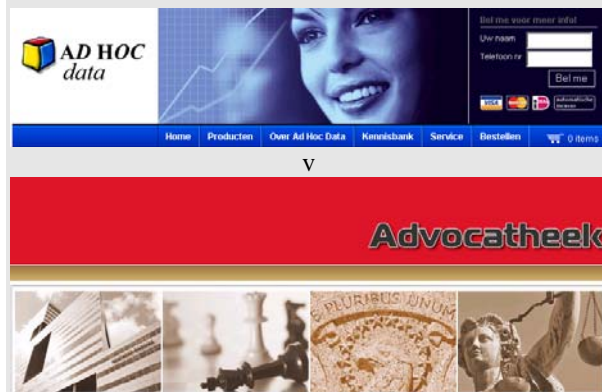


Vzgr Rb Den Haag, 20 december 2007, Ad Hoc Data v Advocatheek



DATABANKENRECHT - PROCESRECHT

Ex parte bevel toegekend

A. verweerster binnen 24 uur na betekening van deze beschikking te bevelen de inbreuk op de databankrechten van verzoekster te staken en gestaakt te houden, op straffe van een dwangsom van € 1.500 per dag (tot een maximum van € 150.000) voor iedere dag dat verweerster in strijd handelt met de te dezen verzochte maatregel;

B. de termijn waarbinnen de hoofdzaak moet zijn ingesteld als bedoeld in art. 1019i Rv te bepalen op zes maanden na betekening van het te dezen verzochte bevel aan verweerster, althans een zodanige termijn als de Voorzieningenrechter in goede justitie zal vermenen te behoren.

De voorzieningenrechter heeft voorts kennis genomen van een nagezonden productie zijnde een screenshot van een webpagina van verweerster met de vermelding van een "sleeper".

De beslissing

De voorzieningenrechter:

doet het bevel zoals verzocht, met dien verstande dat uiterlijk donderdag 27 december 2007, 17.00 uur aan het bevel dient te zijn voldaan, de dwangsom wordt gemaximeerd tot het bedrag van € 50.000 en dat de termijn ex artikel 1019 i Rv wordt bepaald op 6 maanden na datum van deze beschikking;

verstaat dat verzoeker dit bevel, alsmede de bij het verzoekschrift behorende producties met inbegrip van de nagezonden productie, zal betekenen uiterlijk vrijdag 21 december 2007;

bepaalt dat voor het geval verweerster de opheffing van dit verbod wil vorderen, de voorzieningenrechter daartoe tijd heeft gereserveerd op vrijdag 4 januari 2008, 14.00 uur en bepaalt voorts dat verweerster, indien zij van de gereserveerde dag en uur gebruik wil maken, de dagvaarding zal doen betekenen uiterlijk vrijdag 28 december 2007, 14.00 uur;

verklaart dit bevel uitvoerbaar bij voorraad;

Vindplaatsen: IER 2008, nr. 31, p. 124

Rb Den Haag, 20 december 2007

(Chr.A.J.F.M. Hensen)

Beschikking

RECHTBANK 'S-GRAVENHAGE

Sector civiel recht

rolnummer: 07/1880

beschikking van de voorzieningenrechter van 20 december 2007

Op 18 december is bij het bureau algemene zaken van deze rechtbank ingekomen een verzoekschrift strekkende tot het afgeven van een bevel zoals bedoeld in artikel 1019 e lid 1 Rv.

De voorzieningenrechter heeft vervolgens telefonisch contact gehad met de raadsman van verzoeker. Hierbij is een nadere toelichting en een nadere onderbouwing verzocht. De raadsman heeft vervolgens zijn verzoekschrift aangepast en dit per per e-mail naar de voorzieningenrechter gezonden. Een afschrift van het verzoek voor zover van belang, is hieronder opgenomen.

Verzoek ex artikel 1019e rv., strekkende tot het treffen van een onmiddellijke Voorziening bij voorraad strekkende tot het voorkomen van verdere inbreuk op Intellectuele eigendomsrechten en ter voorkoming van onherstelbare schade

Geeft eerbiedig te kennen:

de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid Ad Hoc Data B.V., gevestigd en kantoorhoudende te Alphen aan den Rijn, te dezen verzoekster, te dezer zake domicilie kiezende te Alphen aan den Rijn aan de Leidse Schouw 2, ten kantore van de advocaat en procureur mr. C.J.R. van Binsbergen, die te dezen tot procureur wordt gesteld en als zodanig zal optreden.

Verweerster te dezen is mevrouw [X], h.o.d.n. De Advocatheek, wonende te [Y].

Inleiding - feiten

1. Verzoekster, verder te noemen "AHD", exploiteert een onderneming die zich onder meer bezighoudt met het (legaal) verzamelen van gegevens over bedrijven, overheidsinstellingen en particulieren, welke in databanken worden verwerkt. De databanken worden door eiseres in de vorm van CD-ROM's en on-line abonnementen op de markt gebracht ten behoeve van bedrijven die zich van direct marketing willen bedienen. Een schermafdruk (productie 1) geeft een indruk van de door AHD ondernomen activiteiten.

2. Verweerster, verder "Kagenaar", exploiteert een callcenter en verricht activiteiten op het gebied van reclame en marketing, onder meer via een website die bereikbaar is via de URL's www.deadvocatheek.nl en www.advocatheek.nl (zie uittreksel Handelsregister, productie 2 en schermafdrucken, productie 3).

3. AHD heeft geconstateerd dat op de website van Kagenaar gegevens staan vermeld die afkomstig zijn van de door AHD aangeboden databanken. AHD heeft dit kunnen vaststellen aan de hand van het op de site zoeken naar namen van niet-bestaande bedrijven (sleepers [Eng.: slaper; het gaat om een niet-bestaande, 'slapende' onderneming]), die zij aan haar databanken heeft toegevoegd om misbruik van de databank te kunnen opsporen.

4. Kagenaar heeft toegegeven althans niet betwist dat zij van de databank gebruik maakt (productie 4).

De betekenis van de Databankenwet

5. De door AHD aangeboden databank met adresgegevens zijn databanken in de zin van de Databankenwet. AHD is de producent van de databank (vgl. art. 1 lid 1 onder a en b Databankenwet).

6. Kagenaar is bij AHD niet bekend als afnemer. Het is aan Kagenaar aan te tonen dat zij niettemin als rechtmatige gebruiker van (delen van) de databank kan worden gekwalificeerd.

7. De Databankenwet kent twee handelingen die ten aanzien van databanken kunnen worden uitgeoefend: "opvragen" en "hergebruiken" van een databank (art. 1 lid 1 sub d Databankenwet). "Hergebruiken" is de databankenrechtelijke pendant van het auteursrechtelijke begrip "openbaar maken"; het gaat dan om het ter beschikking stellen of verspreiden van databankgegevens. Het "opvragen" van (een deel van) een databank geldt als en kent zijn auteursrechtelijke evenknie in het "vermenigvuldigen" (bij een digitale databank: een tijdelijke [browsen] of permanente [downloaden] reproductie).

8. Het zich toe-eigenen van (een deel van) de inhoud van een databank geldt is een vorm van opvragen (HvJ-EG 9 november 2004, BHB/William Hill).

9. Krachtens art. 2 lid 1 sub a Databankenwet heeft de producent het uitsluitende recht toestemming te verlenen voor het opvragen of hergebruiken van een in kwalitatief of kwantitatief substantieel deel van de inhoud van de databank. 10. Krachtens art. 2 lid 1 sub b Databankenwet heeft de producent tevens het uitsluitend recht toestemming te verlenen voor het opvragen of hergebruiken van een in kwalitatief of kwantitatief niet-substantieel deel van de inhoud van de databank, indien dat in strijd is met de normale exploitatie van de databank of ongerechtvaardigde schade toebrengt aan de rechtmatige belangen van de producent van de databank.

11. Kagenaar publiceert gegevens, afkomstig van producten van AHD, op een voor eenieder toegankelijke website. Het op een server beschikbaar houden van de gegevens en het op de site aanbieden van die gegevens is te kwalificeren als opvragen (de verveelvoudiging op de server) respectievelijk als hergebruiken (het aanbieden ter openbaarmaking) van de databankgegevens.

12. Ongeacht of de hoeveelheid van AHD afkomstige gegevens op de site van Kagenaar, vormt de handelwijze van Kagenaar een inbreuk op het databankenrecht van AHD. Immers, zelfs als het maar om een beperkt aantal gegevens zou gaan, is nog immer sprake van het opvragen én hergebruiken van een (niet-substantieel) gedeelte van de inhoud, dat in strijd is met de normale exploitatie van deze databank en aan de belangen van AHD ongerechtvaardigde schade toebrengt. Het publiekelijk ter beschikking stellen van databankgegevens is geen normale exploitatie van de door AHD tegen betaling op de markt gebrachte databanken.

13. Voorts brengt het kopiëren (op de server) en het ter beschikking stellen van de databankgegevens ongerechtvaardigde schade toe aan AHD. AHD wijst erop

dat zij jaarlijks miljoenen investeert om de in haar databanken opgenomen bedrijfs- en contactgegevens (en dan gaat het om de gegevens van 1.600.000 bedrijven en instellingen) up-to-date te houden (kosten gemiddeld €1 per bedrijf/instelling). Om die reden vraagt zij van de rechtmatige gebruikers ook een vergoeding; doordat er vele afnemers zijn kan zij de prijs relatief beperkt (en zeer concurrerend) houden. Wanneer de van AHD afkomstige gegevens 'zomaar' op straat terecht komen – in casu doordat deze vrijelijk aan het gehele internetpubliek ter beschikking worden gesteld – kan AHD haar deuren wel sluiten. De handelwijze van Kagenaar is bijgevolg niet alleen in strijd met de normale exploitatie van de databank, maar ondergraaft voorts het gehele bedrijfsconcept van AHD en brengt AHD dan ook ongerechtvaardigde schade toe aan de belangen van AHD.

14. Daar komt nog bij dat Kagenaar door het ter beschikking stellen van de gegevens aan het (internet)publiek (waaronder concurrenten van AHD die zich, net als AHD, bezig houden met het exploiteren van databanken met bedrijfsgegevens en/of directmarketing-bureaus) gelegenheid geeft om de gegevens op hun beurt weer op te vragen en (verder) te hergebruiken en aldus (verdere) inbreuk op het databankenrecht van AHD faciliteert.

15. AHD dreigt door toedoen van Kagenaar onherstelbare schade te lijden. Feit is dat de bedrijfsgegevens die AHD tegen hoge kosten bijeen heeft gebracht, op dit moment voor eenieder vrij toegankelijk zijn via de website van Kagenaar. Het is AHD niet bekend wat derden die de beschikking over deze gegevens verkrijgen, op hun beurt weer met die gegevens doen. Door de wijze waarop de door AHD bijeengebrachte gegevens worden ontsloten (vrije toegang via internet), roept Kagenaar het grote risico in het leven dat talloze derden de database van Kagenaar "leegtrekken". Dit is wellicht op zichzelf weer onrechtmatig jegens Kagenaar, maar impliceert tegelijkertijd wel dat AHD de controle over (de verspreiding van) de door haar bijeengebrachte gegevens geheel verliest. De aard van het verspreidingsmedium (internetsite) brengt met zich mee dat (gedeelten van) de databank van AHD zich in snel tempo steeds verder dreigen te verspreiden ("olievlekwerking"). De schade die AHD daardoor lijdt hangt ermee samen dat derden door toedoen van Kagenaar gratis de beschikking krijgen over gegevens die normaliter slechts via een betaald én contractueel geclausuleerd abonnement toegankelijk zijn. Die derden kunnen de aldus verkregen gegevens ook nog eens op oncontroleerbare en bij gebreke van een contractuele verhouding met AHD ongeclausuleerde wijze verspreiden. De schade die daardoor wordt veroorzaakt is niet te overzien en zeer concreet. Voorts is de schade – wgens de oncontroleerbaarheid van degenen die via de site van Kagenaar de beschikking over de gegevens verkrijgen – ontraceerbaar en daarmee automatisch onherstelbaar.

16. Gelet op deze schade is er aanleiding om te dezen een onmiddellijke voorziening te geven als bedoeld in artikel 1019e Rv (voorziening "ex parte") houdende de voorlopige maatregel dat het Kagenaar op straffe van

de verbeurte van dwangsommen wordt verboden haar jegens AHD onrechtmatige handelen voort te zetten.

17. De spoedeisendheid van de gevraagde voorziening is inherent aan de hierboven weergegeven omstandigheden. 18. AHD heeft gezien het vorenstaande een recht op en zwaarwegend belang bij het opleggen aan een voorlopige maatregel, houdende een bevel aan Kagenaar tot het staken van haar handelen dat inbreuk maakt op het databankenrecht van AHD. Daarvoor is temeer aanleiding nu Kagenaar geen gehoor heeft willen geven aan de sommatie van AHD (productie 5) aan Kagenaar om de publicatie van de door AHD gecreëerde gegevens te staken (zie productie 4 en het antwoord daarop van de advocaat van AHD, productie 6, waarna niets meer van Kagenaar is vernomen).

Bevoegdheid

19. Gelet op de woonplaats van Kagenaar is u e.a. Voorzieningenrechter bevoegd van dit verzoek kennis te nemen.

REDENEN WAAROM:

verzoekster u e.a. vrouwe/heer Voorzieningenrechter verzoekt bij beschikking, uit te geven voor grosse:

A. verweerster binnen 24 uur na betekening van deze beschikking te bevelen de inbreuk op de databankrechten van verzoekster te staken en gestaakt te houden, op straffe van een dwangsom van € 1.500 per dag (tot een maximum van € 150.000) voor iedere dag dat verweerster in strijd handelt met de te dezen verzochte maatregel;

B. de termijn waarbinnen de hoofdzaak moet zijn ingesteld als bedoeld in art. 1019i Rv te bepalen op zes maanden na betekening van het te dezen verzochte bevel aan verweerster, althans een zodanige termijn als de Voorzieningenrechter in goede justitie zal vermenen te behoren.

De voorzieningenrechter heeft voorts kennis genomen van een nagezonden productie zijnde een screenshot van een webpagina van verweerster met de vermelding van een "sleeper".

De beslissing

De voorzieningenrechter:

doet het bevel zoals verzocht, met dien verstande dat uiterlijk donderdag 27 december 2007, 17.00 uur aan het bevel dient te zijn voldaan, de dwangsom wordt gemaximeerd tot het bedrag van € 50.000 en dat de termijn ex artikel 1019 i Rv wordt bepaald op 6 maanden na datum van deze beschikking;

verstaat dat verzoeker dit bevel, alsmede de bij het verzoekschrift behorende producties met inbegrip van de nagezonden productie, zal betekenen uiterlijk vrijdag 21 december 2007;

bepaalt dat voor het geval verweerster de opheffing van dit verbod wil vorderen, de voorzieningenrechter daartoe tijd heeft gereserveerd op vrijdag 4 januari 2008, 14.00 uur en bepaalt voorts dat verweerster, indien zij van de gereserveerde dag en uur gebruik wil maken, de dagvaarding zal doen betekenen uiterlijk vrijdag 28 december 2007, 14.00 uur;

verklaart dit bevel uitvoerbaar bij voorraad;

wijst af het meer of anders verzochte.

Gegeven door mr. Chr.A.J.F.M. Hensen, voorzieningenrechter van de rechtbank te Den Haag op 20 december 2007.
