

Vzgr Rb Den Haag, 11 maart 2008, MFB v Asian Gear (beslag)

Op website Asiangear afgebeelde buggy



MODELRECHT - PROCESRECHT

Bewijsbeslag

verleent verlof bewijsbeslag te leggen op de betreffende buggy's, zodat deze voor eventuele nadere bewijslevering beschikbaar blijven;

beveelt de afgifte van de desbetreffende buggy's en benoemt de deurwaarder tot bewaarder van het beslagene; verleent MFB verlof te verlenen tot het leggen van bewijsbeslag op kopieën van de navolgende bescheiden (waaronder e-mails) die betrekking hebben op de inbreuk:

a) orders, orderbevestigingen, leveringsbevestigingen, douanedocumenten, distributieovereenkomsten, facturen betreffende de productie en verkoop van inbreukmakende buggy's;

b) andere bescheiden die informatie verschaffen over de herkomst en/of de oorsprong van de inbreukmakende buggy's;

c) andere bescheiden die informatie verschaffen over het distributienetwerk van de inbreukmakende buggy's; met dien verstande dat de deurwaarder zich kan laten vergezellen door een onafhankelijke computerdeskundige van de na te noemen vennootschap ICT Concept B.V., voor het maken van kopieën van de bedoelde bescheiden voorzover deze zich in computersystemen of op digitale gegevensdragers bevinden;

bepaalt dat, indien Asian Gear niet meewerkt aan het vervaardigen en/of verstrekken van kopieën, het beslag kan worden gelegd op de originelen dan wel, in het geval van bescheiden in digitale vorm, op de computersystemen resp. gegevensdragers waarin resp. waarop zich die bescheiden bevinden;

benoemt ICT Concept B.V. te (3821 BR) Amersfoort aan de Basicweg 19a tot gerechtelijk bewaarder van de in beslag te nemen zaken;

bepaalt de termijn voor het aanhangig maken van de hoofdzak gelijk aan de bepaalde termijn in het gelijktijdig door verzoekster ingediende verzoek tot een ex parte verbod, derhalve op zes maanden.

verklaart dit verlof uitvoerbaar bij voorraad; weigert wat meer of anders verzocht is.

Vindplaatsen:

Vzgr Rb Den Haag, 11 maart 2008

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

Beschikking

RECHTBANK 'S-GRAVENHAGE

Sector civiel recht

rolnummer: KG RK 08/0429

beschikking van de voorzieningenrechter van 11 februari 2008

Op 8 maart 2008 is bij het bureau algemene zaken van deze rechtbank ingekomen een verzoek om ex parte verlof tot het leggen van bewijsbeslag en beschrijving op grond van artikel 1019b - 1019d Rv. Gelijktijdig met dit verzoek is een verzoek ex artikel 1019e Rv strekkende tot een ex parte verbod ingediend.

De voorzieningenrechter heeft de raadsman van verzoekster telefonisch gehoord. De raadsman heeft vervolgens zijn verzoekschrift en de producties per e-mail naar de voorzieningenrechter gezonden. Een afschrift van het verzoek voor zover van belang, is hieronder opgenomen.

VERZOEK TOT VERLOF VOOR HET LEGGEN VAN EX PARTE BEWIJSBESLAG EN BESCHRIJVING ALS BEDOELD IN ARTIKELEN 1019b TOT EN MET 1019d RV

Aan de Edelachtbare Heer/Vrouw Voorzieningenrechter van de Rechtbank Den Haag

GEEFT EERBIEDIG TE KENNEN:

Verzoekster is de vennootschap met beperkte aansprakelijkheid naar Frans recht, MFB DIFFUSION (hierna te noemen: MFB), gevestigd te Rue de l'Artisanat, ZA La Goutte, 42390 Villars, Frankrijk, te dezer zake woonplaats kiezende te Utrecht aan de Newtonlaan nr. 203 ten kantore van CMS Derks Star Busmann N.V. advocaten, notarissen en belastingadviseurs, van wie mr. S.R. Hagen en mr. A.N.E. Alf als advocaten zullen optreden, alsmede woonplaats kiezende te 's-Gravenhage, aan het Nassauplein nr. 36 ten kantore van Scheer en Sanders Advocaten van wie mr. J.P. van Ginkel tot procureur wordt gesteld om als zodanig voor verzoekster op te treden.

MFB is voornemens een rechtsvordering in te stellen tegen:

De besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid, ASIAN GEAR B.V. (hierna te noemen: Asian Gear), statutair gevestigd te Roelofarendsveen en kantoorhoudende te (2371 GX) Roelofsarendsveen aan de Lasso nr. 42.

Aard en beloop van de vordering met toelichting

1. Asian Gear is een onderneming die zich blijkens het handelsregister toelegt op de import en export van bromscooters, bromfietsen, quads en andere motorvoertuigen (productie 1).

2. MFB heeft ten doel het ontwerpen en op de markt brengen van hobbyvoertuigen van het type buggy, quad en dergelijke. MFB brengt met name een origineel model buggy op de markt, dat hieronder is weergegeven:



3. MFB is auteursrecht- en modelrechtgebende op het hiervoor afgebeelde model buggy.

4. MFB is auteursrechtgebende omdat zij als ontwerper van deze buggy kan worden aangemerkt en omdat deze buggy te beschouwen is als een oorspronkelijk werk, dat het persoonlijk stempel van de maker draagt.

5. MFB is modelrechtgebende omdat zij de buggy op 28 juni 2007 als gemeenschapsmodel gedeponeerd heeft, onder inschrijvingsnummer 000748587-001 (productie 2).

6. MFB is eveneens rechtgebende op het Franse merk OXOBIKE dat zij op 11 mei 2005 binnen Frankrijk gedeponeerd heeft met als inschrijvingsnummer 053358. Dit merk is gedeponeerd voor waren en diensten in de klassen 12 en 25 (voertuigen, bromfietsen, rijwielen, kledingstukken, schoeisel, lederen of imitatielederen kledingstukken, schoeisel en hoofddekseis). MFB heeft voorts op 17 maart 2006 het Gemeenschapswoord/beeldmerk OXOBIKE gedeponeerd met als inschrijvingsnummer 004965802, voor waren en diensten in de klassen 12 en 25 (vervoermiddelen, middelen voor vervoer over land, door de lucht of over water, kledingstukken, schoeisel en hoofddekseis) (productie 3). Het als zodanig gedeponeerde merk wordt hieronder weergegeven:



7. Daarnaast heeft MFB op 27 juli 2007 het Gemeenschapsbeeldmerk zoals hieronder afgebeeld

gedeponeerd met als inschrijvingsnummer 006143952, voor waren en diensten in klasse 12 (voertuigen, apparaten voor voortbeweging over land, door de lucht of in het water) (productie 4).



8. MFB is tevens auteursrechtgebende op de beide hiervoor afgebeelde (als (woord/)beeldmerken gedeponeerde) logo's.

9. MFB heeft moeten constateren dat Asian Gear voornemens was om op de vakbeurs voor motoren, quads en scooters 'JPMS – JOURNEES PROFESSIONELLES MOTO, QUAD ET SCOOTER', die werd gehouden van 27 tot en met 29 januari 2008 in Eurexpo te Lyon, een buggy tentoon te stellen die een identieke kopie vormt, althans alle kenmerken vertoont van het door MFB geregistreerde model en bovendien vreesde verzoekster ervoor dat de buggy door Asian Gear zou worden aangeboden onder de merken die door MFB houder zijn gedeponeerd.

10. Daarnaast biedt Asian Gear op haar website www.asiangear.nl onder de link 'Go Karts' een buggy aan die een identieke kopie vormt, althans alle kenmerken vertoont, van het door verzoekster geregistreerde model (productie 5). Op de afbeelding die Asian Gear op haar website gebruikt om haar buggy te promoten is duidelijk het auteursrechtelijk beschermde logo van MFB te onderscheiden.

11. MFB heeft op 23 januari 2008 bij de President van het Tribunal de Grande Instance van Lyon een verzoekschrift ingediend om verlof te verkrijgen om bewijsbeslag te doen leggen en een beschrijving te doen maken van alle relevante documenten in de zalen van de JPMS-beurs te Eurexpo Lyon. Dit verlof is ook aan MFB verleend. Als productie 6 brengt MFB een kopie van het Franse verzoekschrift (inclusief vertaling) en een kopie van de beschikking van de Franse Rechter (inclusief vertaling) in het geding. Vervolgens heeft de deurwaarder op 28 januari 2008 op de beurs-stand van Asian Gear op de JPMS-beurs twee documenten in beslag genomen met reclamemateriaal onder vermelding 'V300 Go Kart' dat op de inbreukmakende buggy ziet. Een kopie van het proces-verbaal van beslag inclusief vertaling wordt door MFB als productie 7 overgelegd.

Onherstelbare schade verzoekster

12. Op de website van Asian Gear biedt Asian Gear ook nu nog de inbreukmakende buggy's te koop aan. Er bestaat een aanzienlijk risico dat Asian Gear een partij van deze inbreukmakende buggy's vanuit Azië naar Nederland zal importeren of zelfs al heeft geïmporteerd. Indien die inbreukmakende buggy's worden

ingevoerd en uitgeleverd aan derden vormt dit een inbreuk op de aan MFB toekomende rechten van intellectuele eigendom. Bovendien worden deze buggy's reeds te koop aangeboden door Asian Gear op haar website. Op grond van artikel 1 Auteurswet 1912 komt uitsluitend aan MFB het recht toe buggy's van het betreffende model openbaar te maken of te verveelvoudigen. Op grond van artikel 19 Gemeenschapsmodellenverordening kan MFB zich voorts verzetten tegen ieder gebruik (waaronder mede begrepen het verhandelen invoeren of in voorraad hebben) van buggy's waarop het geregistreerde Gemeenschapsmodel van MFB is toegepast. Wanneer deze inbreukmakende buggy's door Asian Gear worden verhandeld zal MFB ze uit het oog verliezen zodat dit voor MFB tot onherstelbare schade zal leiden.

Maatregelen

13. Teneinde (nader) bewijs van inbreuk op de intellectuele eigendomsrechten van MFB te verzamelen respectievelijk veilig te stellen met het oog op een aanhangig te maken procedure vraagt MFB verlof tot het treffen van de volgende maatregelen.

14. MFB wenst op grond van artikel 1019b jo. artikel 1019c Rv conservatoir bewijsbeslag te leggen op eventueel bij Asian Gear in voorraad zijnde inbreukmakende buggy's. MFB vermoedt dat er inbreukmakende buggy's op het adres van Asian Gear, aan De Lasso nr. 42 te (2371 GX) Roelofarendsveen, aanwezig zijn, zodat bewijsbeslag onder Asian Gear kan worden gelegd. Tevens wenst MFB op grond van artikel 1019b jo. 1019d lid 1 Rv een beschrijving te doen maken van de inbreukmakende buggy's door middel van daartoe ter plaatse te maken foto-opnamen.

15. Voorts wenst MFB op grond van artikel 1019b jo. 1019c Rv beslag te doen leggen op de na te noemen op de inbreuk betrekking hebbende documenten die zich onder Asian Gear bevinden, met dien verstande dat MFB primair vraagt (teneinde de bedrijfsvoering van Asian Gear niet nodeloos te bemoeilijken) dit beslag te doen leggen op kopieën van die bescheiden, en slechts op de originelen indien Asian Gear niet meewerkt aan het vervaardigen en/of verstrekken van kopieën.

Spoedeisend belang en bevoegdheid

16. MFB heeft een spoedeisend belang bij de onderhavige vorderingen, aangezien de inbreuk op de exclusief aan MFB toekomende rechten door Asian Gear nog steeds voortduurt, Asian Gear de inbreukmakende buggy's nog steeds via haar website te koop aanbiedt en er gegronde vrees bestaat dat er binnenkort (meer) inbreukmakende buggy's zullen worden ingevoerd en uitgeleverd.

17. Aangezien MFB zich beroept op een Gemeenschapsmodel is de voorzieningenrechter van de Rechtbank Den Haag op grond van artikel 80 en 81 Gemeenschapsmodellenverordening bevoegd van onderhavige verzoeken kennis te nemen. Overigens vloeit deze bevoegdheid tevens voort uit het feit dat gerekwestreeerde in het Arrondissement Den Haag is gevestigd.

Termijn

18. MFB verzoekt U Edelachtbare de termijn, zoals bedoeld in artikel 1019i en artikel 50 lid 6 TRIPS Verdrag, te bepalen op 6 (zes) maanden na het op grond van dit verzoek te wijzen bevel. De eis dat een (bodem) procedure moet worden gestart, rechtvaardigt een ruime termijn. Deze termijn biedt partijen bovendien de mogelijkheid tot een definitieve onderlinge oplossing te komen, zonder dat partijen genoodzaakt zijn al voor die tijd een (bodem)procedure te starten. Om deze redenen wendt verzoekster zich tot U Edelachtbare Heer/Vrouw Voorzieningenrechter met het verzoek:

1. verzoekster verlof te verlenen conservatoir bewijsbeslag te doen leggen op de inbreukmakende buggy's die zich vermoedelijk bij gerekwestreeerde aan De Lasso nr. 42 te (2371 GX) Roelofsarendsveen bevinden, dan wel daar waar de inbreukmakende buggy's zich bevinden in het Arrondissement 's-Gravenhage;

2. verzoekster verlof te verlenen om een gedetailleerde beschrijving te doen maken van de inbreukmakende buggy's door middel van daartoe ter plaatse te maken foto-opnamen;

3. verzoekster verlof te verlenen tot het leggen van bewijsbeslag op kopieën van de navolgende bescheiden (waaronder e-mails) die betrekking hebben op de inbreuk:

a) orders, orderbevestigingen, leveringsbevestigingen, douanedocumenten, distributieovereenkomsten, facturen betreffende de productie en verkoop van inbreukmakende buggy's;

b) andere bescheiden die informatie verschaffen over de herkomst en/of de oorsprong van de inbreukmakende buggy's;

c) andere bescheiden die informatie verschaffen over het distributienetwerk van de inbreukmakende buggy's; met dien verstande dat de deurwaarder zich kan laten vergezellen door een onafhankelijke computerdeskundige van de na te noemen vennootschap ICT Concept B.V., voor het maken van kopieën van de bedoelde bescheiden voorzover deze zich in computersystemen of op digitale gegevensdragers bevinden;

en met bepaling dat, indien gerekwestreeerde niet meewerkt aan het vervaardigen en/of verstrekken van kopieën, het beslag kan worden gelegd op de originelen dan wel, in het geval van bescheiden in digitale vorm, op de computersystemen resp. gegevensdragers waarin resp. waarop zich die bescheiden bevinden;

4. ICT Concept B.V. te (3821 BR) Amersfoort aan de Basicweg 19a te benoemen tot gerechtelijk bewaarder van de in beslag te nemen zaken;

5. de termijn waarbinnen verzoekster de eis in de hoofdzaak dient in te stellen te bepalen op 6 (zes) maanden na de dag van deze beschikking;

6. de hierbij verzochte beschikking uitvoerbaar bij voorraad op de minuut te verklaren.

Verzoekster wordt hierna aangeduid als MFB, gerekwestreeerde als Asian Gear.

Aangezien de zaken waar het verzoek op ziet zich mede zullen bevinden in het rechtsgebied van de rechtbank Den Haag is de voorzieningenrechter van deze rechtbank ingevolge artikel 700 Rv bevoegd. De buggy welke Asian Gear vertoont op haar website ziet eruit als volgt:



De voorzieningenrechter zal het verzoek toestaan in elk geval voorzover het gebaseerd is op het Gemeenschapmodelrecht van MFB en voorzover gericht op de toepassing daarvan door Asian Gear zoals hierboven afgebeeld. Het verlov zal worden verleend op de wijze als hieronder verwoord.

Naar voorlopig oordeel is het belang van verzoekster wat de inbreukmakende buggy's betreft, voldoende gewaarborgd door het conservatoir beslag en afgifte aan een bewaarder. Als bewaarder zal de deurwaarder worden aangewezen. De voorzieningenrechter zal het verlov verlenen op de wijze als hieronder verwoord.

De beslissing

De voorzieningenrechter:

verleent verlov bewijsbeslag te leggen op de betreffende buggy's, zodat deze voor eventuele nadere bewijslevering beschikbaar blijven;

beveelt de afgifte van de desbetreffende buggy's en benoemt de deurwaarder tot bewaarder van het beslagene; verleent MFB verlov te verlenen tot het leggen van bewijsbeslag op kopieën van de navolgende bescheiden (waaronder e-mails) die betrekking hebben op de inbreuk:

a) orders, orderbevestigingen, leveringsbevestigingen, douanedocumenten, distributieovereenkomsten, facturen betreffende de productie en verkoop van inbreukmakende buggy's;

b) andere bescheiden die informatie verschaffen over de herkomst en/of de oorsprong van de inbreukmakende buggy's;

c) andere bescheiden die informatie verschaffen over het distributienetwerk van de inbreukmakende buggy's; met dien verstande dat de deurwaarder zich kan laten vergezellen door een onafhankelijke computerdeskundige van de na te noemen vennootschap ICT Concept B.V., voor het maken van kopieën van de bedoelde bescheiden voorzover deze zich in computersystemen of op digitale gegevensdragers bevinden;

bepaalt dat, indien Asian Gear niet meewerkt aan het vervaardigen en/of verstrekken van kopieën, het beslag kan worden gelegd op de originelen dan wel, in het geval van bescheiden in digitale vorm, op de computersystemen resp. gegevensdragers waarin resp. waarop zich die bescheiden bevinden;

benoemt ICT Concept B.V. te (3821 BR) Amersfoort aan de Basicweg 19a tot gerechtelijk bewaarder van de in beslag te nemen zaken;

bepaalt de termijn voor het aanhangig maken van de hoofdzaak gelijk aan de bepaalde termijn in het gelijktijdig door verzoekster ingediende verzoek tot een ex parte verbod, derhalve op zes maanden.

verklaart dit verlov uitvoerbaar bij voorraad;

weigert wat meer of anders verzocht is.

Gegeven door mr. Chr.A.J.F.M. Hensen, voorzieningenrechter van de rechtbank te Den Haag op 11 maart 2008.