

Vzgr Rb Den Haag, 9 april 2008, Eurotrade v Gamma

Modena stoel van Gamma - RETRO 20 verzoekster.



Ex parte bevel modelrecht

- [Van een model met de aanduiding Retro kan niet zonder meer worden aangenomen dat het modelrechtelijk vrij staat van het verleden. \(...\) Gelet op deze toelichting en uitgaande van spoedeisendheid van de zaak omdat de tuinstoel van gerkwestreerden zal worden aangeboden gedurende een actie in de week dat deze beschikking zal worden gegeven, zal de voorzieningenrechter het verzoek toestaan op de wijze als hieronder verwoord.](#)

De voorzieningenrechter beperkt de beoordeling van het verzoek tot de aangevoerde grondslag van het Gemeenschapsmodelrecht. (...). Van een model met de aanduiding Retro kan niet zonder meer worden aangenomen dat het modelrechtelijk vrij staat van het verleden. Het verzoek en de producties geven ook geen inzicht in het relevante vormgevingserfgoed. De voorzieningenrechter heeft onderkend dat in een ex parte procedure de modelrechthebbende niet de eerst aangewezen is de voorzieningenrechter daarover volledig en objectief in te lichten. De raadsman van verzoekster heeft bij gelegenheid van de het telefonisch horen desgevraagd verklaard dat hij hierover ruggespraak heeft gehad met de ontwerper van de RETRO20 tuinstoel. Volgens verklaring van de ontwerper was er voor zijn ontwerp, dat dateert van 2005, geen andere armstoel op de markt waarbij een uit gevlochten panelen samengesteld zitgedeelte was geplaatst in en over een metalen frame. Gelet op deze toelichting en uitgaande van spoedeisendheid van de zaak omdat de tuinstoel van gerkwestreerden zal worden aangeboden gedurende een actie in de week dat deze beschikking zal worden gegeven, zal de voorzieningenrechter het verzoek toestaan op de wijze als hieronder verwoord.

- [De kostenveroordeling ex artikel 1019h dient te worden gevorderd en kan niet naar aanleiding van dit verzoekschrift worden toegewezen.](#)

Vindplaatsen: BIE 2009, nr. 75, p. 338

Vzgr Rb Den Haag, 9 april 2008

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

Beschikking

RECHTBANK 'S-GRAVENHAGE

Sector civiel recht

rolnummer: KG RK 08/0591

beschikking van de voorzieningenrechter van 9 april 2008

Op 7 april 2008 is bij het bureau algemene zaken van deze rechtbank ingekomen een verzoekschrift strekkende tot het afgeven van een bevel zoals bedoeld in artikel 1019e lid 1 Rv. De voorzieningenrechter heeft vervolgens telefonisch contact gehad met mr. M. Rijdsdijk, advocaat van verzoekster. Hierbij is een nadere toelichting verzocht. Een afschrift van het verzoek voor zover van belang, is hieronder opgenomen.

VERZOEKSCHRIFT TOT HET TREFFEN VAN EEN ONMIDDELLIJKE VOORZIENING

BIJ VOORRAAD (ex Artikel 1019 e lid 1 Rv)

Verzoekster is:

De besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid VAN VALDEREN EUROTRADE B.V. gevestigd te Helvoirt, die in deze zaak woonplaats kiest in Amsterdam aan de Strawinskylaan 1347, op het kantoor van Steinhauer Van den Brink Heezius Rijdsdijk Advocaten, van welk kantoor Mr M.W. Rijdsdijk deze zaak behandelt en in (2514JK) 's-Gravenhage aan de Parkstraat 30, op het kantoor van de advocaat en procureur mr. L.M. Bruins (Krans & Van Hilten Advocaten), die door verzoekster tot procureur wordt gesteld en als zodanig voor haar zal optreden. Gerkwestreerden zijn:

- 1. De besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid GAMMA NEDERLAND B.V., gevestigd te (3833LB) Leusden aan de Storkstraat 2;*
- 2. De besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid INTERGAMMA B.V., gevestigd te (3833LB) Leusden aan de Storkstraat 2;*
- 3. De besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid Goedhart Bouwmarkt Amsterdam B.V., gevestigd te (1013BG) Amsterdam aan de Nieuwe Hemweg 1.*

Feiten

- 1. Verzoekster, hierna ook: Van Valderen Eurotrade, drijft een onderneming die zich onder meer bezig houdt met de handel in tuinmeubelen.*
- 2. Onderdeel van haar collectie is het tuinmeubel RETRO20 dat ontworpen is door Hugo de Ruiter. Van Valderen Eurotrade heeft krachtens een licentieovereenkomst het exclusieve recht verkregen voor vervaardiging en verhandeling van het model in onder meer alle lidstaten van de EU.*
- 3. Aan Van Valderen Eurotrade is door Hugo de Ruiter een volmacht verleend om in eigen naam, zonder zijn tussenkomst, op te treden tegen inbreuken op de rechten en elke (juridische) actie te ondernemen die haar goedgevindt, teneinde te voorkomen dat inbreuken op de rechten worden gemaakt.*

RETRO20

- 4. De RETRO20 is sinds 2005 op de markt en direct zeer succesvol. De RETRO20 is leverbaar als tafel-, en*

lounge stoel. De RETRO20 heeft een zeer trendy en onconventioneel uiterlijk. Dit wordt met name versterkt door de combinatie van vlechtwerk met een retro uitstraling met het aluminium onderstel.

Auteursrechtelijke bescherming

5. De RETRO20 in zijn geheel en daartoe behorende varianten ieder afzonderlijk genieten uit hoofde van de Auteurswet 1912 (Aw) auteursrechtelijke bescherming, aangezien de meubelmodellen een eigen oorspronkelijk karakter hebben en een persoonlijke stempel van de maker drager.

6. Kenmerken is het totaalbeeld van het zitmeubel alsmede de daarin opgenomen combinatie van volgende elementen:

- Strakke vormgeving;*
- Combinatie en positie van aluminium en vlechtwerk;*
- Rechthoekig frame;*

Modelrechtbescherming

7. Naast de auteursrechtelijke bescherming geniet de RETRO20 modelrechtelijke bescherming. De RETRO20 is door Van Valderen Eurotrade als gemeenschapsmodel, ingeschreven onder nummer 441100-002. Een kopie van het bewijs van inschrijving is overgelegd als BIJLAGE I. Het model is nieuw en heeft een eigen karakter. De kenmerkende eigenschappen, die dit eigen karakter bepalen, blijken genoegzaam uit de afbeeldingen, zoals die zijn ingeschreven. Gerekwestreerden

8. Gerekwestreerden 1 en 2, hierna samen: "Gamma", voeren een franchise organisatie van doe-het-zelf bedrijven onder de naam Gamma. Volgens de website www.intergamma.nl zijn er 154 Gamma bouwmarkten in Nederland en 74 Gamma bouwmarkten in België. Gamma koopt ten behoeve van de Gamma vestigingen centraal in. Gerekwestreerde 3, hierna ook: "Gamma Amsterdam", is een detaillist, behorende tot de Gamma organisatie die bouwmaterialen en tuinmeubelen verkoopt aan consumenten.

9. Verzoekster heeft onlangs geconstateerd dat Gamma ongeoorloofde nabootsing van het meubelmodel RETRO20 aanbiedt onder de naam MODENA (BIJLAGE II). Gamma biedt dit meubelmodel aan in haar verschillende vestigingen, reclame-uitingen en brochures. Het meubelmodel MODENA is nagenoeg identiek dan wel gelijk in overwegende mate op en bevat de kenmerkende elementen van het meubelmodel RETRO20. Gamma heeft hiervoor geen voorafgaande en noodzakelijke goedkeuring van Van Valderen Eurotrade dan wel de ontwerper gekregen.

De inbreuk

10. Gerekwestreerden maken inbreuk op het auteursrecht en modellenrecht van Van Valderen Eurotrade door een sterk gelijkende tuinmeubel te vervaardigen, aan te bieden, in de handel te brengen, uit te voeren, in te voeren of in voorraad te hebben.

11. Gerekwestreerden handelen in strijd met artikelen 12 en 13 Aw. Bij de vergelijking van de totaalindruk van het model RETRO20 en het model MODENA, valt op dat in het model van gerekwestreerden alle in punt 6 opgesomde beschermde elementen van het model RETRO20 terugkomen. Ook het model MODENA heeft

een aluminium vierkante frame in combinatie met een zitgedeelte van gevlochten materiaal.

12. Zoals de afbeeldingen in BIJLAGE III laten zien wekt dit tuinmeubel dezelfde algemene indruk bij de geïnformeerde gebruiker als het model van verzoekster (de rechterstoel betreft de RETRO20 en de linker het inbreukmakend model). Verzoekster kan zich mitsdien krachtens de artikelen 10 en 19 GModV tegen de verhandeling van dit tuinmeubel verzetten. 13. Tevens handelen gerekwestreerden onrechtmatig ten aanzien van Van Valderen Eurotrade door geen veranderingen aan te brengen aan het model van Verzoekster. Dit hadden zij eenvoudig kunnen doen zonder aan de deugdelijkheid en bruikbaarheid van de haarden afbreuk te doen. Hiermee stichten zij verwarring bij het in aanmerking komende publiek en handelen zij onrechtmatig.

14. Tegen deze achtergrond en gelet op de aard en de ernst van de verdere inbreuk op de intellectuele eigendomsrechten van Van Valderen Eurotrade door gerekwestreerden, ondervindt Verzoekster en de onherstelbare schade die door het voortduren van voornoemde inbreuk op de intellectuele eigendomsrechten van Verzoekster zou voortduren.

Spoedeisend belang en bevoegdheid 15. Verzoekster heeft een spoedeisend belang bij de hierna te specificeren bevel. Die wordt in het bijzonder geïndiceerd doordat het tuinmeubel van gerekwestreerden op het internet te koop wordt aangeboden. De inbreukmakende meubelmodellen worden momenteel in de verschillende Gamma vestigingen aangeboden. Extra schadelijk is dat het model MODENA onderdeel uitmaakt van de actie "GAMMA NEEMT DE PRIJZEN OP DE SCHOP!" en tegen een lager bedrag wordt aangeboden. De actie loopt volgens de folder nog tot en met 13 april 2008.

16. De rechtbank te 's-Gravenhage is bevoegd conform het in artikel 81 GModV bepaalde.

Bevel

17. Gelet op hetgeen hierboven is gesteld heeft Van Valderen Eurotrade recht op en een zwaarwegend belang bij het opleggen van een bevel aan gerekwestreerden tot het staken van enige inbreuk op de intellectuele eigendomsrechten van Verzoekster, meer in het bijzonder op de bovengenoemde auteurs- en modelrechten, conform het bepaalde in artikel 1019e Rv.

Termijn

18. Van Valderen Eurotrade zal Gamma dagvaarden in een bodemprocedure tot onder meer afgifte van de inbreukmakende producten en vergoeding van de door Van Valderen Eurotrade geleden schade.

19. Van Valderen Eurotrade verzoekt u Edelachtbare de termijn, zoals bedoeld in artikel 1019i Rv. te bepalen op zes maanden na het op grond van dit verzoek te wijzen bevel. De eis dat er een bodemprocedure wordt gestart rechtvaardigt op zichzelf reeds een ruime termijn. Deze termijn biedt partijen bovendien de mogelijkheid om de uitkomst van een eventueel kort geding af te wachten en te proberen op basis daarvan tot een definitieve onderlinge oplossing te komen, zonder

dat partijen genoodzaakt zijn al voor die tijd een bodemprocedure te starten.

Met het verzoek: a. gerekwestreerden ieder afzonderlijk te bevelen onmiddellijk na betekening van dit bevel iedere inbreuk op de voornoemde auteurs- en modelrechten, alsmede het onrechtmatig handelen jegens verzoekster, te staken en gestaakt te doen houden, en gerekwestreerden in het bijzonder te bevelen het (doen) fabriceren en/of (doen) aanbieden in brochures en/of op een voor het publiek vrij toegankelijk website dan wel op een andere wijze, (doen) tentoon stellen en/of in voorraad (doen) houden en/of (doen) verkopen en/of (doen) leveren en/of (doen) verhuren en/of (doen) uitlenen en/of op welke titel dan ook (doen) verhandelen en/of in het verkeer (doen) brengen van een meubelmodel dat identiek dan wel gelijkend is op de meubelmodellen RETRO20 van Van Valderen Eurotrade te staken en gestaakt te doen houden, op straffe van een direct opeisbare dwangsom van € 3.000 (drieduizend EURO) voor elke overtreding (waaronder in dit geval wordt verstaan elk exemplaar waarmee inbreuk wordt gemaakt) en voor iedere dag of een gedeelte van een dag dat deze overtreding voortduurt;

b. de termijn bedoeld in artikel 1019i Rv. te bepalen op 6 maanden na betekening van het op grond van dit verzoek te wijzen bevel, althans op een door de voorzieningenrechter in goede justitie te bepalen termijn;

c. gerekwestreerden hoofdelijk te veroordelen in de kosten van het geding als bedoeld in artikel 1019h Rv;

d. de hierbij verzochte beschikking uitvoerbaar bij voorraad te verklaren.

De betreffende tuinstoelen zijn hieronder afgebeeld, links de Modena stoel van gerekwestreerden, rechts de RETRO20 van verzoekster.



De voorzieningenrechter beperkt de beoordeling van het verzoek tot de aangevoerde grondslag van het Gemeenschapsmodelrecht. Gelet op de woonplaats van gerekwestreerden is deze voorzieningenrechter bevoegd op grond van artikel 82 lid 1 en artikel 90 G-modelVo juncto artikel 3 Uitvoeringswet. Gelet op artikel 90 lid 3 strekt de te geven maatregel zich uit over alle lidstaten van de Gemeenschap. Verzoekster heeft

geen grensoverschrijdend verbod gevraagd. Van een model met de aanduiding Retro kan niet zonder meer worden aangenomen dat het modelrechtelijk vrij staat van het verleden. Het verzoek en de producties geven ook geen inzicht in het relevante vormgevingserfgoed. De voorzieningenrechter heeft onderkend dat in een ex parte procedure de modelrechthebbende niet de eerst aangewezen is de voorzieningenrechter daarover volledig en objectief in te lichten. De raadsman van verzoekster heeft bij gelegenheid van de het telefonisch horen desgevraagd verklaard dat hij hierover ruggespraak heeft gehad met de ontwerper van de RETRO20 tuinstoel. Volgens verklaring van de ontwerper was er voor zijn ontwerp, dat dateert van 2005, geen andere armstoel op de markt waarbij een uit gevlochten panelen samengesteld zitgedeelte was geplaatst in en over een metalen frame. Gelet op deze toelichting en uitgaande van spoedeisendheid van de zaak omdat de tuinstoel van gerekwestreerden zal worden aangeboden gedurende een actie in de week dat deze beschikking zal worden gegeven, zal de voorzieningenrechter het verzoek toestaan op de wijze als hieronder verwoord. De kostenveroordeling ex artikel 1019h dient te worden gevorderd en kan niet naar aanleiding van dit verzoekschrift worden toegewezen.

De beslissing

De voorzieningenrechter:

beveelt gerekwestreerden binnen 24 uur na betekening van deze beschikking, iedere inbreuk op het Gemeenschapsmodelrecht 000441100-0002 van verzoekster met betrekking tot de tuinstoel RETRO20 te staken en gestaakt te doen houden, en beveelt gerekwestreerden in het bijzonder het (doen) fabriceren en/of op een voor het publiek vrij toegankelijk website dan wel op een andere wijze, (doen) tentoonstellen en/of in voorraad (doen) houden en/of (doen) verkopen en/of (doen) leveren en/of (doen) verhuren en/of (doen) uitlenen en/of op welke titel dan ook (doen) verhandelen en/of in het verkeer (doen) brengen van het tuinmeubel Modena zoals hierboven afgebeeld, te staken en gestaakt te doen houden;

veroordeelt gerekwestreerden tot betaling van een direct opeisbare dwangsom van € 3.000 voor elke overtreding (waaronder wordt verstaan elk exemplaar waarmee inbreuk wordt gemaakt) en voor iedere dag of een gedeelte van een dag dat deze overtreding voortduurt;

bepaalt de termijn bedoeld in artikel 1019i Rv. op 6 maanden na dagtekening van deze beschikking;

verstaat dat verzoeker dit bevel, alsmede de bij het verzoekschrift behorende producties, zal betekenen uiterlijk donderdag 10 april 2008;

bepaalt dat verzoekster de met het verzoekschrift overgelegde producties zal mee betekenen;

bepaalt dat voor het geval (een of meer van) gerekwestreerden de opheffing van dit verbod wil(len) vorderen, de voorzieningenrechter daartoe tijd heeft gereserveerd op dinsdag 22 april 2008, 14.00 uur en bepaalt voorts dat, indien zij van de gereserveerde dag en uur gebruik wil(len) maken, gerekwestreerden de dagvaarding

zal/zullen doen betekenen uiterlijk dinsdag 15 april 2008, 14.00 uur;
verklaart het bevel en de veroordeling 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 9 april 2008.
