

Vzgr Rb Den Haag, 6 mei 2008, G-Star v Mondo Bazaar



v



MODELRECHT EN AUTEURSRECHT

Ex parte verbod

Voorshands uitgaande van de bescherming uit hoofde van zowel het niet-ingeschreven gemeenschapsmodel als het auteursrecht, constateert de voorzieningenrechter op zoveel punten overeenstemming, dat de vorderingen kunnen worden toegewezen op de wijze als hierna verwoord.

Vindplaatsen:

Vzgr Rb Den Haag, 6 mei 2008

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

Beschikking

RECHTBANK 'S-GRAVENHAGE

Sector civiel recht

rolnummer: KG RK 08/0809

beschikking van de voorzieningenrechter van 6 mei 2008

Op 6 mei 2008 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 contact gehad met mr. G.S.P. Vos, kantoorgenoot van de raadsman van verzoeker. Het verzoekschrift is aansluitend per e-mail naar de voorzieningenrechter gezonden. Een afschrift van het verzoek voor zover van belang, is hieronder opgenomen.

VERZOEKSCRIFT TOT HET GEVEN VAN EEN ONMIDDELLIJKE VOORZIENING BIJ VOORRAAD HOUDENDE EEN BEVEL OM DREIGENDE INBREUKEN OP DE RECHTEN VAN INTELLECTUELE EIGENDOM TE VOORKOMEN EX ARTIKEL 1019e RV.

Aan de Edelachtbare Voorzieningenrechter van de Rechtbank 's-Gravenhage

Verzoekster is de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid G-STAR INTERNATIONAL B.V., gevestigd te Amsterdam (hierna: "G-Star" of "Verzoekster"), te dezer zake domicilie kiezende te (1017 SG) Amsterdam aan de Weteringschans 24, ten kantore van de maatschap van advocaten Klos Morel Vos & Schaap, van welke de advocaat mr. G.S.P. Vos deze zaak behandelt, alsmede te 's-Gravenhage aan het Noordeinde 33 ten kantore van advocaat en procureur mr. P.J.M. van Schmidt auf Altenstadt, die te dezer zake tot procureur wordt gesteld en als zodanig voor Verzoekster zal optreden;

Verweersters zijn:

1. de vennootschap onder firma MONDO BAZAARMEN'S FASHION, kantoorhoudende aan de Vlammingstraat 35 B te (2511 BA) 's-Gravenhage;
2. de natuurlijke persoon [X], [...] en zijnde één van de vennoten van Mondo Bazaar-Men's Fashion;
3. de natuurlijk persoon [Y], [...] en zijnde één van de vennoten van Mondo Bazaar-Men's Fashion;

(hierna gezamenlijk: "Mondo Bazaar")

en

4. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid DORAMAFI TEXTILES B.V., gevestigd te Amsterdam en kantoorhoudende aan het Koningin Wilhelminaplein 13 te (1062 HH) Amsterdam (hierna: "Doramafi")

(hierna allen gezamenlijk: "Verweersters").

I. Inleiding

1. G-Star is in 1989 opgericht en staat bekend om haar innovatieve stijl op het gebied van onder meer denim en andere confectiekleding. De producten van G-Star worden gekenmerkt door een experimentele, 'ruwe' stijl, die al snel breed ingang heeft gevonden. G-Star heeft daardoor inmiddels wereldwijd bekendheid verworven (Bijlage 1). Zij verkoopt haar producten in 51 landen en beschikt in de Benelux over 713 verkooppunten; 500 in Nederland, 203 in België en 10 in Luxemburg. Van die verkooppunten zijn er 4 G-Star Stores in België.

2. Mondo Bazaar is volgens het handelsregister van de Kamer van Koophandel een groot- en kleinhandel (winkel) in herenbovenkleding. Doramafi houdt zich volgens het register bezig met de im- en export van en groothandel in textiel (Bijlage 2).

II. Onderwerp van geschil

Ernstige inbreuk

3. Dit geschil gaat om een ernstig inbreukmakend handelen van Verweersters. Onlangs heeft G-Star gemerkt dat Mondo Bazaar, in ieder geval via haar winkel aan de Vlammingstraat 35 B in 's-Gravenhage, een jas verkoopt die een nagenoeg identieke kopie is van een origineel kledingontwerp van G-Star, te weten de jas

“Blan Navy Art Jacket” (hierna: de “Blan Navy Art Jacket”). Hiermee wordt – zoals hieronder nader zal worden toegelicht – inbreuk op de exclusieve auteurs- en modelrechten van G-Star. Het is zeer aannemelijk Doramafi tevens betrokken is bij dit inbreukmakend handelen, gezien het feit dat Yusuf Kaplan (via haar bedrijf Yusuf Kaplan Holding B.V., Bijlage 3) de algemeen directeur is van Doramafi en het feit dat de winkel van Mondo Bazaar “Doramafi-Mondo” heet (als Bijlage 4 is een kopie van de aankoopbon van de door Mondo Bazaar verkochte jas aan dit verzoekschrift gehecht).

4. De door Verweersters verhandelde inbreukmakende jas zal hierna worden aangeduid als “de Inbreukmakende Jas”. Het originele ontwerp van de Blan Navy Art Jacket zal hierna worden aangeduid als het “Blan Navy Art Jacket Ontwerp”.

Spoedeisend Belang en Onherstelbare Schade

5. De Inbreukmakende Jas is zeer goedkoop (verwezen wordt naar de als Bijlage 4 bijgevoegde kopie van de aankoopbon van de Inbreukmakende Jas en als Bijlage 5 is tevens een kopie van het prijskaartje van de Inbreukmakende Jas aan dit verzoekschrift gehecht). Niet alleen in absolute zin is dit product goedkoop, maar ook in vergelijking met het product van G-Star waarvan zij is gekopieerd: de Blan Navy Art Jacket wordt aangeboden voor een bedrag tussen de € 129,- en € 159, terwijl de Inbreukmakende Jas wordt verkocht voor € 44,95.

6. Het gevolg hiervan is dat de Inbreukmakende Jas waarschijnlijk goed en snel zal verkopen. Het is om die reden ook zeer aannemelijk dat Verweersters op dit moment de Inbreukmakende Jas in grote aantallen aanbieden en verkopen en op die manier grote schade veroorzaken voor G-Star. Deze schade bestaat uit zowel gederfde inkomsten als schade aan de reputatie en exclusiviteit van het Blan Navy Art Jacket Ontwerp.

7. Deze schade doet zich in dit geval des te pregnanter voor nu vlakbij de winkel van Mondo Bazaar (Vlamingstraat 35 B) een verkooppunt van G-Star gevestigd is, de kledingzaak Baretta (Vlamingstraat 47/49) (Bijlage 6). De Inbreukmakende Jas wordt derhalve min of meer naast het originele product verhandeld. Potentiële consumenten van G-Star producten kunnen zo vlakbij de winkel waar originele G-Star kleding worden verkocht, tegen een veel lagere prijs kleding kopen die vrijwel identiek is aan de kleding van G-Star.

8. Bovendien houdt Doramafi en daarmee verweerder Yusuf Kaplan (Bijlagen 2 en 3), zich kennelijk bezig met de im- en export van textiel. Niet valt uit te sluiten dat Doramafi en/of Yusuf Kaplan en/of Mondo Bazaar de Inbreukmakende Jas zelf importeert en niet alleen aan klanten in haar/zijn winkel, maar tevens aan andere professionele handelaren in Nederland zal verkopen. Ook is het mogelijk dat men de Inbreukmakende Jas (tevens) exporteert en aan derden in het buitenland verkoopt.

9. De enige manier om aan deze vorm van verhandeling van inbreuken een einde te kunnen maken is door snel op te treden en door zo spoedig mogelijk de verhandeling van de Inbreukmakende Jas te kunnen staken. De

Nederlandse kort geding praktijk toont aan dat zelfs die procedure in het algemeen al te lang duurt om de verhandeling van dit soort inbreuken effectief te kunnen stoppen. Tegen de tijd dat in zo'n procedure een verbod is gewezen en betekend, is het vaak al te laat en zijn alle inbreukmakende producten al verkocht. Aangezien de inbreukmaker in die procedure al weet dat hij kan worden geconfronteerd met een verbodvordering blijkt in de praktijk dat de nog aanwezige inbreukmakende producten nog voor het wijzen van het vonnis ofwel tegen nog lagere prijzen worden uitverkocht ofwel snel worden doorverhandeld naar verbonden of bevriende ondernemingen, al dan niet in het buitenland.

10. Gelet op deze achtergrond, de ernst van de inbreuk en de ernst van de verdere dreigende inbreuk op de intellectuele eigendomsrechten van G-Star, ondervindt G-Star onherstelbare schade wanneer de inbreukmakende handelingen van Verweersters voortduren. Om die reden heeft G-Star een zwaarwegend en spoedeisend belang bij de onderhavige vorderingen.

III. Blan Navy Art Jacket

11. Sinds voorjaar 2007 verhandelt G-Star een jas onder de naam “Blan Navy Art Jacket” (de “Blan Navy Art Jacket”), die wederom goed past in haar stoere, ruwe kledinglijn en wordt gekenmerkt door een oorspronkelijke en originele vormgeving. Een afbeelding van de Blan Navy Art Jacket is hieronder opgenomen. Meer afbeeldingen alsmede de ontwerptekeningen van de Blan Navy Art Jacket zijn als Bijlage 7 aan dit verzoekschrift gehecht.



12. De Blan Navy Art Jacket wordt gekenmerkt door de elementen die hier onder a t/m m staan opgesomd.

Voor het gemak zijn in Bijlage 8 afbeeldingen van de Blan Navy Art Jacket opgenomen waarop de kenmerkende elementen zijn aangegeven.

- (i) Op het voorpand zijn vier, met flappen afsluitbare, vierkante zakken geplaatst waarvan twee kleine zakken bovenin en twee grote zakken in het midden zijn geplaatst. Op de sluitflap van iedere zak is aan de buitenste zijde een lusje aangebracht met daarop een “rivet”. Op de sluitflappen van de grote zakken is bovenin aan de ritszijde eveneens een “rivet” aangebracht.
- (ii) Op het voorpand van de jas bevinden zich onderaan aan weerszijden twee verticale steekzakken.
- (iii) Links op het voorpand is een met een schuine rits afsluitbare zak geplaatst, aan de linkerzijde waarvan twee, onder elkaar geplaatste “rivets” zijn aangebracht. Rondom de rits is een hoekig stiksel aangebracht.

(iv) Rechtsonder op het voorpand is een klein horizontaal steekzakje aangebracht met daarop in het midden een "rivet".

(v) Over de grote rits op het voorpand is onderaan een "strap" aangebracht, met daarop in de rechterbovenhoek een kleine "rivet".

(vi) De kraag is afsluitbaar met twee onder elkaar geplaatste drukknoppen en is van binnen voorzien van vierkante stiksels.

(vii) Onderaan de linkermouw is een met een flap afsluitbaar zakje aangebracht.

(viii) Onderaan de rechtermouw is een met een rits afsluitbaar zakje aangebracht. De rits wordt bedekt met een stuk stof, aan de onderkant waarvan een lusje is aangebracht.

(ix) Bovenaan de linkermouw is de tekst "GS RAW 01" afgebeeld.

(x) Ter hoogte van de ellebogen zijn op de mouwen ovale stiksels aangebracht.

(xi) Vanaf de oksels tot aan beneden lopen stiksels met daarop aan iedere kant 3 rivets.

Deze stiksels worden gekruist door een tweetal horizontaal lopende stiksels, waarvan één smal, over de gehele breedte van het achterpand lopend stiksel en een breder stiksel dat tot net buiten de van boven naar beneden lopende stiksels loopt.

(xii) Op het achterpand zijn bovenlangs de mouwen biesjes aangebracht.

(xiii) Bovenaan het achterpand is een tekst afgedrukt, met onder meer de woorden "GSTAR RAW".

IV. Rechten Blan Navy Art Jacket

13. G-Star is exclusief auteursrechthebbende op het Blan Navy Art Jacket Ontwerp. Het Blan Navy Art Jacket Ontwerp heeft een eigen, oorspronkelijk karakter en draagt het persoonlijk stempel van de maker. Daarom komt het voor auteursrechtelijke bescherming in aanmerking. Het Blan Navy Art Jacket Ontwerp is door G-Star zelf ontworpen en openbaar gemaakt. Op grond van artikel 8 Auteurswet dient G-Star dan ook als de auteursrechthebbende op het Blan Navy Art Jacket Ontwerp te worden aangemerkt.

14. Ook wordt het Blan Navy Art Jacket Ontwerp, dat nieuw is en een eigen karakter heeft, op grond van artikelen 4 lid 1 j° 11 lid 1 Gemeenschapsmodellenverordening ("GMV") als niet-ingeschreven Gemeenschapsmodel beschermd.

V. Inbreuk op intellectuele eigendomsrechten G-Star

15. Onlangs heeft G-Star moeten constateren dat Verweersters een jas op de markt brengen onder de naam "Brother-F" die nagenoeg identiek is aan het Blan Navy Art Jacket Ontwerp. Een afbeelding van de jas van Verweersters (hierna: "de Inbreukmakende Jas") wordt hieronder opgenomen. Meer afbeeldingen zijn als Bijlage 9 aan dit verzoekschrift gehecht.



16. De Inbreukmakende Jas vertoont bijna alle kenmerkende elementen van het Blan Navy Art Jacket Ontwerp. Meer specifiek komen de kenmerkende elementen genoemd in 11 onder a t/m h en j t/m l van het Blan Navy Art Jacket Ontwerp vrijwel identiek terug in de Inbreukmakende Jas. Alleen ontbreekt de kleine met een flap afsluitbare, vierkante zak rechtsboven op het voorpand (11a), het vierkante stiksel aan de binnenkant van de kraag (11f), de tekst "GS RAW 01" op de linkermouw (11i) en de tekst met onder meer de woorden "G-STAR RAW" op het achterpand van de jas (11m). Hoewel dit op het eerste gezicht niet zichtbaar is, is onder het stukje stof onderaan de rechtermouw daarnaast geen rits aanwezig (11h). Deze verschillen doen niets af aan de verder zeer vergaande gelijkenis met het Blan Navy Art Jacket Ontwerp.

17. Voor het gemak zijn in Bijlage 10 afbeeldingen van de Inbreukmakende Jas opgenomen, met daarop aangegeven de hierboven besproken kenmerkende elementen aangegeven.

18. Door het overnemen van het overgrote deel van de kenmerkende elementen van het Blan Navy Art Jacket Ontwerp, zijn de totaalindrukken van de Inbreukmakende Jas en het Blan Navy Art Jacket Ontwerp nagenoeg identiek. Weliswaar vertoont de Inbreukmakende Jas ook enige verschillen met het Blan Navy Art Jacket Ontwerp, maar de verschillen zijn zo ondergeschikt en gering dat die aan de overeenstemming in totaalindrukken niets afdoen. De totaalindrukken stemmen dusdanig overeen, dat de Inbreukmakende Jas onmogelijk als zelfstandige werk kan worden aangemerkt. De Inbreukmakende Jas is hiermee te beschouwen als ongeoorloofde verveelvoudigingen van het Blan Navy Art Jacket Ontwerp in de zin van artikel 13 Auteurswet. Het vervaardigen, aanbieden, verkopen en/of anderszins verhandelen van de Inbreukmakende Jas vormt derhalve inbreuk op de auteursrechten van G-Star.

19. Nu de algemene indrukken van de Inbreukmakende Jas en het Blan Navy Art Jacket Ontwerp hetzelfde zijn en dit het gevolg is van namaak (het lijkt geen twijfel dat de Inbreukmakende Jas is ontleend aan het Blan Navy Art Jacket Ontwerp), maken Verweersters door het vervaardigen, aanbieden, verkopen, anderszins in de handel brengen en/of daartoe in voorraad houden van de Inbreukmakende Jas op grond van artikelen 10 lid 1 j° 19 lid 1 en 2 GMV tevens inbreuk op de Europese modelrechten van G-Star.

VIII. Bevoegdheid

20. U Edelachtbare heer/vrouw is bevoegd kennis te nemen van dit verzoekschrift op grond van artikelen 90 lid 1 GMV voor zover de vorderingen zijn gebaseerd op inbreuk op de (niet-ingeschreven) Gemeenschapsmodelrechten van G-Star. Voor zover de vorderingen zijn gebaseerd op de auteursrechten van G-Star geldt dat deze vorderingen aan eerstgenoemde vorderingen accessoir te achten zijn, zodat U eveneens bevoegd bent over deze vorderingen te oordelen. Daarnaast vloeit Uw bevoegdheid tevens voort uit artikel 262 aanhef onder (b) Rv, waarin is bepaald dat indien een verzoek betrekking heeft op een bij dagvaarding in te leiden geding, de rechter die bevoegd is van dat geding kennis te nemen tevens bevoegd is van het verzoek kennis te nemen.

IX. Bevel

21. Gelet op al hetgeen hierboven gesteld heeft G-Star recht op en een zwaarwegend belang bij het opleggen van een bevel aan Verweersters tot het staken van enige (dreigende) inbreuk op de intellectuele eigendomsrechten van Verzoeksters op grond van artikel 1019e Rv.

WESHALVE:

Verzoeksters zich tot U Edelachtbare heer/vrouw wenden met het eerbiedig verzoek:

1. Verweersters ieder afzonderlijk te bevelen – bij beschikking uit te geven voor grosse – de in het lichaam van dit verzoekschrift omschreven inbreuken op de intellectuele eigendomsrechten van Verzoekster te staken en gestaakt te houden;
2. Verweersters te veroordelen tot het verbeuren van een dwangsom van EUR 1.000,- voor iedere dag (een gedeelte van een dag daaronder begrepen) dat deze overtreding voortduurt of – zulks naar keuze van Verzoekster – voor ieder inbreukmakend product dan wel inbreukmakend handelen waarmee één of meer van de Verweersters dit verzochte bevel geheel of gedeeltelijk overtreden, althans zodanige dwangsommen als de E.A. Voorzieningenrechter in goede justitie zal gelasten, onder de bepaling dat Verweersters over en weer hoofdelijk aansprakelijk zijn;
3. de termijn waarbinnen Verzoekster de eis in hoofdzaak dient in te stellen tegen Verweersters als bedoeld in artikel 1019i Rv. te bepalen op 6 (zes) maanden na het in deze zaak te wijzen bevel, althans een zodanige termijn als de E.A. Voorzieningenrechter in redelijkheid voorkomt;
4. de hierbij verzochte beschikking zonder zekerheidsstelling uitvoerbaar bij voorraad op de minuut en op alle dagen en uren te verklaren.

De gerekwestreerden, te weten: Mondo Bazaar-Men's Fashion, [X] en [Y], zullen hierna gezamenlijk als "Mondo Bazaar c.s." worden aangeduid.

Voor zover vorenstaande vorderingen zijn gegrond op het niet-ingeschreven gemeenschapsmodel, is deze voorzieningenrechter krachtens het bepaalde in artikel 90 GeMoV juncto artikel 3 Uitvoeringswet bevoegd van deze vorderingen kennis te nemen. Voor zover vorenstaande vorderingen zijn gegrond op het auteursrecht, is deze voorzieningenrechter uit hoofde

van de verknochtheid met de vorderingen die op het gemeenschapsmodel zijn gegrond bevoegd.

Voorshands uitgaande van de bescherming uit hoofde van zowel het niet-ingeschreven gemeenschapsmodel als het auteursrecht, constateert de voorzieningenrechter op zoveel punten overeenstemming, dat de vorderingen kunnen worden toegewezen op de wijze als hierna verwoord.

De beslissing

De voorzieningenrechter:

beveelt Mondo Bazaar c.s., onmiddellijk na betekening van deze beschikking, de in het lichaam van het verzoekschrift omschreven inbreuken op intellectuele eigendomsrechten van G-Star International BV met betrekking tot de jas "Blan Navy Art Jacket" te staken en gestaakt te houden;

veroordeelt Mondo Bazaar c.s. tot betaling aan G-Star International BV van een onmiddellijk opeisbare dwangsom van € 1.000, voor iedere dag of gedeelte van een dag dat Mondo Bazaar c.s. in strijd handelt met het hierboven gegeven bevel of – zulks naar keuze van G-Star International BV – voor ieder inbreukmakend handelen waarmee Mondo Bazaar c.s. dit bevel geheel of gedeeltelijk overtreedt;

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 8 mei 2008, 17.00 uur;

bepaalt dat voor het geval Mondo Bazaar c.s. de opheffing van dit verbod wil vorderen, de voorzieningenrechter daartoe tijd heeft gereserveerd op donderdag 22 mei 2008, 14.00 uur en bepaalt voorts dat Mondo Bazaar c.s., indien zij van de gereserveerde dag en uur gebruik willen maken, de dagvaarding zal doen betekenen uiterlijk donderdag 15 mei 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, op 6 mei 2008.
