

Rb Den Haag, 24 augustus 2009, Horren.com v Interhor



AUTEURSRECHT – PROCESRECHT

Ex parte bevel en bewijsbeslag

- [De voorzieningenrechter stelt vast dat voorschands als uitgangspunt kan worden genomen dat de door Horren.com op haar website geplaatste productpresentatiefilm, de algemene voorwaarden en de privacy statement auteursrechtelijk beschermde werken zijn, zoals ook door Horren.com is gesteld. Op grond van hetgeen door Horren.com bij verzoekschrift naar voren is gebracht is bovendien aannemelijk dat het auteursrecht op deze werken bij Horren.com berust.](#)

2.7. De voorzieningenrechter stelt voorts vast dat de filmbeelden en -teksten die door gerekwestreerden op de website www.horren.biz zijn geplaatst op een groot aantal punten overeenkomst vertonen met de productpresentatiefilm van Horren.com. De beelden en de tekst die op laatstgenoemde website zijn gebruikt zijn weliswaar niet één op één overgenomen van de film van Horren.com, de algemene indruk die door de films wordt gewekt komt evenwel in belangrijke mate overeen, onder meer door de opbouw van de films, de cameravoering en het gebruik van bepaalde tekstfragmenten. Om die reden is naar voorlopig oordeel sprake van ontlening door gerekwestreerden. Nu bovendien sprake is van openbaarmaking in de zin van artikel 12 AW van de films door plaatsing op de website www.horren.biz. voor welke openbaarmaking de toestemming van Horren.com ontbreekt, concludeert de voorzieningenrechter voorshands dat gerekwestreerden inbreuk maken op het auteursrecht van Horren.com.

2.8. Hetzelfde geldt voor de op www.horren.biz gebruikte algemene voorwaarden en de privacy statement. Deze teksten vertonen zeer grote overeenkomst met en zijn voor wat belangrijke delen betreft identiek aan de algemene voorwaarden en de privacy statement die door Horren.com worden gebruikt.

Vindplaatsen: LJN:

Rb Den Haag, 24 augustus 2009

(mr. G.R.B. van Peursem)

beschikking

Rechtbank 's-Gravenhage

Sector civiel recht

rekestnummer: KG RK 2009-2233

Beschikking van 24 augustus 2009

in de zaak van
de vennootschap onder firma ZOEM V.O.F., mede handelend onder de naam HORREN.COM, gevestigd te Rilland (gemeente Reimerswaal),
verzoekster,

advocaat: mr. M. Hafkamp te Hilversum,

tegen

1. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid Interhor-Horsystemen B.V.,

2. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid HORREN.BIZ B.V.,

beide gevestigd te Sint Joost (gemeente Echt-Susteren), gerekwestreerden.

Partijen worden hierna aangeduid als Horren.com, Interhor en Horren.biz.

1. Het verzoek

1.1 Op 20 augustus 2009 is bij het bureau algemene zaken van deze rechtbank ingekomen een verzoekschrift tot het treffen van een onmiddellijke voorziening zoals bedoeld in artikel 10 1ge lid 1 Rv, gecombineerd met een verzoek tot het leggen van diverse beslagen.

1.2 De griffier heeft op 20 augustus 2009 een telefonisch onderhoud met de advocaat van Horren.com gehad en heeft haar in de gelegenheid gesteld het verzoekschrift nader toe te lichten. De advocaat van Horren.com heeft geen nieuwe feiten en omstandigheden gesteld dan die in het verzoekschrift zijn vermeld. Het verzoekschrift is, voor zover van belang, hieronder opgenomen.

VERZOEK TOT HET LEGGEN VAN (revindicatoir) AUTEURSRECHTELIJK BESLAG (ART. 28 LID 2 B AUTEURSWET) ALSMEDE CONSERVATOIR BESLAG OP INFORMATIE (ART. 1619 B BRV), CONSERVATOIR BESLAG OP ROERENDE ZAKEN ALSMEDE TOT HET LEGGEN VAN CONSERVATOIR DERDENBESLAG OP BANKTEGOEDEN ALSMEDE TOT GEVEN VAN EEN EX PARTE BEVEL (ART. 1019 E BRV)

Aan de Voorzieningen rechter van de Rechtbank, sector Civiel, te Den Haag geeft te kennen:

VERZOEKSTER is:

de vennootschap onder firma, ZOEM v.o.f., mede handelende onder de naam "HORREN.com", gevestigd en kantoorhoudende te Rilland aan De Poort 79, 4411 PB, te dezer zake woonplaats kiezende te Hilversum, aan de Schuttersweg 8, 1217 PZ, ten kantore van de advocaat mw. mr. M. Hafkamp, die in deze zaak tot advocaat wordt gesteld;

GEREKWESTREERDEN zijn:

a) de besloten vennootschap Interhor-Horsystemen B.V. statutair gevestigd te Linne en kantoorhoudende te Sint Joost (gemeente Echt-Susteren) aan Op de Baant 3,6112 BA; b) de besloten vennootschap Horren.biz B.V., statutair gevestigd en kantoorhoudende te Sint Joost (gemeente Echt-Susteren) aan Op de Baant 3, 6112 BA;

Samenvatting:
Bevoegdheid: gelet op art. 700 lid 1 BRv. is de Rechterbank Den Haag gekozen als bevoegde rechter. Dit omdat de gepleegde inbreuken op intellectuele eigendomsrechten van verzoekster door gerekwestreerden op het internet worden gemaakt en zich o.a. op de server(s) (gegevensdrager) van de service provider van gerekwestreerden bevinden. Die service provider (Prod. 7) is de eenaamszaak uit De Zijk (ZH) van Nij's Buurman, die handelt onder de namen BlueYellow en Cridea.

A. Verzoekster is uitsluitend rechthebbende op **auteursrechtelijk werken**; t.w. de originele en zelf vervaardigde product films, resp. algemene voorwaarden en privacy verklaring.
 B. Verzoekster is uitsluitend rechthebbende op de **handelsnaam Horren.com** en is houder van het **internet domein Horren.com**.
 C. Verzoekster verkoopt op internet **gelijke producten** als Gerekwestreerden: luchtdoorlatende en o.a. insectenwerende deur- en raamafsluitmiddelen. Gerekwestreerden zijn zustervennootschappen.
 D. Van het internetdomein "horren.biz" is Interhor-Horsystemen BV **houder en exploitant**.
 E. Van het internetdomein "horren.biz" is Horren.biz BV **mede-exploitant**.
 F. Zowel het internetdomein "horren.biz" als de handelsnaam "horren.biz" zijn **jonger** dan resp. het internet domein Horren.com en de handelsnaam Horren.com. Verwarring voor de consument is het gevolg ten opzichte van het oudere Horren.Com die vervolgens inkomsten derft en ook deels onherstelbare schade lijdt juist in een danig verzwaakte economie (vraagruimte) kleinere omzetten).
 G. Gerekwestreerde(n) plegen aldus **handelsnaaminbreuken** jegens het oudere Horren.Com.
 H. Gerekwestreerde(n) vertoont/vertonen voorts via internetdomein "horren.biz" genoemde werken, waardoor Gerekwestreerde(n) **plagiaat** pleegt/plegen, althans slaafs na boots/bootsen (6:162 BW).
 I. Gerekwestreerde(n) **misleidt/misleiden** de consument o.a. t.a.v. de productherkomst (6:194 BW).
 J. Het gedrag van Gerekwestreerde(n) verdient een **onmiddellijk verbod** en zekerheden via **beslag**.

De rechten van Verzoekster

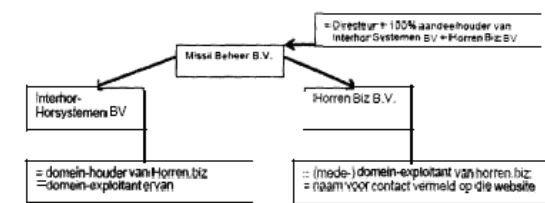
I. De onderneming van Verzoekster bestaat sinds januari 2005 (Productie¹). De handelsnamen Zoem en Horren.com worden door Verzoekster sinds 2007 gevoerd. Verzoekster drijft een onderneming in het maken en verkopen van horren voor ramen en deuren.
 2. Verzoekster biedt haar producten online te koop aan via de domeinnaam en corresponderende website www.horren.com.
 3. Verzoekster is de rechtmatige houder van de internet domeinnaam Horren.com sinds februari 2007, ook al blijkt uit de corresponderende internet domeinnaamregistratie van het in de USA gevestigde ".com" register (de zogenaamde "Who-is registry") dat de registratie uit april 2008 zou zijn (Productie²). De aankoopdatum blijkt uit de factuur d.d. 14 februari 2007 betreffende de koop van genoemde domeinnaam. Ook uit de printscreen van de website www.archive.org blijkt dat in 2007 de website van Verzoekster al actief was (Productie³). Het non-profit (overheids-)domein 'archive.org' archiveert feitelijk gebruik van domeinnamen en legt er websitebeelden van vast en ontsluit deze informatie in alle openbaarheid.
 4. Verzoekster laat op haar internet domeinnaam Horren.com haar website functioneren via een service provider. Verzoekster's website vertoont 'product presentatie films' om uit te leggen hoe haar producten (allerlei deur- en raamhorren) moeten worden gebruikt c.q. geïnstalleerd. Via het internet kunnen consumenten voorts op Verzoekster's website Horren.com overgaan tot de koop op afstand, te weten de overeenkomst op afstand die een consumentenkoop kan realiseren (art. 7:46a BW).
 5. Verzoekster heeft de teksten voor genoemde product presentatie films zelf opgesteld, zodat Verzoekster uitsluitend rechthebbende is in de zin van de Auteurswet.
 6. Verzoekster heeft tevens zelf de beeldopnamen voor de genoemde product presentatie films gemaakt, zodat

ook van deze werken Verzoekster de maker is en de uitsluitend rechthebbende in de zin van de Auteurswet.
 7. Verzoekster heeft als producent (ex art. 45d Auteurswet) geïnvesteerd in de even bedoelde filmproductie, zoals in het teksten opstellen, het samenstellen van de beelden en het in een aantrekkelijke maar ook originele redactie laten verschijnen van deze teksten en beelden. De tekst van onder andere genoemde product presentatie films is zelfs ingesproken door een derde, te weten een professionele partij, genaamd Siahaya Wepdiezijn.nl. Verzoekster heeft uiteraard de auteursrechten op de 'vertolking' per akte, zoals art. 2 lid 2 Auteurswet voorschrijft, overgedragen gekregen van Siahaya Wepdiezijn.nl (Productie⁴), gelet op art. 45d Auteurswet.
 8. Siahaya Wepdiezijn.nl is betaald voor haar diensten op haar factuur dd. 12 juli 2007 (Productie⁵).

De inbreuken van Gerekwestreerden

9. Verzoekster heeft tot haar verbazing moeten vaststellen dat op de website www.horren.biz inbreuk wordt gemaakt op bovengenoemde rechten van Verzoekster. Dit kennelijk sinds enige maanden, getuige de analyse uit juli 2009 van de historie van Gerekwestreerde, InterhorHorsystemen B.V. (Productie⁶), die de houder is van laatstgenoemde website sinds oktober 2008 (Productie⁷) en zij verkoopt al jaren horren, zij het onder een andere domeinnaam. - InterhorHorsystemen's domeinnaam "horren.biz" wordt door haar zustervennootschap Horren.biz BV (Producties⁸), gebruikt, nu dat commercieel gebruik blijkt uit de contactgegevens die de website www.horren.biz zelf toont (Productie⁹). Omdat Interhor-Horsystemen en Horren.biz BV dezelfde directeur en aandeelhouder kennen en beide horren verkopen aan de markt, ontstaat de indruk van een doublure sinds begin 2009 enerzijds en anderzijds dat Horren.biz BV mogelijk voornamelijk is opgericht om het schaderisico van zowel het plagiaat op de website horren.biz als de oneerlijke mededinging in de vorm van handelsnaaminbreuk te dragen.

VENNOOTSCHAPPELIJKE STRUCTUUR:



TOTAALBEELD	
Horren.biz	t.o.v. oudere Horren.com
• Handelsnaam	nagenoeg identiek + verwarrend + misleidend
• Internetdomein	identiek, alleen 'n andere 'top level extensie'
• Film tekst	= Film tekst
• Film beeld	= Film beeld
• Film redactie/presentatie	= Film redactie/presentatie
• Algemene voorwaarden	= Algemene voorwaarden
• Privacy statement	= Privacy statement

¹ Productie¹ KvK uittreksel v.o.t: van Verzoekster
² Productie² Who-is uittreksel domein www.horren.com
³ Productie³ Factuur domeinnaam d.d. 14 februari 2007 en printscreen archive.org

⁴ Productie⁴ Akte overdracht auteursrechten van Siahaya Wepdiezijn.nl aan Verzoekster d.d. 8 juli 2009.
⁵ Productie⁵ Factuur d.d. 12 juli 2007 van Siahaya Wepdiezijn.nl aan Verzoekster.
⁶ Productie⁶ KvK uittreksel Interhor-Horsystemen B.V.
⁷ Productie⁷ Who-is uittreksel domein www.horren.biz plus KvK uittreksel BlueYellow.
⁸ Productie⁸ KvK uittreksel Horren.biz B.V.
⁹ Productie⁹ Screenshot website www.horren.biz met contactgegevens Horren.biz B.V.

10. Ten eerste gebruiken Gerekwestreerden de handelsnaam Horren.biz. Dit komt sterk overeen met de oudere handelsnaam Horren.com van Verzoekster. Slechts de extensies .com en .biz zijn anders. Dit is misleidend VOOr de consument. Gerekwestreerden handelen in strijd met artikel 5 van de Handelsnaamwet. Elk van Gerekwestreerden pleegt een handelsnaaminbreuk jegens Verzoekster. De ene Gerekwestreerde Horren.biz BV door de handelsnaam Horren.biz te hanteren en de andere Gerekwestreerde Interhor-Hosystemen BV door de internet domeinnaam Horren.biz te hanteren c.q. te doen hanteren. Dit is onrechtmatig. Onnodig is door Gerekwestreerden het internetdomein Horren.biz geregistreerd resp. gebruikt. Het is slaafs nagebootst van Verzoekster. Door te kiezen voor Horren.biz dat nagenoeg identiek is aan de succesvolle domeinnaam van Verzoekster zoeken Gerekwestreerden de verwarringwekkende confrontatie bewust op, ook getuige het uitblijven van een inhoudelijke reactie op Verzoekster's sommaties.

11. Ten tweede vertoont de domeinnaam en corresponderende website www.horren.biz van Gerekwestreerden product presentatie films die zowel tekstueel als qua beelden identiek c.q. nagenoeg identiek zijn aan de genoemde product presentatie films van Verzoekster, waarbij ook de volgorde van teksten en beelden nagenoeg hetzelfde is. Gerekwestreerden hebben geen toestemming gekregen van de rechthebbende, Verzoekster, om haar product presentatie films te mogen gebruiken ofte kopiëren. Gerekwestreerden handelen aldus in strijd met de Auteurswet.

a. Het gaat onder andere om de product presentatie film betreffende de plissé hordeur getoond op de website www.horren.biz onder <http://www.horren.biz/products/6/-Plissé-hordeurbreed-max.-96-cm.html> resp. de film over ral-kleuren getoond onder <http://www.horren.biz/info/ral-kleuren/video/infomlatie-ral-systeem.html>.

b. De tekst en beelden van de gewraakte product presentatie film betreffende de plissé hordeur van Gerekwestreerden zijn opgenomen in (Productie¹⁰). De inbreukmakende versie van Gerekwestreerden is ter vergelijking geplaatst naast de originele versie van Verzoekster.

c. De tekst en beelden van de gewraakte film betreffende de ral-kleuren van Gerekwestreerden zijn getoond in (Productie¹¹). De inbreukmakende versie van Gerekwestreerden is geplaatst onder de originele versie van Verzoekster.

d. Verzoekster heeft de gewraakte films ook via video opname vastgelegd.

12. Hier is van belang om te noemen dat Verzoekster gekozen heeft voor een bepaalde volgorde van handelingen (redactie) in haar product presentatie films. Deze handelswijze is uniek. De wijze wijkt af van de manier van aanwijzingen geven door de meeste producenten

van hordeuren -en ramen. Gerekwestreerden kunnen zich aldus niet verschuilen achter een vertelwijze die louter functioneel zou zijn en geen enkele redactie zou verdragen. Verzoekster is juist op zoek gegaan naar haar eigen stijl en deze is thans door Gerekwestreerden overduidelijk gekopieerd, althans onnodig en slaafs nagebootst. Ook zijn de gewraakte product presentatie films uit dezelfde camerastand (hoek) opgenomen als de product presentatie films van Verzoekster, terwijl dit niet noodzakelijk is. Er is overeenstemming, althans overeenstemming in hoofdzaak in auteursrechtelijke zin, gelet op het totaalbeeld van de gewraakte product-films (tekst, beeld en gepresenteerde volgorde).

13. Ten derde is het Verzoekster opgevallen dat de "voorwaarden" en "privacy statement" op de website www.horren.biz van Gerekwestreerden, sterk overeenkomen met de algemene voorwaarden en privacy verklaring die staan op de website van Verzoekster en waarvan Verzoekster de auteur is. Ook dit is een inbreuk op de auteursrechten van Verzoekster, althans de geschriftenbescherming (art. 10 lid 1 sub I Auteurswet) c.q. langs de lijn van de slaafse nabootsing ex artikel 6: 162 Burgerlijk Wetboek. De gewraakte voorwaarden en privacy statement van Gerekwestreerden zijn in Productie¹² naast die van Verzoekster afgedrukt. Ook dit feit vestigt de gewraakte en ongeoorloofde ontlening door Gerekwestreerden en versterkt het totaalbeeld dat Gerekwestreerden in strijd met de eerlijke mededinging Verzoekster's succes zonder recht oftewel willen misbruiken.

14. Verzoekster heeft de deurwaarder verzocht om partij-neutraal een proces verbaal van Constatering op te stellen welke is bijgesloten als (Productie¹³).

15. Ten vierde: de totaalindruk die de Gerekwestreerden met de aan hen verweten gedragingen voorts oproepen is die van de misleidende mededeling ex art. 6: 194 BW voor de consument. Die leidt tot actuele en voortdurende afwerving van de goodwill die Verzoekster zorgvuldig in jaren heeft opgebouwd (1). In dat opzicht geldt in het bijzonder, maar niet uitsluitend de misleiding ten aanzien van (a) de aard, samenstelling, hoeveelheid, hoedanigheid, eigenschappen of gebruiksmogelijkheden van de producten van Verzoekster die Gerekwestreerden vertoont alsmede (b) de herkomst, (c) de aanleiding of het doel van de aanbieding; door derden uitgebrachte beoordelingen (zoals gepatenteerde producten van derden) ofgedane verklaringen, of de gebezigde vaktermen, technische bevindingen en de voorwaarden, waaronder goederen worden geleverd ofdiensten worden verricht, de omvang, inhoud of tijdsduur van de garantie, de identiteit, hoedanigheden, bekwaamheid of bevoegdheid en degene door wie, onder wiens leiding of toezicht of met wiens medewerking de goederen zijn of worden vervaardigd of aangeboden of de diensten worden verricht. Voor het bewijs van e.e.a. wordt verwezen naar Productie 12, ofschoon er omkering van bewijslast geldt ten laste van gerekwestreerden ex art. 6: 195 BW. 16. Het bovenstaande in oenschouw nemende, verwijt Verzoekster

¹⁰ Productie¹⁰ Tekst en beelden originele en inbreukmakende film plissé hordeur.

¹¹ Productie¹¹ Tekst en beelden originele en inbreukmakende film ral-kleuren.

¹² Productie¹² Originele en inbreukmakende voorwaarden en privacy statement.

¹³ Productie¹³ Proces verbaal van Constatering van de deurwaarder.

Gerekwestreerden dat zij zonder toestemming meeliften op het succes van Verzoekster. Het wordt Gerekwestreerden terecht verweten dat zij hun teksten, beelden en redactie van films van Verzoekster hebben ontleend alsmede een internet domeinnaam hebben gekozen welke identiek is terwijl voor de beschermbaarheid van handelsnamen een lage drempel voor onderscheidbaarheid geldt. Aldus maakt Verzoekster terecht aanspraak op haar uitsluitend recht te weten haar bij de KvK geregistreeerde handelsnaam Horren.com. Verzoekster stelt dat het gedrag van Gerekwestreerden onder deze omstandigheden volstrekt geen toeval mag heten maar doelbewust gedrag is. Verzoekster stelt dat Gerekwestreerden het kennelijke risico hebben genomen om snel en makkelijk geld te verdienen met plagiaat, met een handelsnaaminbreuk en de slaafs overgenomen niet ten opzichte van Verzoekster te onderscheiden internet domeinnaam. De gevraagde bevelen (tot staking van de namaak) zijn, naast beslagen (op informatie, goederen en geld) de snelste en meest adequate manier deze namaakhandel aan banden te leggen, waar een kort geding procedure c.q. reguliere bodemprocedure (ex art. 1019 i BRv.) pas weer later effect sorteren en juist daarom de wetsartikelen van 1019 BRv in 2007 in werking traden. Feit is dat Interhor-Horsystemen BV als exploitant van het inbreukmakende internet domein Horren.biz, zonder recht of titel aldus onrechtmatig profiteert van Verzoekster's reputatie en goodwill, welke beide zijn belichaamd in de handelsnaam en in de product presentatie films. Dit onrechtmatig profiteren kan bestaan in bijv. de levering van producten van Interhor-Horsystemen aan Horren.biz c.q. de verhuur van het domeinnaam Horren.biz door Interhor.Horsystemen aan Horren.biz BV c.q. doordat Interhor-Horsystemen installatiewerkzaamheden verricht voor Horren.biz e.d. Dit verklaart de noodzaak om bewijs vast te leggen welk bewijs anders waarschijnlijk wordt verwijderd, zodat Verzoekster maar schade aannemelijk moet maken c.q. er geen goede rechtspositie bij schadevergoedingsbewijs meer rest. Producten van Verzoekster zijn seizoensgebonden

17. De producten van Verzoekster zijn seizoensgebonden. De lente en zomer periode zijn bijzonder van belang omdat consumenten met name dan horren voor deuren en ramen kopen. Verzoekster loopt door de genoemde inbreuken verkopen mis. De consument komt bij de Gerekwestreerden uit, dit terwijl Verzoekster juist haar eigen stijl ter onderscheiding heeft ontwikkeld. Het is zonder meer aannemelijk dat Interhor-Horsystemen feitelijk haar zustersvenootschap en Gerekwestreerde Horren.biz BV ongeoorloofd doet profiteren door haar in staat te stellen juist in het hoogseizoen met geplagieerde middelen de onrechtmatige 'on-Hne' verkoopmethode te doen bezigen op een nageoeg identiek internet domein. Dit benadeelt actueel en voortdurend - in strijd met de eerlijke mededinging - de handel in dezelfde producten voor Verzoekster.

Sommatie

18. Op 13 juli 2009 heeft Verzoekster Gerekwestreerden via haar raadsman gesommeerd (Productie¹⁴)

- het voortdurende gebruik van de handelsnaam Horren.biz te staken en gestaakt te houden;

- het houderschap van internetdomein www.horren.biz over te dragen aan Verzoekster;

- de actuele en voortdurende inbreukmakende product presentatie films van de website www.horren.biz te verwijderen;

- het actuele en voortdurende gebruik van de inbreukmakende voorwaarden en privacy statement van de website www.horren.biz te verwijderen.

19. Hierbij zijn Gerekwestreerden gesommeerd de juridische kosten voor Verzoekster over te maken op de derdenrekening van Gravendeel Advocaten. Gerekwestreerden zijn in de sommatie gewezen op art. 1019h BRv. Deze vordering over kosten is opgelopen tot € 5.367,75 inclusief b.t.w. (Productie¹⁵). Dit wordt aangevuld met de te maken kosten voor (bewijs)beslag, overbetekening, de wachttijd voor de deurwaarder bij de service provider en de opslag van informatie bij de deurwaarder of bij een door hem aan te wijzen neutrale bewaarder: e.e.a. geschat en hier begroot op € 4.000,- ex. b.t.w.

20. Gerekwestreerden zijn gesommeerd een bedrag van in totaal € 3.000,- t.w. € 1.000,- voor de actuele en voortdurende handelsnaam inbreuk, € 1.000,- voor de voortdurende auteursrechtelijke inbreuk op de beelden, € 1.000,- voor de auteursrechtelijke inbreuk op de tekst ter vergoeding van de geschatte immateriële schade van Verzoekster over te maken op genoemde derdenrekening.

21. Gerekwestreerden zijn gesommeerd een bedrag van € 1.500,- ter vergoeding van de materiële schade van Verzoekster over te maken op genoemde derdenrekening. Dit bedrag en andere hier genoemde bedragen gelden met het voorbehoud in rechte later meer of anders te mogen vorderen.

22. Een inhoudelijke reactie van Gerekwestreerden is uitgebleven. De raadsman heeft getracht telefonisch contact te hebben met Gerekwestreerden en ook een voicemail ingesproken, dit heeft niet geleid tot enig contact anders dan de e-mail betreffende dit telefonisch contact, binnengekomen op 21 juli 2009 en geschreven door de heer Van Neer (Productie¹⁶).

Productvoorraden

23. Gerekwestreerden hebben het actuele en voortdurend bezit van productvoorraden die langs de genoemde gewraakte wijze worden verkocht, in het bijzonder horren voor deuren en ramen. Deze roerende zaken bevinden zich op het kantooradres van Gerekwestreerden of vermoedelijk in de directe omgeving van hun kantooradres te Sint Joost, gemeente Echt-Susteren.

24. Een bank in Nederland, mogelijk de Rabobank, vermoedelijk die (Rabo-) bank waar Gerekwestreerden statutair gevestigd is / zijn althans kantoor houdt / hou-

¹⁴ Productie¹⁴ Sommatiebrief van de raadsman van Verzoekster d.d. 13 juli 2009.

¹⁵ Productie¹⁵ Declaratie van de raadsman van Verzoekster.

¹⁶ Productie¹⁶ E.mail d.d. 21 juli 2009 van Gerekwestreerden.

den, met bankrekening nummer 132562235 heeft gelden, goederen en/of geldswaarden van Gerekwestreerde(n) onder zich en/of zal deze verkrijgen en/of is gelden, goederen en/of geldswaarden aan Gerekwestreerde(n) verschuldigd en/of zal dat worden, onder meer op genoemd bankrekeningnummer.

Beslag onder Gerekwestreerden en derden-bankbeslag

25. Verzoekster heeft recht en belang haar voornoemde vorderingen onder punten 18, 19 en 20 van dit beslagrekest door een conservatoir beslag op banktegoeden alsmede op de roerende zaken van Gerekwestreerden te verzekeren, daar er ten aanzien van deze zaken gegronde vrees voor verduistering aanwezig is, bestaande uit onttrekking van verhaal. Het derdenbeslag onder een bank wordt mede aan U.E.A. gevraagd, gelet op de gevraagde verlopen hierna. Auteursrechtelijk beslag, beslag onder service-provider (art. 27a, 28 Auteurswet).

26. Tevens heeft Verzoekster recht en belang bij haar voornoemde vorderingen om op grond van art. 27a en 28 lid 2b Auteurswet uw verlof te verzoeken voor beslag op gelden, verkregen uit de inbreuken.

Beslag op informatie, beslag onder service-provider (art. 10/9 b Brv)

27. Dit verzoek aan U.E.A. wordt gecombineerd met bewijsbeslag op informatie onder de serviceprovider van het domein Horren.biz aangaande het internetverkeer. Dit opdat in het kader van bewijsvoering de omvang van de verweten gedragingen kan worden gekwantificeerd en gekwalificeerd. En die informatie is vermoedelijk niet bij Gerekwestreerden aanwezig, maar eerder te verwachten bij haar service provider. Voor het gevraagde type auteursrechtelijk beslag ter staking van de gestelde inbreuk eist de wet geen spoedeisend belang, aangezien het revindicatoir wordt opgeëist. Maar het ligt voor de hand dat er gevaar (art. 1019 b lid 3 BRv.) voor verduistering van de informatie is c.q. gevaar voor verlies van bewijs bestaat, aangezien het domein en de website van Gerekwestreerde Interhor-Horsystemen, dan wel het gebruik van dat domein en die website door Gerekwestreerde Horren.biz BV, een belangrijke factor voor informatie vormt. En dit kan weer van belang zijn ter bepaling van de schade, de winstafdracht en rekening en verantwoording ex art. 27a Auteurswet. Door betekening van het beslagexploot door de deurwaarder bij de service provider dient de service provider, hetzij op papier, hetzij op cd rom of usb-stick, per direct de internetverkeersgegevens van het domein Horren.biz over de periode van 2009 tot de dag van betekening te verstrekken, dit gelet op art. 1019b lid 2 BRv. waarbij de opslagmedia eigendom zijn van de deurwaarder(s). Dit is een handeling van de service provider waarop de deurwaarder aldaar kan wachten. Uitdrukkelijk verzoekt Verzoekster U.E.A. hierbij niet eerst Gerekwestreerden of de service provider te horen, aangezien de betrokken informatie dan mogelijk zal worden verwijderd en beslag geen effect meer sorteert. Het domein horren.biz wordt gehost door service-provider BlueYellow, Beeklaan 7, De Zijl, 2191 AA, reeds vermeld in de 'Samenvatting' (Productie 7).

Beslag op informatie onder Gerekwestreerden (art. 843a Brv. j° 1019b Brv.)

28. Verzoekster heeft voorts recht en spoedeisend belang tot het verkrijgen van verlof tot conservatoir bewijsbeslag op informatie onder Gerekwestreerden zoals omzet-gegevens, prijs en marges afte geven aangaande de gewraakte koop-op-afstand die via de horren.biz website is gerealiseerd in 2009, dit ter bepaling van de schade c.q. winstafdracht ex art. 27a, 28 Auteurswet.

Ex parte bevel

29. Verzoekster heeft daarnaast recht en belang tot het verkrijgen van een bevel ex art. 1019e Brv., jegens Gerekwestreerden inhoudende een verbod de voortdurende inbreukmakende product presentatie films, voorwaarden en privacy statement te tonen op de website horren.biz of elders, alsmede ter stopzetting van de voortdurende misleiding van de consument die surfend op internet feitelijk Gerekwestreerde(n) aanziet / aanzien voor Verzoekster. Het bevel dient te worden versterkt met een dwangsom.

Spoedeisend belang

30. Verzoekster heeft een spoedeisend belang voor het verkrijgen van het bevel. Zoals aangegeven in punt 16 van dit beslagrekest is het nu hoogseizoen voor de verkoop van de producten van Verzoekster. Juist op dit moment wordt Verzoekster commercieel geraakt door het meeliften van Gerekwestreerden op haar succes en dreigt onherstelbare schade op te treden, althans treedt er feitelijk onherstelbare schade op omdat kandidaat-kanten en klanten die op internet zoeken naar Horren.com zonder meer althans heel makkelijk bij Horren.biz uitkomen, waardoor (mogelijke) omzet bij Verzoekster wegvalt en die omzet bij Horren.biz wordt gemaakt en aldus de omvang van de verweten gedragingen zal toenemen en enkel het onmiddellijk en daadkrachtig optreden via (bewijs- en verhaals-) beslag en bevel tot staking van e.e.a. werkelijk effect sorteert. Ook het risico op het wegmaken of niet-bijhouden van enige bedrijfsadministratie ter zake de verweten handelingen rechtvaardigt snel optreden en rechtvaardigt beslag op dergelijke informatie. Dit geldt des te sterker nu Gerekwestreerden gesommeerd werden maar hieraan geen gehoor gaven.

31. Omdat Gerekwestreerde Interhor-Horsystemen ook via een andere website t.w. interhor.nl horren verkoopt, en dat alternatieve verkoopkanaal niet inbreukmakend is, behouden Gerekwestreerden Interhor-Horsystemen en haar zustervenootschap Horren.biz daar in beginsel wel de mogelijkheid tot het tonen c.q. de verkoop van producten, behoudens voor zover beslagen uit hoofde van de hier beschreven inbreuken op Verzoekster's intellectuele eigendommen kunnen worden gelegd.

Buitengerechtigde en gerechtelijke kosten

32. Verzoekster vordert vergoeding van de kosten en te maken kosten ex art. 1019h BRv. alsmede op grond van art. 28 lid 4 Auteurswet aangaande deze zaak.

MITSDIEN: dat Verzoekster, U Edelachtbare Voorzieningenrechter bij de Rechtbank Den Haag, verzoekt om uitvoerbaar bij voorraad op de minuut,

1. de hoogte van de vordering van Verzoekster voorlopig te begroten op € 13.867,75 (ZEGGE: dertien

duizend achthonderd zeven en zestig euro en vijf en zeventig cent), althans een door U.E.A. passend geacht bedrag, en Verzoekster te vergunnen om ter verzekering van het verhaal

a. conservatoir beslag te leggen op de hiervoor omschreven roerende zaken van Gerekwestreerden;

b. conservatoir derdenbeslag te doen leggen onder bovengenoemde bank c.q. banken mede vanwege art. 27a, 28 lid 2b Auteurswet en 1019h Brv;

c. bewijsbeslag door de deurwaarder te doen leggen op boekhoudkundige gegevens van de onder Gerekwestreerden behaalde omzet, aantallen, typen horren alsmede de prijs en marges ervan dit aangaande de gewraakte koop-op-afstand die via de horren.biz website is gerealiseerd in 2009 tot één dag voor de beslaglegging, alsmede de prijs die InterhorHorsystemen als houder van het domein horren.biz ontvangt van Horren.biz BV welke laatste het domein horren.biz gebruikt;

d. alsmede Verzoekster te vergunnen, bewijsbeslag op informatie bestaande uit internetverkeersgegevens (aantallen bezoekers, tijdstippen, eventueel aankoopgegevens en informatieverzoeken) te doen leggen onder Gerekwestreerden c.q. de Service provider met bepaling dat de resultaten ervan op één of meerdere media zoals hierboven aangegeven door de deurwaarder worden bewaard, dan wel bij een door de deurwaarder aan te wijzen neutrale bewaarder op kosten van Gerekwestreerden en het bewaarde bewijs alleen op instructie van de rechter kan worden ingezien aan daartoe bepaalde personen C.q. partijen;

2. Gerekwestreerden te bevelen zich op het moment van het exploiteren van dit verlot c.q. bevel door de deurwaarder zich binnen 24 uur te onthouden

a. de inbreukmakende product presentatie films en

b. de geplagieerde (contracts-) voorwaarden en

c. privacy statement te tonen op de website van www.horren.biz of elke andere plaats op het internet of elders,

d. met de bepaling dat de 24 uur eindigt op een werkdag;

e. met de bepaling dat Gerekwestreerde InterhorHorsystemen BV binnen genoemde 24 uur aan haar service-provider per gefaxte brief ofe-mail ondubbelzinnig te kennen geeft de hierboven onder 2a, 2b en 2c genoemde punten onmiddellijk op de website Horren.biz ongedaan te maken, zodanig dat in genoemde 24 uur de ongedaanmaking het bedoelde effect sorteert, en dat, bij gebreke van splitsbaarheid van die informatie, de gehele website niet langer op het internet zal worden vertoond, ongeacht enig verweer van de serviceprovider zelve;

f. met de bepaling dat Gerekwestreerde InterhorHorsystemen BV van de hierboven onder '2 e' genoemde brief c.q. e-mail aan de raadvrouw van Verzoekster een goed leesbare kopie van de brief c.q. email zal zenden op faxnummer 035-6280065 binnen genoemde 24 uur; en;

3. Gerekwestreerde te veroordelen tot het verbeuren van een dwangsom van € 5.000 (zegge: vijfduizend euro) voor iedere dag of gedeelte daarvan, uitsluitend ter keuze van Verzoekster, dat Gerekwestreerde(n) de on-

der 2 bedoelde bevelen geheel of gedeeltelijk overtreedt/overtreden, althans een in goede justitie door U.E.A. te bepalen dwangsom tot een maximale hoogte van € 50.000,- en/of;

4. te bepalen dat de termijn waarbinnen Verzoekster, na beslaglegging de eis in hoofdzaak tegen Gerekwestreerden dient in te stellen, 31 dagen is na eerste beslaglegging en/of eerste betekening van het bevel, gelet op art. 1019 i Brv. j° 700 lid 3 Brv.

2. De beoordeling

Bevoegdheid verbod ex artikel 1019 e Rv

2.1. De voorzieningenrechter is krachtens artikel 102 Rv bevoegd om kennis te nemen van het verzoek gedaan op grond van artikel 1019e Rv (in het verzoekschrift weergegeven onder 2. van het petitum), aangezien gerekwestreerden de beelden en teksten waarop Horren.com auteursrecht stelt te hebben via het internet openbaar maken op een op Nederland gerichte website en het gestelde schadebrengende feit zich derhalve mede in het arrondissement 's-Gravenhage voordoet.

Bevoegdheid bewijsbeslag ex artikel 1019b R

2.2. De voorzieningenrechter is krachtens artikel 700 lid 1 j° 1019b Rv bevoegd om kennis te nemen van het in het verzoekschrift onder I.d. (tweede deel) weergegeven verzoek tot het leggen van bewarend bewijsbeslag onder BlueYellow, de serviceprovider van gerekwestreerden, aangezien deze serviceprovider is gevestigd in De Zilk (gemeente Noordwijkerhout) en de beslagobjecten zich derhalve in het arrondissement 's-Gravenhage bevinden.

Bevoegdheid overige beslagen

2.3. De voorzieningenrechter is niet bevoegd om kennis te nemen van de overige verzoeken van Horren.com, aangezien het (derden)beslagen betreft op roerende zaken, banktegoeden en informatie die zich niet in het arrondissement 's-Gravenhage bevinden.

Inbreuk op het auteursrecht van Horren.com

2.4. De voorzieningenrechter stelt vast dat zowel Interhor en Horren.biz betrokken zijn bij het aanbieden van horren via de website www.horren.biz. Eerstgenoemde vennootschap is geregistreerd als houdster van de domeinnaam. Voor wat Horren.biz betreft is niet alleen op grond van de naam van deze vennootschap, maar ook gezien de gegevens in het handelsregister aannemelijk dat zij handelt via genoemde website. Gezien de adressen bestuurdersgegevens en de aard van de activiteiten van beide ondernemingen is daarnaast voldoende aannemelijk dat er op dit gebied sprake is van samenwerking tussen beide vennootschappen.

2.5. Horren.com heeft, als producties 10 en 12 bij haar verzoekschrift, een weergave van tekst en beelden van de productpresentatiefilms van haarzelf en die van Horren.biz en van de algemene voorwaarden en de privacy statement van haarzelf en die van gerekwestreerden overgelegd op basis waarvan zij de overeenkomsten tussen de verschillende uitingen duidelijk heeft gemaakt.

2.6. De voorzieningenrechter stelt vast dat voorshands als uitgangspunt kan worden genomen dat de door Hor-

ren.com op haar website geplaatste productpresentatiefilm, de algemene voorwaarden en de privacy statement auteursrechtelijk beschermde werken zijn, zoals ook door Horren.com is gesteld. Op grond van hetgeen door Horren.com bij verzoekschrift naar voren is gebracht is bovendien aannemelijk dat het auteursrecht op deze werken bij Horren.com berust.

2.7. De voorzieningenrechter stelt voorts vast dat de filmbeelden en -teksten die door gerekwestreerden op de website www.horren.biz zijn geplaatst op een groot aantal punten overeenkomst vertonen met de productpresentatiefilm van Horren.com. De beelden en de tekst die op laatstgenoemde website zijn gebruikt zijn weliswaar niet één op één overgenomen van de film van Horren.com, de algemene indruk die door de films wordt gewekt komt evenwel in belangrijke mate overeen, onder meer door de opbouw van de films, de cameravoering en het gebruik van bepaalde tekstfragmenten. Om die reden is naar voorlopig oordeel sprake van ontlening door gerekwestreerden. Nu bovendien sprake is van openbaarmaking in de zin van artikel 12 AW van de films door plaatsing op de website www.horren.biz. voor welke openbaarmaking de toestemming van Horren.com ontbreekt, concludeert de voorzieningenrechter voorshands dat gerekwestreerden inbreuk maken op het auteursrecht van Horren.com.

2.8. Hetzelfde geldt voor de op www.horren.biz gebruikte algemene voorwaarden en de privacy statement. Deze teksten vertonen zeer grote overeenkomst met en zijn voor wat belangrijke delen betreft identiek aan de algemene voorwaarden en de privacy statement die door Horren.com worden gebruikt.

2.9. Gelet op hetgeen in het verzoekschrift onder randnummer 30. is aangevoerd, is voldoende aannemelijk dat uitstel onherstelbare schade voor Horren.com zou kunnen veroorzaken.

2.10. Op grond van het bovenstaande zal het verbod waarom Horren.com verzoekt worden toegewezen op de wijze zoals hierna is verwoord.

Bewijsbeslag ex artikel 1019b Rv

2.11 Het verlot tot het treffen van voorlopige maatregelen ter bescherming van bewijs ex artikel 1019b Rv kan worden gevraagd door degene die stelt houder van een intellectueel eigendomsrecht te zijn en die een inbreuk of een dreigende inbreuk op zijn recht voldoende aannemelijk kan maken. Naar voorlopig oordeel van de voorzieningenrechter heeft Horren.com voldoende aannemelijk gemaakt dat sprake is van inbreuk op haar auteursrecht. Tevens heeft Horren.com voldoende aangevoerd om te kunnen concluderen dat het nodig is de verzochte maatregelen te nemen zonder de wederpartij te horen.

2.12. De voorzieningenrechter zal ten laste van gerekwestreerden Horren.com verlot tot het leggen van conservatoir bewijsbeslag verlenen onder de serviceprovider BlueYellow, gevestigd aan de Beeklaan 7 in De Zilk (gemeente Noordwijkerhout) op (kopieën van) documenten en op informatie aanwezig op servers, computers of andere gegevensdragers, die betrekking hebben/heeft op de internetverkeersgegevens van het domein Horren.biz over de periode vanaf 1 januari 2009 tot de dag van betekening, teneinde bewijsmateriaal

met betrekking tot de gestelde inbreuk veilig te stellen. Met het oog op de bescherming van vertrouwelijke informatie wordt het verlot verleend onder de hierna te stellen voorwaarden.

3. De beslissing

De voorzieningenrechter:

3.1. beveelt Interhor en Horren.biz binnen 24 uur na betekening van deze beschikking iedere inbreuk op het auteursrecht van Horren.com te staken en gestaakt te houden en in het bijzonder te staken en gestaakt te houden het gebruik van de inbreukmakende productpresentatiefilms, algemene voorwaarden en privacy statement;

3.2. beveelt Interhor binnen 24 uur na betekening van deze beschikking haar serviceprovider per fax of email op te dragen onmiddellijk de onder 3.1 bedoelde werken van de website www.horren.biz te verwijderen, onder gelijktijdige toezending van een kopie van bedoelde fax of email aan de advocaat van Horren.com;

3.3. veroordeelt Interhor tot betaling van een dwangsom van € 5.000 voor iedere dag (een gedeelte van een dag daaronder begrepen) dat Interhor het onder 3.1 en/of onder 3.2 gegeven bevel overtreedt, met een maximum van € 50.000;

3.4. veroordeelt Horren.biz tot betaling van een dwangsom van € 5.000 voor iedere dag (een gedeelte van een dag daaronder begrepen) dat Horren.biz het onder 3.1 gegeven bevel overtreedt, met een maximum van € 50.000;

3.5. verleent verlot voor het leggen van conservatoir bewijsbeslag op (kopieën van) documenten en op informatie aanwezig op servers, computers of andere gegevensdragers, die betrekking hebben/heeft op de internetverkeersgegevens van het domein Horren.biz over de periode vanaf 1 januari 2009 tot de dag van betekening, welke documenten en informatie aanwezig of beschikbaar zijn in de vestiging van de serviceprovider BlueYellow aan de Beeklaan 7 in De Zilk (gemeente Noordwijkerhout), en om deze (kopieën van) documenten en informatie in bewaring te plaatsen bij een als bewaarder aan te stellen derde, en stelt de heer J. Sikkema, verbonden aan het in Hilversum gevestigde kantoor De Schout Intralegal Gerechtsdeurwaarders B.Y. aan als bewaarder;

3.6. bepaalt dat het de deurwaarder zal zijn toegestaan te worden vergezeld door een of meer deskundigen op het gebied van ICT, en bepaalt dat bedoelde deskundigen zullen worden gezocht in de kring van het bedrijf mProvement, gevestigd aan de Hoge Naarderweg 46 te (I217AG) Hilversum;

3.7. bepaalt dat bij de inbeslagneming en bewaring betrokken personen, zoals de deurwaarder, de ICT-deskundige(n) en de bewaarder(s), geen informatie omtrent de in beslag genomen documenten en informatie ter kennis mogen brengen aan Horren.com of derden en evenmin gelegenheid mogen geven tot inzage in onderzoek aan die documenten en informatie, behoudens toestemming van gerekwestreerden of nader rechterlijk bevel;

3.8. bepaalt de termijn bedoeld in artikel 1019i Rv op 31 dagen na dagtekening van deze beschikking;

3.9. verklaart deze beschikking tot zover uitvoerbaar bij voorraad;

3.10. wijst het meer of anders verzochte af;

3.11. bepaalt dat Horren.com dit bevel, alsmede de bij het verzoekschrift behorende producties, aan Interhor en Horren.biz zal doen betekenen, alsmede het bewarend bewijsbeslag zal doen leggen uiterlijk woensdag 26 augustus 2009 om 17.00 uur;

3.12. bepaalt dat voor het geval Interhor en/of Horren.biz de opheffing van dit verbod en dit beslag willen vorderen, de voorzieningenrechter daartoe tijd heeft gereserveerd op vrijdag 4 september 2009 om 10.00 uur en bepaalt voorts dat Interhor en Horren.biz, indien zij van de gereserveerde dag en uur gebruik willen maken, uiterlijk op vrijdag 28 augustus 2009 om 16.00 uur de dagvaarding zullen doen betekenen en een kopie van de uitgebrachte dagvaarding zullen indienen ter griffie van de Unit Kort Geding van de Sector Civiel deze rechtbank, eveneens uiterlijk op vrijdag 28 augustus 2009 om 16.00 uur.

Deze beschikking is gegeven door mr. G.R.B. van Peurseem en in het openbaar uitgesproken op 24 augustus 2009 in het bijzijn van de griffier mr. R.P. Soullié.
