

Vzgr Rb Den Haag, 5 februari 2010, Zodiac



MERKENRECHT – PROCESRECHT

Toewijzing ex parte verbod en bewijsbeslag

- Verbod

2.3. De in het verzoekschrift onder I opgenomen voorlopige maatregel - kort gezegd:

een inbreukverbod - zal worden toegestaan zoals hierna is verwoord, versterkt met dwangsommen, met dien verstande dat zal worden bepaald dat de dwangsommen vatbaar zullen zijn voor matiging door de rechter. De termijn bedoeld artikel 1019i Rv zal met betrekking tot het verbod worden bepaald op zes maanden na dagtekening van deze beschikking.

- Het verbod zal worden verleend naast na te noemen conservatoir beslag tot afgifte c.q. levering en conservatoir derdenbeslag, nu verzoeksters aannemelijk hebben gemaakt dat gerekwestreerde de verhandeling kan voortzetten door nieuwe inkoop en aanvoer van inbreukmakende producten.

- Beslagen

2.4. De in het verzoekschrift onder III en IV opgenomen voorlopige maatregelen - kort gezegd: conservatoir beslag tot afgifte c.q. levering respectievelijk conservatoir bewijsbeslag op documenten - zullen worden toegestaan. Met het oog op de bescherming van vertrouwelijke informatie, wordt, op grond van artikel 1019b lid 4 Rv, het verlot verleend onder de in het dictum gestelde voorwaarden. De termijn bedoeld in artikel 700 lid 3 Rv zal met betrekking tot deze beslagen worden bepaald op vier weken na betekening van beslag. De in het verzoekschrift onder VII opgenomen voorlopige maatregel - kort gezegd: conservatoir derdenbeslag - zal worden toegestaan.

Vindplaatsen

Vzgr Rb Den Haag, 5 februari 2010

(Chr.AJ.F.M. Hensen)

beschikking

RECHTBANK 's-GRAVENHAGE

Sector civiel recht

rekestnummer: KG RK 10-0291

Beschikking van 5 februari 2010

in de zaak van

1. de rechtspersoon naar vreemd recht ZODIAC INTERNATIONAL S.A.S.U., gevestigd te Parijs, Frankrijk,

2. de rechtspersoon naar vreemd recht AVON MARINE LTD, gevestigd te Dafen, Groot-Brittannië, verzoeksters,

advocaat: mr. J..P. van den Brink te Amsterdam, tegen

de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid NK, gevestigd te [...], gerekwestreerde.

Verzoeksters worden hierna afzonderlijk ook aangeduid als Zodiac en Avon, gerekwestreerde als NK. De zaak wordt voor verzoeksters behandeld door mr. J.P. van den Brink, voornoemd, en mr. S.C. van Loon, eveneens advocaat te Amsterdam.

1. Het verzoek

1.1. Op 5 februari 2010 is bij het bureau algemene zaken van deze rechtbank ingekomen een verzoekschrift houdende een verzoek een bevel uit te vaardigen zonder oproeping van gerekwestreerde om een dreigende inbreuk op rechten van intellectuele eigendom te voorkomen ex artikel 1019e van het Wetboek van Burgerlijke Rechtsvordering (hierna: Rv), tevens verzoek tot het (doen) leggen van conservatoir bewijsbeslag ex artikel 1019b-c Rv en conservatoir derdenbeslag ex artikel 718 Rv. Aan het verzoekschrift zijn de bijlagen 1 t/m 8 gehecht.

1.2. Het verzoekschrift is - voor zover thans van belang - hieronder opgenomen [Zie hierna, Red. IEPT]

2. De beoordeling

Bevoegdheid

2.1. Gelet op de vestigingsplaats van gerekwestreerde in Nederland is de voorzieningenrechter rachtens het bepaalde in de artikelen 95 lid 1, 96 aanhef en onder a en 7 lid 1 van de Verordening (EG) 207/2009 van de Raad van 26 februari 2009 inzake et Gemeenschapsmerk (hierna te noemen: "GMVo") jo artikel 3 van de Uitvoeringswet EG-verordening inzake het Gemeenschapsmerk bevoegd om van het verzoek kennis te nemen, nu dat is gebaseerd op de Gemeenschapsmerken van verzoeksters. De vordering gegrond op het Beneluxmerk is hieraan connex, bovendien worden van NK afkomstige inbreukmakende producten door haar afnemers via het internet ook in dit arrondissement aangeboden. De bevoegdheid van deze voorzieningenrechter strekt zich om die reden ook uit tot in andere arrondissementen.

Inbreuk

2.2. De voorzieningenrechter oordeelt dat voorshands voldoende aannemelijk is gemaakt dat bepaalde, in het lichaam van het verzoekschrift nader omschreven boten voorzien van (Gemeenschaps)merken van verzoeksters (hierna aangeduid als: "Zodiac-boten"), door gerekwestreerde in Nederland worden aangeboden en verkocht. Om die reden is naar voorlopig oordeel sprake van voldoende (dreiging van) inbreuk op die merken. Gelet op hetgeen in het verzoekschrift is aangevoerd onder het kopje "Onherstelbare schade", randnummers 18 en 19 is tevens voldoende aannemelijk dat ex parte behande-

ling is aangewezen en dat uitstel ten gevolge van de behandeling van de zaak op tegenspraak onherstelbare schade voor verzoeksters zal veroorzaken. Het verzoek om een inbreukverbod zal gelet op het vorenstaande worden toegewezen op de wijze zoals hierna is verwoord.

Verbod

2.3. De in het verzoekschrift onder I opgenomen voorlopige maatregel - kort gezegd:

een inbreukverbod - zal worden toegestaan zoals hierna is verwoord, versterkt met dwangsommen, met dien verstande dat zal worden bepaald dat de dwangsommen vatbaar zullen zijn voor matiging door de rechter. De termijn bedoeld artikel 1019i Rv zal met betrekking tot het verbod worden bepaald op zes maanden na dagtekening van deze beschikking. Het verbod zal worden verleend naast na te noemen conservatoir beslag tot afgifte c.q. levering en conservatoir derdenbeslag, nu verzoeksters aannemelijk hebben gemaakt dat gerekwestreerde de verhandeling kan voortzetten door nieuwe inkoop en aanvoer van inbreukmakende producten.

Beslagen

2.4. De in het verzoekschrift onder III en IV opgenomen voorlopige maatregelen - kort gezegd: conservatoir beslag tot afgifte c.q. levering respectievelijk conservatoir bewijsbeslag op documenten - zullen worden toegestaan. Met het oog op de bescherming van vertrouwelijke informatie, wordt, op grond van artikel 1019b lid 4 Rv, het verlot verleend onder de in het dictum gestelde voorwaarden. De termijn bedoeld in artikel 700 lid 3 Rv zal met betrekking tot deze beslagen worden bepaald op vier weken na betekening van beslag. De in het verzoekschrift onder VII opgenomen voorlopige maatregel - kort gezegd: conservatoir derdenbeslag - zal worden toegestaan.

2.5. De gevorderde uitvoerbaar bij voorraadverklaring zal worden toegewezen.

3. De beslissing

De voorzieningenrechter:

3.1. beveelt gerekwestreerde onmiddellijk na betekening van deze beschikking de in het verzoekschrift omschreven inbreuken op de merkrechten van verzoeksters te staken en gestaakt te houden en met name zich te onthouden van het aanbieden en verhandelen van opblaasboten waarop de merken van verzoeksters zonder toestemming van verzoeksters zijn aangebracht;

3.2. veroordeelt gerekwestreerde tot betaling aan verzoeksters van een onmiddellijk opeisbare dwangsom van €50.000,= voor iedere dag of gedeelte van een dag dat gerekwestreerde in strijd handelt met het in 3.1. genoemde bevel, dan wel uitsluitend ter keuze van verzoeksters -, een dwangsom van €5.000,= voor ieder individueel inbreukmakend product, ten aanzien waarvan, respectievelijk waarmee gerekwestreerde in strijd handelt met het in 3.1. genoemde bevel;

3.3. bepaalt dat de dwangsom vatbaar zal zijn voor matiging door de rechter, voor zover handhaving daarvan naar maatstaven van redelijkheid en billijkheid onaanvaardbaar zou zijn, in aanmerking genomen de mate waarin aan de beschikking is voldaan, de ernst van de

overtreding en de mate van verwijtbaarheid van de overtredering;

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

3.5. verstaat dat verzoeksters dit bevel, alsmede de bij het verzoekschrift behorende producties, aan gerekwestreerde zullen doen betekenen uiterlijk maandag 8 februari 2010 om 17.00 uur;

3.6. bepaalt dat voor het geval gerekwestreerde de opheffing van dit verbod willen vorderen, de voorzieningenrechter daartoe tijd heeft gereserveerd op woensdag 17 februari 2010 om 14.00 uur en bepaalt voorts dat gerekwestreerde, indien zij van de gereserveerde dag en uur gebruik wil maken, uiterlijk op donderdag 11 februari 2010 om 16.00 uur de dagvaarding zullen doen betekenen en een kopie van de uitgebrachte dagvaarding zullen indienen ter griffie van de Afdeling Kort Geding van de Sector Civiel van deze rechtbank, eveneens uiterlijk op donderdag 11 februari 2010 om 16.00 uur;

3.7. verleent verzoeksters verlot om conservatoir beslag tot afgifte c.q. levering te leggen op de exemplaren van de in het verzoekschrift omschreven inbreukmakende Zodiac-boten zich bevindende onder NK.

3.8. verleent verzoeksters verlot tot het leggen van conservatoir bewijsbeslag op alle documenten, waaronder het relevante deel van de administratie, alsmede elektronische gegevensdragers, die op de inbreuken betrekking hebben of zouden kunnen hebben, onder NK.

3.9. bepaalt dat de deurwaarder die het onder 3.8. bedoelde bewijsbeslag zal leggen, ten spoedigste nadat het beslag is gelegd, al dan niet in samenwerking met een terzake deskundige, (digitale) kopieën zal maken van bedoelde documenten en deze kopieën in gerechtelijke bewaring zal nemen, terwijl de oorspronkelijke documenten terstond na het maken van kopieën aan de desbetreffende gerekwestreerde dienen te worden teruggegeven;

3.10. bepaalt, in afwijking van artikel 443 lid 2 jo 702 lid I jo I019c Rv, dat verzoeksters, noch vertegenwoordigers van verzoeksters bij de inbeslagneming en inbewaringgeving tegenwoordig mogen zijn;

3.11. bepaalt dat bij de inbeslagneming en bewaring betrokken personen, zoals de deurwaarder, geen informatie omtrent de in beslag genomen zaken ter kennis mogen brengen aan verzoeksters of derden en evenmin gelegenheid mogen geven tot inzage in of onderzoek aan die zaken, behoudens toestemming van gerekwestreerde of nader rechterlijk bevel;

3.12. bepaalt dat de kosten van het beslag, de bewaring en de overeenkomstig het bepaalde in 3.9. ingeschakelde personen, vooralsnog ten laste van verzoeksters komen;

3.13. verbindt aan het beslagverlot de voorwaarde dat de eis in de hoofdzaak wordt ingesteld binnen vier weken nadat verzoeksters een afschrift van het procesverbaal hebben ontvangen;

3.14. verleent verzoeksters verlot tot het leggen van conservatoir derdenbeslag op alle gelden, geldswaarden en/of zaken, niet zijnde registergoederen, die de vol-

gende instellingen onder zich hebben en/of zullen verkrijgen van gerekwesterde en/of aan haar verschuldigd zullen worden: de naamloze vennootschap ING Bank N.V., gevestigd aan het Bijlmerplein te Amsterdam; de naamloze vennootschap ABN AMRO Bank N.V., gevestigd aan de Gustav Mahlerlaan 10 te Amsterdam; de coöperatie Rabobank Randmeren U.A., gevestigd aan de Hoofdweg 3 te Harderwijk; en bepaalt dat dit beslag maximaal drie keer mag worden herhaald tot uiterlijk twaalf weken na dagtekening van deze beschikking; 3.15. verklaart onderdelen 3.1. tot en met 3.14. van deze beschikking uitvoerbaar bij voorraad; 3.16. wijst het meer of anders verzochte af.

Deze beschikking is gegeven door mr. Chr.A.J.F.M. Hensen, voorzieningenrechter, en in het openbaar uitgesproken op 5 februari 2010 in aanwezigheid van de griffier mr. R.P. Soullié.
