

vonnis

RECHTBANK GELDERLAND

Team kanton en handelsrecht

Zittingsplaats Arnhem

zaaknummer / rolnummer: C/05/272365 / HA ZA 14-588

Vonnis van 24 juni 2015

in de zaak van

de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid

DP PRODUCTS B.V.,

gevestigd te Eindhoven,

eiseres,

advocaat mr. G.J. van de Kamp te Arnhem,

procesadvocaat mr. F.A.M. Knüppe te Arnhem,

tegen

DE GROOT,

mede handelend onder de naam Magro-service,

wonende en kantoorhoudende te Vledder, gemeente Westerveld,

gedaagde,

advocaat mr. L.C. van der Veer te Meppel.

Partijen zullen hierna DP Products en De Groot genoemd worden.

1. De procedure

1.1. Het verloop van de procedure blijkt uit:

- het tussenvonnis van 24 juni 2015
- het proces-verbaal van comparitie van 26 februari 2015
- de akte van DP Products van 25 maart 2015
- de akte van De Groot van 22 april 2015.

1.2. Ten slotte is vonnis bepaald.

2. De feiten

2.1. DP Products is een onderneming die als activiteiten in het uittreksel van het handelsregister van de kamer van koophandel heeft vermeld: - webportals en - gespecialiseerde detailhandel via postorder en internet in overige non-food. Bestuurder van DP Products is Magan Holding B.V., waarvan de heer [naam] bestuurder is. DP Products verkoopt onder meer wifi antennes (bijvoorbeeld voor op caravans en boten) onder de naam PowerWifi, welke naam sedert mei 2011 door DP Products wordt gebruikt.

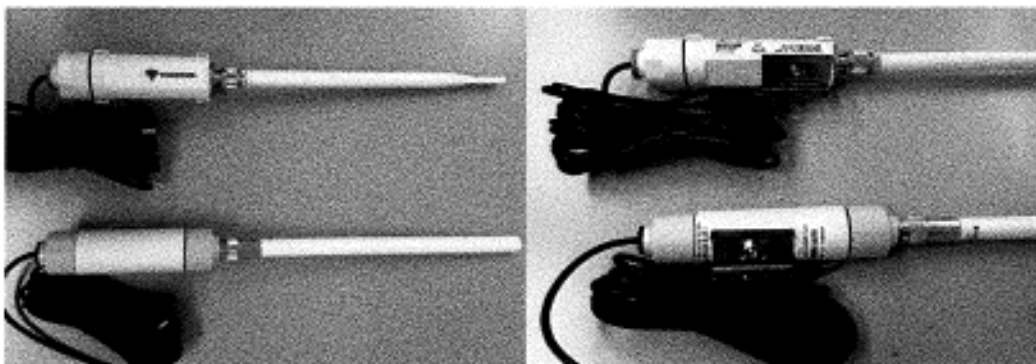
Deze verkoop vindt onder meer plaats via de website www.powerwifi.nl en www.powerwifi.eu, alsmede via groothandels, watersportwinkels en kampeerswinkels (zowel online als fysiek). Deze websites zijn niet vermeld in het uittreksel van het handelsregister.

2.2. De Groot heeft een eenmanszaak en handelt onder de naam Magro-Service en Power Wifi. Als activiteiten van Magro-Service zijn in het uittreksel van het handelsregister van de kamer van koophandel onder meer vermeld: adviesbureau voor telecom en satellietontvangst, verkoop van telecomapparatuur via internet en communicatiemiddelen voor camper, caravan en boot. De Groot houdt zich ook bezig met de verkoop van wifi antennes.

2.3. DP Products verkoopt onder meer de USB buitenantenne met typenummer AOU 2410 (die in opdracht voor DP Products door Alcon Technology Corporation is vervaardigd) onder de naam PowerWifi-antenne 2/5 (voor € 89,00) en de PowerWifi USB router (voor € 99,00). Alle producten zijn voorzien van een Nederlandstalige (of Engelstalige) installatiehandleiding.

2.4. Via (onder meer) de website www.campertv.nl biedt De Groot de CT-1024 CamperWifi USB Outdoor/buiten antenne (voor € 79,00), de CT-1025 CamperWifi USB Router (voor € 69,00) en de CT-1030 Extended CamperWifi set (voor € 139,00), een combinatie van voornoemde artikelen, (allen voorzien van een Nederlandstalige installatiehandleiding) aan. Op voornoemde website heeft/had De Groot onder meer vermeld dat de CT-1024 geheel gelijk is aan de PowerWifi of TurboWifi-antenne.

2.5. Tijdens de comparitie heeft DP Products onderstaande wifi antennes overgelegd. Op beide foto's is de bovenste antenne de USB buitenantenne met typenummer AOU 2410 die DP Products onder de naam PowerWifi-antenne 2/5 aanbiedt en is de onderste antenne de CT-1024 CamperWifi USB Outdoor/buiten antenne die De Groot ter verkoop aanbiedt.



2.6. Bij brief van 21 februari 2014 heeft de toenmalige advocaat van DP Products De Groot gesommeerd om met onmiddellijke ingang te staken en gestaakt te houden het zonder toestemming van DP Products veelevoudigen en/of openbaar maken van de installatiehandleidingen van de USB buitenantenne met typenummer AOU 2410 en van de Powerwifi USB Router in combinatie met de Powerwifi USB buitenantenne, en/of andere teksten en foto's waarvan de intellectuele eigendomsrechten bij DP Products berusten, het zonder toestemming van DP Products aanbieden van producten onder een EAN-code die is

toegekend aan producten van DP Products (waaronder de op www.bol.com aangeboden wifi-antenne onder vermelding van de EAN-code die is toegekend aan de antenne van DP Products) en de mededeling dat "de CT-1024 geheel gelijk is aan de PowerWifi-antenne 2/5" van de website van De Groot te verwijderen en zich te onthouden van elke andere misleidende of anderszins onrechtmatige mededeling.

2.7. De Groot heeft hierop bij brief van 26 februari 2014 gereageerd en – kort samengevat – medegedeeld dat DP Products geen intellectuele eigendomsrechten bij het Benelux Bureau voor de Intellectuele Eigendom heeft gedeponereerd (en dat De Groot de naam PowerWifi inmiddels wel heeft geregistreerd), dat het een ieder en dus ook De Groot vrijstaat om met de unieke EAN-code producten aan te bieden via www.bol.com en dat de antennes PowerWifi 2/5 en CT-1024 volkomen identiek zijn.

2.8. Bij brief van 11 maart 2014 heeft het Benelux Bureau voor de Intellectuele Eigendom De Groot bericht dat inschrijving van het merk PowerWiFi wordt geweigerd, omdat het – kort gezegd – te beschrijvend is.

2.9. Op 22 mei 2014 heeft De Groot het beeldmerk PowerWifi, zoals hieronder weergegeven, ingeschreven bij het Benelux Bureau voor de Intellectuele Eigendom.



2.10. Bij brief van 5 augustus 2014 heeft de huidige advocaat van DP Products De Groot verzocht om hem te berichten dat De Groot niet langer de naam PowerWifi zal gebruiken en zich ook zal onthouden van het aanhaken bij e.q. parasiteren op de investeringen en inspanningen van DP Products. Bij brief van 25 augustus 2014 heeft de advocaat van DP Products dit verzoek aan De Groot herhaald.

2.11. Op 21 oktober 2014 heeft De Groot op zijn website het volgende bericht geplaatst:

Er is verwarring ontstaan over het gebruik van de term POWERWIFI.
DP-Products in Eindhoven verkoopt haar producten onder deze "naam".
Het merkenbureau in Den Haag heeft aangegeven, dat de identieke wifi-producten, zoals verkrijgbaar bij CamperTV of DP-Products, niet met de naam POWERWIFI geregistreerd kunnen worden.
Powerwifi betekent slechts: Krachtige Wifi.
CamperTV heeft vandaag besloten om de "naam" POWERWIFI niet langer te gebruiken en de zeer succesvolle CT-1024, CT-1025 en CT-1030 aan te duiden met de naam: BRAVOWIFI.
Bravo! Voor deze prachtige, powerful wifi-producten.

2.12. De Groot heeft vervolgens op zijn website de term Powerfull Wifi gebruikt en hanteert thans CTvWifi. Ook wordt de term PowerWifi nog vermeld. Tevens gebruikt De Groot de website www.powerwifi.org, die doorlinkt naar zijn website www.campertv.nl.

3. Het geschil

- 3.1. DP Products vordert dat de rechtbank bij vonnis uitvoerbaar bij voorraad:
- I. voor recht verklaart dat De Groot inbreuk heeft gemaakt op de auteursrechten van DP Products,
 - II. voor recht verklaart dat De Groot zich schuldig heeft gemaakt aan misleidende reclame, mede door de (reclame)uiting "CT-1024 is geheel gelijk aan de PowerWifi of TurboWifi antenne",
 - III. voor recht verklaart dat De Groot ook overigens onrechtmatig heeft gehandeld jegens DP Products door: a.) overmatig parasiteren, b.) nodeloos verwarring te wekken bij het relevante publiek en/of c.) de exclusiviteit van de productnaam PowerWifi aan te tasten (verwatering),
 - IV. De Groot beveelt om op straffe van verbeurte van een dwangsom met onmiddellijke ingang na betekening van dit vonnis zich blijvend te (doen) onthouden van overmatig parasiteren en het nodeloos wekken van verwarring alsmede De Groot beveelt om op straffe van verbeurte van een dwangsom binnen een termijn van vier weken na betekening van dit vonnis ieder gebruik van het teken PowerWifi (online en offline) te (doen) staken en gestaakt te (doen) houden,
 - V. zo De Groot zich in deze procedure zou beroepen op haar Benelux beeldmerk 0953019 deze inschrijving nietig verklaart en De Groot beveelt dit depot door te halen,
 - VI. De Groot veroordeelt tot betaling van schadevergoeding aan DP Products nader op te maken bij staat en te vereffenen volgens de wet,
 - VII. De Groot veroordeelt in de kosten van de procedure, daaronder begrepen de volledige kosten van DP Products ten gevolge van de rechtsbijstand van de deurwaarder en haar raadsman, een en ander conform artikel 1019h Rv, met uitvoerbaar bij voorraad verklaring specifiek ten aanzien van deze kosten.

3.2. DP Products legt het volgende aan haar vorderingen ten grondslag. DP Products heeft ten behoeve van de verkoop van haar PowerWifi antennes en routers Nederlandstalige en Engelstalige (installatie)handleidingen samengesteld/geschreven, die auteursrechtelijk beschermd worden. De Groot heeft de door DP Products gemaakte installatiehandleidingen (waaronder de tekst, lay-out, afbeeldingen/foto's en screenshots) overgenomen/gekopieerd en deze handleidingen bij de routers en antennes gevoegd en deze op de markt gebracht. De Groot heeft daarnaast op zijn website de (reclame)uiting "CT-1024 is geheel gelijk aan de PowerWifi of TurboWifi antenne" gedaan, welke mededeling misleidend is in de zin van artikel 6:194 onder a BW aangezien de PowerWifi antenne onder meer geleverd werd met een andere behuizing en er derhalve geen sprake was een geheel gelijk product. Nu de naam van het product van DP Products uitdrukkelijk werd genoemd, is tevens sprake van ongeoorloofde vergelijkende reclame (artikel 6:194a lid 2 onder a BW). Tevens heeft De Groot op www.bol.com de EAN-code van de antenne die DP Products verkoopt, gebruikt voor de antenne die hij te koop aanbiedt, wat heeft geleid tot opschorting van de verkoop van de PowerWifi antennes van DP Products op de betreffende website. Dit levert een inbreuk op het auteursrecht van DP Products op, althans een daad van oneerlijke concurrentie en/of is misleidend, en is daarmee onrechtmatig. Volgens DP Products is ook sprake van onrechtmatig handelen (slaafse nabootsing) doordat De Groot bewust overmatig parasiteert op de producten, inspanningen en investeringen van DP Products (het kopieergedrag, het gebruiken van dezelfde EAN Code en de identieke

productnaam, waardoor De Groot meelift op het succes van DP Products), nodeloos verwarring wekt bij het relevante publiek door een identieke productnaam te gebruiken en tevens door de exclusiviteit van de productnaam PowerWifi aan te tasten. De schade van DP Products behelst onder meer omzetsderving, gedeelde licentie-inkomsten aangaande het gebruik zonder toestemming van teksten en beeldmateriaal en verlies aan exclusiviteit van de productnaam PowerWifi.

3.3. De Groot voert verweer.

3.4. Op de stellingen van partijen wordt hierna, voor zover van belang, nader ingegaan.

4. De beoordeling

4.1. DP Products beroept zich in deze zaak allereerst op het auteursrecht dat volgens haar op de door haar geschreven Nederlandstalige en Engelstalige (installatie)handleidingen (en bijbehorende foto's) van de routers en PowerWifi antennes rust. Volgens DP Products heeft De Groot de tekst, afbeeldingen (waaronder foto's) en screenshots zoals opgenomen in de handleidingen bij de routers en antennes die hij verkoopt zonder toestemming van DP Products nagenoeg geheel overgenomen/gekopieerd van de door DP Products gemaakte installatiehandleidingen en daarmee verveelvoudigd. De Groot heeft dit betwist. Volgens De Groot heeft de producent, Alcon, de handleiding van de antenne geschreven en heeft De Groot op basis van de originele Engelse tekst (die op de website van Alcon staat en die op een cd-rom staat die bij het product wordt geleverd) gebruikt om de Nederlandstalige handleiding te schrijven. De Groot stelt dat hij ook zelf een Nederlandstalige handleiding heeft gemaakt voor het pakket van de antenne en router.

4.2. Om in aanmerking te komen voor auteursrechtelijke bescherming dient een werk de uitdrukking te vormen van de eigen intellectuele schepping van de maker daarvan, dat wil zeggen dat het werk een eigen, oorspronkelijk karakter dient te bezitten (anders gezegd dat de vorm niet ontleend mag zijn aan die van een ander werk) en het persoonlijk stempel van de maker dient te dragen. De eis dat het voortbrengsel het persoonlijk stempel van de maker moet dragen betekent dat sprake dient te zijn van een vorm die het resultaat is van scheppende menselijke arbeid en dus van creatieve keuzes en die aldus het voortbrengsel is van de menselijke geest.

4.3. Voordat zal worden beoordeeld of sprake is van auteursrechtelijke bescherming van de door DP Products opgestelde handleidingen zal eerst beoordeeld worden of De Groot de handleidingen heeft overgenomen van/ontleend aan de handleidingen van DP Products. Indien dat niet zo is, dan strandt immers reeds het beroep van DP Products op het door haar gestelde auteursrecht.

de handleidingen van het combinatiepakket (de router en de antenne)

4.3.1. DP Products heeft als productie 8 de door haar gemaakte Nederlandstalige installatiehandleiding van de PowerWifi USB router in combinatie met de PowerWifi USB buitenantenne overgelegd. Vastgesteld kan worden dat zowel de tekst, als (één van) de bijbehorende afbeelding(en) en de screenshots (nagenoeg) gelijk zijn aan de tevens als productie 8 door DP Products overgelegde Nederlandstalige installatiehandleiding van de

24 juni 2015

CamperWifi USB router in combinatie met de CamperWifi CT-1024 USB Buitenantenne van De Groot. Daarnaast is onweersproken gesteld dat in het screenshot dat De Groot bovenaan op pagina 3 van zijn handleiding heeft opgenomen het MAC adres van de computer van DP Products is weergegeven. Kennelijk heeft De Groot dit screenshot in zijn geheel overgenomen uit de handleiding van DP Products.

4.3.2. Tevens heeft DP Products als productie 7 de door haar geschreven Engelstalige installatiehandleiding van de PowerWifi USB router in combinatie met de PowerWifi USB buitenantenne overgelegd. DP Products stelt dat zij eerst de Nederlandstalige handleiding heeft geschreven en dat zij deze vervolgens heeft vertaald naar het Engels.

Na de comparitie heeft De Groot nog een akte genomen, waarbij hij een afschrift heeft overgelegd van het Engelse tekstbestand (afkomstig van de fabrikant Alcon) op basis waarvan De Groot de Nederlandse vertaling van de handleiding van de door hem ter verkoop aangeboden router (en overigens niet de WiFi antenne model CT-1024, zoals in het proces-verbaal van comparitie is vermeld/bevolen) stelt te hebben geschreven. De Groot heeft niet de gevraagde stukken kunnen overleggen, waaruit blijkt wanneer de handleiding is gemaakt en eventuele wijzigingen zijn doorgevoerd (zoals DP Products ten aanzien van haar installatiehandleiding van de PowerWifi USB router wel heeft gedaan en waaruit volgt dat deze bestanden (en dus de handleidingen) in oktober/november 2012 zijn opgemaakt, zie productie 7).

Het door De Groot overgelegde tekstbestand (inclusief screenshots en afbeelding) is (nagenoeg) gelijk aan het door DP Products als productie 18 overgelegde tekstbestand (handleiding) van de producent van de PowerWifi USB router. DP Products heeft in haar akte te dien aanzien verklaard dat de door De Groot overgelegde handleiding afkomstig is van Alcon, een wederverkoper van ALFA, producent van de router, bij wie DP Products haar router betreft.

de handleidingen van de antenne

4.3.3. Voorts heeft DP Products als productie 7 een Nederlandstalige installatiehandleiding overgelegd voor haar USB buitenantenne AOU-2410. De als productie 8 door DP Products overgelegde Nederlandstalige installatiehandleiding van de CT-1024 wifi antenne van De Groot is zowel qua tekst, als qua bijbehorende afbeelding(en), foto (op de voorpagina) en screenshots (nagenoeg) gelijk hieraan. Opvallend detail is dat in de handleiding van De Groot onder Introductie wordt gesproken over CT-2410, terwijl DP Products de USB buitenantenne met typenummer AOU 2410 verhandelt en De Groot de antenne CT-1024. De betreffende foto op de voorpagina van de handleiding heeft De Groot na de sommatie daartoe van de voormalige advocaat van DP Products inmiddels verwijderd. De Groot heeft erkend dat hij deze foto had overgenomen/gekopieerd van (de website van) DP Products.

Als productie 9 heeft DP Products screenshots van de Engelstalige handleiding van de producent van de antenne overgelegd, alsook de screenshots van de Nederlandstalige handleidingen van de antenne van DP Products en De Groot. Hieruit blijkt dat zowel DP Products als De Groot de screenshots hebben overgenomen van de producent, maar dat in de handleidingen van DP Products en De Groot dezelfde aanvullingen voor komen, waaronder de bij stap 10 en 11 op de buttons 'Install' en 'Finish' weergegeven stippellijn, waarvan DP Products stelt dat zij die was vergeten te verwijderen.

conclusie

4.4. Het onder 4.3.1. t/m 4.3.3. vermelde in onderling verband en samenhang bezien kan niet tot een andere conclusie leiden dan dat De Groot de teksten, afbeeldingen, foto en screenshots van de handleidingen voor zowel de antenne als de antenne in combinatie met de router nagenoeg geheel heeft overgenomen van DP Products. De stukken vertonen immers zelfs op ondergeschikte punten overeenkomsten, hetgeen niet langer op toeval kan berusten. DP Products heeft als productie 22 stukken overgelegd waaruit blijkt dat zij in oktober 2011 meerdere foto's heeft gemaakt van de antenne en router, waaronder de foto die is gebruikt op de voorpagina van haar handleiding én de handleiding van de antenne van De Groot. Daarnaast heeft DP Products een afschrift van de bronbestanden van de installatiehandleiding van haar Powerwifi USB router overgelegd, waaruit volgt dat deze bestanden (en dus de handleidingen) in oktober/november 2012 door de heer Banis, werkzaam bij DP Products, zijn opgemaakt, hetgeen DP Products ook heeft toegelicht ter zitting. De Groot heeft dergelijke bronbestanden niet kunnen overleggen. De Groot heeft bovendien verklaard dat hij in 2013, en daarmee dus later dan DP Products, Nederlandstalige handleidingen heeft opgesteld, dat hij eerder screenshots heeft gekopieerd van DP Products en dat hij bij het schrijven van de handleidingen heeft gekeken naar de handleidingen van DP Products. Het verweer van De Groot dat hij zich bij het schrijven van zijn handleidingen heeft gebaseerd op de Engelstalige handleiding/het Engelse tekstbestand van Alcon kan gelet op de inhoud van dit stuk en de inhoud van zowel de handleidingen van DP Products en De Groot dan ook niet gevolgd worden. Zoals hiervoor reeds is overwogen vertonen de handleidingen van De Groot zelfs op detailniveau daarvoor te veel gelijkenissen met de handleidingen van DP Products. Nog daargelaten dat de door beide partijen overgelegde bestanden/handleidingen van Alcon enkel zien op routers en niet op de combinatie van router en antenne of alleen antenne. Het verweer van De Groot dat hij het Engelse tekstbestand van Alcon heeft gebruikt om de Nederlandstalige handleiding te schrijven en zelf de handleiding heeft gemaakt voor het pakket van de antenne en router wordt dan ook verworpen. Dat De Groot toestemming zou hebben verkregen van Alcon voor het maken van Nederlandse vertalingen van de Engelse bestanden baat De Groot dan ook evenmin. Dit betekent dat DP Products als vervaardiger van de handleidingen rechthebbende erop is en dat De Groot zonder toestemming van DP Products deze heeft veelevoudigd en heeft gebruikt voor zijn producten.

4.5. De door (de heer Banis en de heer Magan, werkzaam bij) DP Products gemaakte handleidingen van de antenne en de router in combinatie met de antenne komen voor auteursrechtelijke bescherming in aanmerking, nu uit de vergelijking van die handleidingen met de overgelegde Engelse bestanden van fabrikant Alcon (die alleen zien op routers) gebleken is dat DP Products een nieuw, zelfstandig werk heeft gemaakt, in de zin van een handleiding voor de combinatie van router met antenne en alleen voor de antenne (en dus niet enkel voor een router), waarbij persoonlijke (subjectieve) keuzes, zoals de gebruikte tekst (waaronder het woordgebruik, de opbouw en de lay-out), de gebruikte afbeelding(en)/foto('s) en screenshots, zijn gemaakt, die blijken te geven van de persoonlijke visie van de maker, DP Products. Die keuzes zijn meer dan louter triviaal of banaal en geven blijken van een zekere creativiteit.

4.6. Nu de handleidingen een auteursrechtelijk beschermd werk vormen, DP Products (als vervaardiger) rechthebbende op de handleidingen is en hiervoor reeds is overwogen dat

De Groot de handleidingen vrijwel volledig heeft overgenomen en verveelvoudigd, is sprake van een auteursrechtelijke inbreuk op het werk van DP Products.

4.7. Dit maakt dat de vordering onder I. voor toewijzing gereed ligt, zoals hierna volgt.

4.8. Voorts vordert DP Products een verklaring voor recht dat De Groot zich schuldig heeft gemaakt aan misleidende reclame (*bedoeld is misleidende mededeling ex artikel 6:194 BW en/of ongeoorloofde vergelijkende reclame ex artikel 6:194a BW, de rechtbank*) door de uiting van De Groot "CT-1024 is geheel gelijk aan de PowerWifi of TurboWifi antenne". De rechtbank overweegt te dien aanzien als volgt.

4.9. De Groot heeft op zijn website www.campertv.nl de mededeling geplaatst: "CT-1024 is geheel gelijk aan de PowerWifi of TurboWifi-antenne". Laatstgenoemde antennes (van DP Products) zijn duurder dan de antenne die door De Groot wordt aangeboden. In zijn brief van 26 februari 2014 heeft De Groot bevestigd dat de antennes volkomen identiek zijn, maar De Groot heeft na sommatie van de advocaat van DP Products van 21 februari 2014 de betreffende mededeling alsnog verwijderd. Vastgesteld kan worden dat de tijdens de comparitie door DP Products overgelegde Powerwifi 2/5 antenne (van DP Products) en CT-1024 antenne (van De Groot) technisch gezien en qua functionaliteit identiek zijn, maar dat, hetgeen ook volgt uit de onder 2.5. opgenomen foto's, de behuizing van de antennes verschilt. Zo bestaat de antenne van De Groot aan de onderzijde uit drie delen en die van DP Products uit twee en is de kleur van twee delen van de antenne van De Groot anders (grijs) en verschilt de onderzijde (bij de antenne van De Groot is deze rond en bij de antenne van DP Products is als het ware sprake van een zeshoek). Daarnaast is het metalen gedeelte bij de antenne van De Groot langer dan bij de antenne van DP Products, is de antenne van De Groot in zijn geheel langer, terwijl de antenne van DP Products dus korter is en taps toeloopt. Tot slot heeft de antenne van DP Products een afneembare kabel. DP Products heeft te dien aanzien nog een verklaring overgelegd van Alcon, waarin is weergegeven dat de PowerWifi antenne op verzoek en volgens specificaties van DP Products is gemaakt en dat er geen andere antenne met dezelfde specificaties wordt en zal worden verkocht aan een derde. Gelet op dit alles is de mededeling van De Groot dat de antennes gelijk zijn voor het gemiddelde publiek dan ook in zoverre misleidend zoals bedoeld in artikel 6:194 BW. Ook is sprake van ongeoorloofde vergelijkende reclame in de zin van artikel 6:194a BW, nu de mededeling/reclame de antennes niet op een objectieve wijze met elkaar vergelijkt, de mededeling/reclame tot een oneerlijk voordeel kan leiden bij De Groot ten gevolge van de bekendheid van de PowerWifi antenne van DP Products (de naam van het product van DP Products wordt immers uitdrukkelijk genoemd) of zelfs tot oneerlijke handelspraktijken. De rechtbank zal de gevorderde verklaring voor recht onder II. dan ook afgeven.

4.10. Onder III. vordert DP Products een verklaring voor recht dat De Groot ook overigens onrechtmatig heeft gehandeld jegens DP Products door:
a.) overmatig parasiteren, b.) nodeloos verwarring te wekken bij het relevante publiek en/of c.) de exclusiviteit van de productnaam PowerWifi aan te tasten (verwatering). Te dien aanzien wordt het volgende overwogen.

4.11. Vooropgesteld wordt dat de term PowerWifi (vrij vertaald: krachtig draadloos datanetwerk) louter beschrijvend van aard is en dat deze daardoor niet of nauwelijks is te monopoliseren, hetgeen ook volgt uit de omstandigheid dat het Benelux Bureau voor de Intellectuele Eigendom De Groot op 11 maart 2014 heeft bericht dat inschrijving van het

woordmerk PowerWiFi wordt geweigerd, omdat – kort gezegd – het te beschrijvend is. Om die reden is geen sprake van verwatering en zal de vordering sub c. worden afgewezen.

4.12. Ten aanzien van de vordering onder b. heeft DP Products betoogd dat De Groot verwarring heeft gewekt bij het publiek door hetzelfde EAN-nummer (European Article Numbering, een unieke (streepjes)code die wereldwijd wordt toegepast als artikelcodering in (web)winkels ten behoeve van kassa-afhandeling en voorraadadministratie) dat door DP Products is aangekocht om onder meer op www.bol.com te kunnen adverteren/verkopten, te gebruiken voor haar product en vervolgens dat product op www.bol.com te gaan verkopen in plaats van het product dat DP Products aldaar aanbood (waarmee de advertentie van DP Products dus is verwijderd, althans gewijzigd in die van De Groot). De Groot heeft ter zitting verklaard dat hij het EAN-nummer van de antenne die DP Products te koop aanbood, heeft gebruikt om met zijn antenne 1024 op www.bol.com te adverteren. Volgens De Groot zijn beide antennes gelijk en hebben zij daarom één EAN-nummer. DP Products heeft dat weersproken en daartoe aangevoerd dat de producten niet gelijk zijn en bovendien door DP Products een Amerikaanse code (EAN 0040232704178) is gebruikt, omdat zij het artikel/de antenne ook in Amerika verkoopt.

4.13. Vastgesteld kan worden dat De Groot inmiddels een eigen EAN nummer heeft aangevraagd (EAN 8717953145918), hetgeen volgt uit productie 21 van De Groot en dat De Groot erkent dat hij gedurende een periode de code van het product (de antenne) van DP Products heeft gebruikt. Daarnaast is hiervoor reeds overwogen dat de tijdens de comparitie overgelegde antennes van partijen niet gelijk zijn. DP Products heeft haar stelling dat De Groot met het gebruik van het EAN nummer dat was/is toegekend aan het product van DP Products inbreuk heeft gemaakt op het auteursrecht van DP Products niet nader onderbouwd. Onduidelijk is of DP Products bedoelt dat het auteursrecht zou rusten op het nummer (dat wordt toegekend aan een product), dan wel op de advertentie bij www.bol.com, nog daargelaten de vraag of een EAN nummer dan wel een dergelijke advertentie auteursrechtelijke bescherming geniet en of DP Products zich daar vervolgens als rechthebbende op zou kunnen beroepen. Wat hier verder ook van zij, wel is voldoende komen vast te staan dat De Groot nodeloos verwarring heeft gewekt bij het relevante publiek door op www.bol.com haar product aan te bieden met hetzelfde EAN-nummer als het product/de antenne van DP Products. Dat het publiek hierdoor verward is geraakt, blijkt ook uit de door DP Products als productie 15 en 16 overgelegde e-mailberichten. Dat het gebruik van het EAN-nummer niet onrechtmatig zou zijn, omdat het relativiteitsbeginsel meebrengt dat DP Products geen beroep toekomt op eventuele schending van een norm die haar niet beoogt te beschermen, kan niet gevolgd worden, nu De Groot heeft nagelaten te onderbouwen wat het doel en de strekking is van de (aansprakelijkheids)norm, (aan de hand waarvan moet worden onderzocht) tot welke personen en tot welke schade en welke wijzen van ontstaan van schade de daarmee beoogde bescherming zich uitstrekt (vgl. HR 8 oktober 2010, NJ 2011, 465).

4.14. De vordering sub b. zal dan ook (naast/anders dan hetgeen onder II. reeds is toegewezen) in zoverre worden toegewezen dat De Groot nodeloos verwarring heeft gewekt door op www.bol.com gebruik te maken van het EAN nummer dat was toegekend aan het product/de antenne van DP Products, en waardoor de advertentie van DP Products is vervangen door die van De Groot.

24 juni 2015

4.15. Ten aanzien van de vordering onder a. (overmatig parasiteren) geldt dat het uitgangspunt in het economisch verkeer is een vrije mededinging, zodat het De Groot in beginsel vrij staat om de markt te betreden met antennes en/of routers die vergelijkbaar zijn met die van DP Products. Het profiteren van andermans product, bedrijfsdebiët, inspanning kennis of inzicht, zonder dat dit in strijd is met een intellectueel eigendomsrecht, is op zichzelf niet onrechtmatig, ook niet als dit nadeel aan die ander toebrengt. Om tot onrechtmatig handelen te kunnen concluderen zijn bijkomende omstandigheden nodig. Behoudens hetgeen hiervoor reeds is overwogen en toegewezen, zijn deze omstandigheden gesteld noch gebleken. Om die reden zal deze sub vordering dan ook worden afgewezen.

4.16. Gelet op hetgeen hiervoor is overwogen, dient thans ten aanzien van de vordering onder IV. nog enkel op de veroordeling om zich blijvend te onthouden van het nodeloos verwarring wekken (III. onder b.) te worden beslist. Nu ter zitting door De Groot is bevestigd dat hij inmiddels een eigen (Nederlands) EAN-nummer heeft aangevraagd en niet langer gebruik maakt van het (Amerikaanse) EAN-nummer van DP Products, zal de vordering onder IV. wegens gebrek aan belang worden afgewezen. Er bestaat derhalve ook geen aanleiding om de gevorderde dwangsom toe te wijzen.

4.17. De Groot beroept zich in deze procedure niet op haar beeldmerk, zodat de voorwaarde waaronder de vordering onder V. is ingesteld niet is vervuld en aan de beoordeling van die vordering dus niet kan worden toegekomen.

4.18. Tot slot vordert DP Products De Groot te veroordelen tot betaling van schadevergoeding aan haar nader op te maken bij staat en te vereffenen volgens de wet. DP Products stelt dat zij schade heeft geleden doordat zij haar product(en) niet meer op www.bol.com heeft kunnen verkopen en De Groot in plaats van DP Products wel. Mede daardoor is er volgens DP Products een stuk markt en daarmee omzet verloren gegaan. Daarnaast heeft De Groot gebruik gemaakt van de door DP Products vervaardigde handleidingen. Het heeft volgens DP Products vele uren (ten aanzien van de heer Banis minimaal twintig) gekost om deze te schrijven en samen te stellen, terwijl er geen licentievergoeding door De Groot is betaald. DP Products heeft de door haar ten gevolge van de inbreuken geleden schade in dit stadium niet zodanig onderbouwd dat de begroting daarvan in deze procedure kan worden behandeld. Wel is aannemelijk gemaakt dat er ten minste enige schade is geleden, zodat verwijzing naar de schadestaat, zoals door DP Products gevorderd, zal worden bevolen.

4.19. De Groot zal als de grotendeels in het ongelijk gestelde partij in de proceskosten worden veroordeeld. DP Products heeft een veroordeling in de proceskosten gevorderd conform artikel 1019h Rv. De rechtbank ziet daartoe onvoldoende aanleiding, nu slechts een zeer beperkt deel van de toegewezen vorderingen ziet op schending van een recht van intellectuele eigendom toekomende aan DP Products (enkel de verklaring voor recht dat het auteursrecht op de handleidingen is geschonden), aan de nietigheidsvraag van het beeldmerk niet wordt toegekomen en de overige toegewezen vorderingen zijn gegrond op onrechtmatig handelen ex artikel 6:162 BW, misleidende mededelingen ex 6:194 BW en vergelijkbare reclame ex 6:194a BW. De proceskosten worden dan ook volledig berekend volgens het reguliere liquidatietarief.

De kosten aan de zijde van DP Products worden begroot op:

- dagvaarding	€	77,52	
- griffierecht		608,00	
- salaris advocaat		1.130,00	(2,5 punt × tarief € 452,00)
Totaal	€	1.815,52	

5. De beslissing

De rechtbank

5.1. verklaart voor recht dat De Groot inbreuk heeft gemaakt op de auteursrechten van DP Products op de Nederlandstalige installatiehandleiding van de PowerWifi USB router in combinatie met de PowerWifi USB buitenantenne en op de Nederlandstalige installatiehandleiding van de PowerWifi USB buitenantenne AOU-2410,

5.2. verklaart voor recht dat De Groot zich schuldig heeft gemaakt aan het doen van een misleidende mededeling ex artikel 6:194 BW en ongeoorloofde vergelijkende reclame zoals bedoeld in artikel 6:194a BW door de (reclame)uiting "CT-1024 is geheel gelijk aan de PowerWifi of TurboWifi antenne",

5.3. verklaart voor recht dat De Groot onrechtmatig heeft gehandeld jegens DP Products, te weten door nodeloos verwarring te wekken bij het relevante publiek door het EAN-nummer dat door DP Products is gekocht en wordt gebruikt voor de verkoop van haar product (PowerWifi USB buitenantenne AOU-2410), te gebruiken voor de verkoop van haar product (CT-1024 CamperWifi USB Outdoor/buiten antenne) op www.bol.com, waardoor de advertentie van DP Products is vervangen door die van De Groot,

5.4. veroordeelt De Groot om aan DP Products een schadevergoeding te betalen, nader op te maken bij staat en te vereffenen volgens de wet,

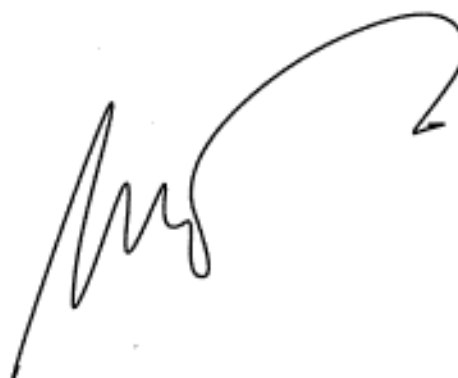
5.5. veroordeelt De Groot in de proceskosten, aan de zijde van DP Products tot op heden begroot op € 1.815,52,

5.6. verklaart dit vonnis tot zover uitvoerbaar bij voorraad,

5.7. wijst het meer of anders gevorderde af.

Dit vonnis is gewezen door mr. N.W. Huijgen en in het openbaar uitgesproken op
24 juni 2015.

~~Wm. Huijgen~~



GROSSE

Uitgegeven voor eerste grosse aan de eisende
partij.

De griffier van de rechtbank.

~~Wm. Huijgen~~

Datum: 24 juni 2015

Coll.: BV