

beschikking

RECHTBANK 's-GRAVENHAGE

Sector civiel recht

rekestnummer: KG RK 10-429

Beschikking van 18 februari 2010

in de zaak van

de rechtspersoon naar Deens recht
TANGENT A/S,
gevestigd te Aulum, Denemarken,
verzoekster,
advocaat: mr. W.P. den Hertog te Den Haag,

tegen

X, h.o.d.n. [CS],
wonende te A,
gerekwestreerde.

Verzoekster wordt hierna aangeduid als 'Tangent', gerekwestreerde als 'X'.

1. Het verzoek

- 1.1. Op 17 februari 2010 is bij het bureau algemene zaken van deze rechtbank ingekomen een verzoekschrift houdende een verzoek ex artikel 730 van het Wetboek van Burgerlijke Rechtsvordering (hierna: Rv) en ex artikel 709 Rv tot afgifte ter gerechtelijke bewaring. Aan het verzoekschrift zijn de bijlagen 1 t/m 5 gehecht.
- 1.2. De voorzieningenrechter heeft op 18 februari 2010 een telefonisch onderhoud gehad met mr. M. Joha, kantoorgenoot van mr Den Hertog voornoemd, waarbij zij in de gelegenheid is gesteld het verzoekschrift nader toe te lichten. Daarbij heeft zij aangegeven dat het niet de bedoeling is om verlof te vragen tot het leggen van bewijsbeslag. Mr. Den Hertog heeft een aangepast verzoekschrift aan de rechtbank gezonden, dat – voor zover thans van belang – hieronder is opgenomen.

VERZOEKSCHRIFT EX 730 RV. TOT HET LEGGEN VAN CONSERVATOIR BESLAG TOT AFGIFTE EN EX 709 RV. TOT AFGIFTE TER GERECHTELIJKE BEWARING

Aan de Voorzieningenrechter van de
Rechtbank te 's-Gravenhage

Geeft eerbiedig te kennen:

De vennootschap naar Deens recht **TANGENT A/S**, gevestigd te Aulum (Denemarken), die woonplaats kiest op het kantooradres van Udink & De Jong advocaten aan de Alexanderstraat 2 te (2514 JL) Den Haag, van welk kantoor mr. W.P. den Hertog in deze zaak als advocaatoptreedt.

1. Gerekwestreerde te dezen is **X h.o.d.n. [CS]**, als zodanig gevestigd en wonende te (C) A aan de B.

I. Feiten

2. Verzoekster (hierna: Tangent) is een onderneming die audioapparatuur ontwikkelt en op de markt brengt.

Merkschrijvingen

3. Tangent is - onder meer en voorzover hier van belang - houdster van de volgende Gemeenschapsmerken:
 - 3720869 TANGENT (woord-/beeldmerk combinatie) en
 - 3710373 TANGENT (woordmerk),

beiden voor waren in de klasse 9, waaronder radio's.

Productie 1.: Een kopie van de internetuittreksels van beide merken

4. Deze merkschrijvingen geven Tangent een uitsluitend recht (kort omschreven) van deze aanduidingen voorziene waren waarvoor de merken zijn gedeponerd, waaronder radio's, in de EU op de markt te brengen.

Auteursrecht

5. Tangent brengt onder die merken onder meer radio's op de markt, in Nederland en in andere landen van de Europese Unie. Op de vormgeving van die radio's heeft Tangent auteursrecht. Dit recht geeft haar het uitsluitend recht zich te verzetten tegen iedere verveelvoudiging en openbaarmaking van radio's met dat uiterlijk.

Productie 2.: Pagina's van Tangents website met haar producten.

Inbreuk

6. Tangent is onlangs geconfronteerd met door gerekwestreerde (hierna: X) gepleegde inbreuken op haar uitsluitende rechten. Gebleken is dat X onder andere via zijn website, [...] radio's te koop aanbiedt en verkoopt voorzien van aan de merken van Tangent identieke, althans daarmee op verwarringwekkende wijze overeenstemmende, tekens. Die radio's hebben voorts hetzelfde uiterlijk. Hiermee maakt X inbreuk op de merkrechten en

auteursrechten van Tangent.

Productie 3.: Een afdruk van de homepage van [...]_____

Productie 4.: Een afdruk van de "Contact"-pagina van [...]_____

Productie 5.: Uittreksel uit het Handelsregister van [CS], volgens de website de verantwoordelijke achter [...]nl.

II Grondslagen

1. Beslag tot afgifte

7. Tangent heeft recht en belang van de inbreukmakende zaken die X onder zich heeft de afgifte en/of de verwijdering uit het handelsverkeer te vorderen (artikelen 2.21 en 2.22 BVIE), alsmede deze als haar eigendom op te vorderen (artikel 28 Aw).
8. Een deel van de inbreukmakende zaken bevindt zich in of bij het woonhuis van X aan de B te A. Daarnaast bevindt een gedeelte zich in de aan X toebehorende opslagplaats aan de [...]
9. Daarnaast heeft Tangent reden aan te nemen dat X de inbreukmakende zaken ook nog elders in Nederland opgeslagen houdt. Een voormalige fabrikant in China had nog 9.500 radio's (75 pallets) van Tangent in de opslag. Deze fabrikant heeft het aanbod van Tangent om de zaken terug te kopen geweigerd. Vervolgens zijn deze zaken vermoedelijk door de fabrikant, direct of indirect, aan X verkocht, die ze vervolgens over het internet ging aanbieden. De grootte van de locaties aan de B (A) en aan de [...] is naar alle waarschijnlijkheid niet toereikend om daar 75 pallets op te slaan. Het vermoeden bestaat daarom dat X elders in Nederland inbreukmakende zaken heeft opgeslagen.
10. Ter verzekering van die rechten heeft zij recht en belang een beslag tot afgifte als bedoeld in artikel 730 Rv. te doen leggen, waartoe zij verlof van U Edelachtbare behoeft.
11. Het verzoek om verlof strekt tot het leggen van conservatoir beslag tot afgifte op:
 - inbreukmakende zaken,
 - een eventueel door de deurwaarder aangetroffen ceel of celen en/of andere opslagbewijzen, afgegeven door een pakhuishouder voor de opgeslagen inbreukmakende zaken.

2. Sequestratie

12. Tangent vreest, dat X de inbreukmakende zaken en het bewijsmateriaal zal verduisteren. Tangent verzoekt daarom op de voet van artikel 709 Rv. om een bevel tot afgifte van de inbeslaggenomen zaken ter gerechtelijke bewaring aan een bewaarder. Tangent stelt als zodanig voor:

Autobergingsbedrijf Reuvers
L. Janszoon Costerstraat 46
5916PS Venlo

Terstond bevel

13. Artikel 709 lid 3 Rv. vereist het horen van de beslagene tenzij bijzondere omstandigheden eisen dat het bevel terstond wordt gegeven. Tangent meent dat in dit geval van conservatoir beslag tot afgifte zulke bijzondere omstandigheden zich voordoen. Bij oproeping van X om gehoord te worden, zal hij (zoals overigens iedere beslagdebiteur) zeker ervoor zorgen dat de in beslag te nemen goederen onvindbaar zijn. Tangent vraagt dus om een terstond bevel zonder dat de beslagene vooraf wordt gehoord.

Zie ook de Beslagsyllabus 2009, pagina 11 sub E.

Instellen zaak in de hoofdzaak

14. Tangent verzoekt de termijn waarbinnen de eis in de hoofdzaak moet worden ingesteld te bepalen op 30 dagen na het beslag.

Bevoegdheid

15. U Edelachtbare bent bevoegd, als Voorzieningenrechter bij een Rechtbank die is aangewezen als rechtbank voor het Gemeenschapsmerk als bedoeld in artikel 91 Gemeenschapsmerkenverordening, de gevraagde verlopen te geven. Uw relatieve bevoegdheid vloeit voort uit artikel 93 lid 1 en de bevoegdheid tot het treffen van de gevraagde maatregelen uit artikel 99 lid 1 van die Verordening.

Uitvoerbaarheid

16. Gevraagd zal worden de door U Edelachtbare te geven beschikking uitvoerbaar te verklaren bij voorraad en op de minuut. Van een toewijzende beschikking is geen hoger beroep mogelijk, van een deels afwijzende beschikking wel. Om te verzekeren dat het toewijzende deel van de beschikking ten uitvoer kan worden gelegd niettegenstaande hoger beroep, vraagt Tangent uitvoerbaarheid bij voorraad.
17. Uitvoerbaarheid op de minuut is een archaïsme. Beschikkingen als deze worden niet als grosse uitgegeven. Het is Tangent echter gebleken dat sommige deurwaarders hechten aan de vermelding van uitvoerbaarheid op de minuut en bij ontbreken daarvan menen dat ze niet tot beslaglegging bevoegd zijn. Daarom wordt ook die uitvoerbaarheid gevraagd.

REDENEN WAAROM

Verzoekster zich wendt tot U Edelachtbare met het eerbiedig verzoek

1. haar verlof te verlenen tot het leggen van het hierboven omschreven conservatoire beslag tot afgifte;
2. terstond de afgifte ter gerechtelijke bewaring te bevelen van de inbreukmakende zaken aan de hierboven genoemde bewaarder, althans een door U Edelachtbare aan te wijzen bewaarder;
3. de termijn waarbinnen de eis in de hoofdzaak moet worden ingesteld te bepalen op 30 dagen na het beslag;

-
4. te bepalen dat de door U Edelachtbare te geven beschikking zal zijn uitvoerbaar bij voorraad, op de minuut en op alle dagen en uren.

Den Haag, 17 februari 2010

Hetwelk doende, enz.

Advocaat

2. De beoordeling

Bevoegdheid

- 2.1. De voorzieningenrechter acht zich op grond van artikel 103 lid 2 van de Gemeenschapsmerkenverordening (Verordening (EG) nr. 207/2009 van de Raad van 26 februari 2009 inzake het Gemeenschapsmerk, hierna: GMVo) bevoegd tot kennisneming van het verzoek voor zover het op Gemeenschapsmerken is gebaseerd. Naar voorlopig oordeel moet die bepaling zo worden uitgelegd dat de rechtbank voor het Gemeenschapsmerk die krachtens artikel 97 leden 1 tot en met 4 GMVo bevoegd is tot kennisneming van het bodemgeschil, tevens bevoegd is om voorlopige en beschermende maatregelen te bevelen. De rechtbank 's-Gravenhage is in dit geval op grond van artikel 97 lid 1 GMVo juncto artikel 96 GMVo en artikel 3 van de Uitvoeringswet EG-verordening inzake het Gemeenschapsmerk bevoegd om van het bodemgeschil kennis te nemen aangezien X in Nederland woont en hem een inbreuk op Gemeenschapsmerken wordt verweten. Derhalve is de voorzieningenrechter van deze rechtbank op grond van artikel 103 lid 2 GMVo bevoegd tot het treffen van beschermende maatregelen, zoals het verzochte beslag tot afgifte. De voorzieningenrechter is tevens bevoegd tot kennisneming van het verzoek voor zover het is gebaseerd op auteursrechten aangezien dat deel van het geschil connex is aan het Gemeenschapsmerkenrechtelijke deel.

Inbreuk

- 2.2. De voorzieningenrechter oordeelt dat voorshands voldoende aannemelijk is gemaakt dat bepaalde, in het lichaam van het verzoekschrift nader omschreven radio's voorzien van Gemeenschapsmerken van Tangent (hierna aangeduid als: "[...] -radio's"), door X in Nederland worden aangeboden en verkocht. Voorshands uitgaande van de geldigheid van die Gemeenschapsmerken en van de gestelde auteursrechten, is naar voorlopig oordeel sprake van inbreuk op die merken en auteursrechten. Gelet op het voorgaande kan verlof worden verleend voor beslag op de [...] -radio's. Voor beslag tot afgifte op de celen en/of opslagbewijzen bestaat daarentegen geen grond. Mede gelet op het feit dat Tangent uitdrukkelijk heeft gesteld geen bewijsbeslag te verzoeken, valt zonder nadere toelichting, die ontbreekt, niet in te zien op welke grond Tangent aanspraak maakt op afgifte van die celen en/of opslagbewijzen.

3. De beslissing

De voorzieningenrechter:

- 3.1. verleent Tangent verlof om conservatoir beslag tot afgifte te leggen op de exemplaren van de in het verzoekschrift omschreven inbreukmakende [...] -radio's zich onder X bevindende aan de B te A, aan de [...] of elders in Nederland;
- 3.2. beveelt afgifte van de inbeslaggenomen zaken ter gerechtelijke bewaring aan Autobergingsbedrijf Reuvers, gevestigd aan de L. Janszoon Costerstraat 46 te (5916PS) Venlo;
- 3.3. bepaalt dat de kosten van het beslag voornamelijk ten laste van Tangent komen;
- 3.4. verklaart deze beschikking uitvoerbaar bij voorraad;
- 3.5. verbindt aan het beslagverlof de voorwaarde dat de eis in de hoofdzaak in de zin van artikel 700 lid 3 Rv wel wordt ingesteld binnen vier weken na betekening van het beslag;
- 3.6. bepaalt de termijn voor het instellen van de eis in de hoofdzaak in de zin van artikel 1019i Rv, op 6 maanden na betekening van het beslag;
- 3.7. wijst het meer of anders verzochte af.

Deze beschikking is gegeven door mr. P.H. Blok, voorzieningenrechter, en in het openbaar uitgesproken op 18 februari 2010 in aanwezigheid van de griffier mr. B.O. Büller.