

IN NAAM VAN DE KONING

beschikking

RECHTBANK DEN HAAG

Team handel

zaaknummer / rekestnummer: C/09/521619 / KG RK 16-1978

Beschikking van de voorzieningenrechter van 15 november 2016

in de zaak van

de rechtspersoon naar buitenlands recht
DASTY ITALY S.R.L.,
gevestigd te Pedrengo, Italië,
verzoekster,
advocaat mr. D. van Eek te Amsterdam

tegen

1. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid
FANGOO B.V.,
gevestigd te Zoetermeer,
2. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid
ZON IMPEX TRADING B.V.,
gevestigd te Den Haag,
gerekwestreerden.

De verzoekende partij of partijen wordt/worden hierna in enkelvoud aangeduid als verzoekster, de wederpartij of wederpartijen in enkelvoud als gerekwestreerde.

Slechts de aangekruiste onderdelen van deze beschikking zijn van toepassing.

Gegevens met betrekking tot het verzoek

Het verzoek is ingekomen op 11 november 2016.

1. Bevoegdheid

- 1.1. Voor zover het verzoek is gebaseerd op de gestelde inbreuk op (een) aan verzoekster toebehorend(e) Uniemerken) of Gemeenschapsmodel(en) is de rechtbank internationaal (en relatief) bevoegd daarvan kennis te nemen nu gerekwestreerde gevestigd of woonachtig is in Nederland (artikel 95 lid 1, 96 onder a, 97 lid 1 en 103 lid 1 en lid 2 UMVo¹ en artikel 3 van de Uitvoeringswet EG-verordening inzake het Gemeenschapsmerk respectievelijk artikel 80 lid 1, 81

¹ Verordening (EG) nr. 207/2009 van de Raad van 26 februari 2009 inzake het Gemeenschapsmerk zoals gewijzigd bij Verordening (EU) 2015/2424 van het Europees Parlement en de Raad van 16 december 2015

C/09/521619 / KG RK 16-1978
15 november 2016

2

onder a, 82 lid 1 en 90 lid 1 en lid 3 GModVo² en artikel 3 van de Uitvoeringswet EG-verordening betreffende Gemeenschapsmodellen). De bevoegdheid strekt zich uit tot de gehele Europese Unie.

- 1.2. Voor zover het verzoek is gebaseerd op de gestelde inbreuk in Nederland op (een) aan verzoekster toebehorend(e) Uniemerken(en) of Gemeenschapsmodel(en) is de rechtbank internationaal bevoegd daarvan kennis te op grond van artikel 95 lid 1, 96 onder a, 97 lid 5 en 103 lid 1 UMVo³ en artikel 3 van de Uitvoeringswet EG-verordening inzake het Gemeenschapsmerk respectievelijk artikel 80 lid 1, 81 onder a, 82 lid 5 en 90 lid 1 GModVo⁴ en artikel 3 van de Uitvoeringswet EG-verordening betreffende Gemeenschapsmodellen. De bevoegdheid is beperkt tot Nederland.
- 1.3. Voor zover het verzoek is gebaseerd op de gestelde inbreuk op (een) aan verzoekster toebehorend(e) Benelux-merk(en), Benelux-model(en) of internationale merk- of modelinschrijving met gelding voor de Benelux is de rechtbank internationaal en relatief bevoegd daarvan kennis te nemen nu gerekwestreerde gevestigd of woonachtig is in dit arrondissement dan wel de gestelde inbreuk (mede) in dit arrondissement plaatsvindt (artikel 4.6 BVIE⁵). De bevoegdheid strekt zich uit tot de Benelux.
- 1.4. Voor zover het verzoek is gebaseerd op de gestelde inbreuk op (een) aan verzoekster toebehorend(e) Benelux-merk(en) of Benelux-model(en) of internationale merk- of modelinschrijving met gelding voor de Benelux is de rechtbank bevoegd daarvan kennis te nemen nu die verzoeken verknocht moet worden geacht aan de gestelde inbreuk op het/de ingeroepen Uniemerken(en) respectievelijk Gemeenschapsmodel(en).
- 1.5. Voor zover het verzoek is gebaseerd op een ander recht dan de hiervoor in 1.1 tot en met 1.4 genoemde rechten, is de rechtbank internationaal bevoegd voor de hoofdzaak op grond van artikel 4 EEX-Vo⁶ zodat tevens bevoegdheid bestaat kennis te nemen van het verzoek tot het treffen van voorlopige maatregelen als de onderhavige.
- 1.6. Voor zover het verzoek is gebaseerd op een ander recht dan de hiervoor in 1.1 tot en met 1.4 genoemde rechten, is de rechtbank internationaal bevoegd voor de hoofdzaak op grond van artikel 7 lid 2 EEX-Vo zodat tevens bevoegdheid bestaat kennis te nemen van het verzoek tot het treffen van voorlopige maatregelen als de onderhavige. De bevoegdheid is beperkt tot Nederland.
- 1.7. Voor zover het verzoek is gebaseerd op communautaire kwekersrechten is de rechtbank internationaal bevoegd voor de hoofdzaak op grond van artikel 101 lid 2 van Verordening (EG) 2100/94 van de Raad van 27 juli 1994 inzake het communautaire kwekersrecht.
- 1.8. De rechtbank is relatief (exclusief) bevoegd kennis te nemen van het

² Verordening (EG) nr. 6/2002 van de Raad van 12 december 2001 betreffende Gemeenschapsmodellen

³ Verordening (EG) nr. 207/2009 van de Raad van 26 februari 2009 inzake het Gemeenschapsmerk zoals gewijzigd bij Verordening (EU) 2015/2424 van het Europees Parlement en de Raad van 16 december 2015

⁴ Verordening (EG) nr. 6/2002 van de Raad van 12 december 2001 betreffende Gemeenschapsmodellen

⁵ Benelux-verdrag inzake de intellectuele eigendom (merken en tekeningen of modellen)

⁶ Verordening (EU) 1215/2012 van het Europees Parlement en de Raad van 12 december 2012 betreffende de rechterlijke bevoegdheid, de erkenning en de tenuitvoerlegging van beslissingen in burgerlijke en handelszaken

C/09/521619 / KG RK 16-1978
15 november 2016

3

verzochte bevel tot staking van de inbreuk op grond van de Zaaizaad- en Plantgoedwet 2005 (ZPW), op grond van artikel 78 lid 2 ZPW.

- 1.9. De rechtbank is relatief bevoegd kennis te nemen van het verzochte bevel tot staking van de inbreuk op grond van artikel 262 aanhef en sub b Rv⁷ nu gerekwestreerde gevestigd of woonachtig is in dit arrondissement dan wel de gestelde inbreuk (mede) in dit arrondissement plaatsvindt en deze rechtbank dus relatief bevoegd is kennis te nemen van de in te leiden hoofdzaak.
- 1.10. De rechtbank is relatief bevoegd kennis te nemen van het verzoek om verlof tot het leggen van bewijsbeslag, monsterneming, beschrijving, beslag tot afgifte en/of verhaalsbeslag op grond van (artikel 1019c lid 1 jo.) artikel 700 lid 1 Rv nu een of meer van de betrokken zaken zich in dit arrondissement bevinden.
- []

2. Beoordeling

aannemelijkheid van de inbreuk

- 2.1. Voorshands oordelend bestaat geen reden aan de geldigheid van de door verzoekster ingeroepen merk- en auteursrechten te twijfelen, met dien verstande dat het auteursrecht voorshands oordelend slechts op het label van de flessen rust. Voorshands oordelend is voldoende aannemelijk gemaakt dat gerekwestreerde de in het verzoekschrift genoemde producten (met het label) in Nederland verhandelt en daarmee inbreuk op voornoemde rechten maakt, althans dat de voor artikel 843a Rv vereiste rechtsbetrekking bestaat, om de toe te wijzen maatregelen te rechtvaardigen.

aannemelijkheid van de vereiste spoedeisendheid van het gevraagde bevel

- 2.2. Gelet op hetgeen in het verzoekschrift is aangevoerd ten aanzien van het spoedeisend belang van verzoekster en gelet op de mate van aannemelijkheid van de inbreuk, bestaat voldoende grond voor toewijzing van het gevraagde bevel tot staking van de inbreuk op de rechten op de merken en op het auteursrecht op het label zonder gerekwestreerde voorafgaand te horen.

aannemelijkheid van de vereiste proportionaliteit en subsidiariteit van het gevraagde verlof voor bewijsbeslag en/of monsterneming en/of beschrijving

- 2.3. Verzoekster heeft voldoende aangevoerd om te kunnen concluderen dat, met inachtneming van de wederzijdse belangen van partijen, het gevraagde bewijsbeslag gerechtvaardigd is, terwijl de beoogde bewijsvoering niet op andere, voor de beslagene minder ingrijpende wijze kan plaatsvinden. Verzoekster heeft voorts het in beslag te nemen bewijs voldoende concreet omschreven en voldoende aannemelijk gemaakt dat het in beslag te nemen bewijs zich onder gerekwestreerde of de in het verzoekschrift genoemde derde(n) bevindt.

aannemelijkheid van de noodzaak af te zien van verhoor van de gerekwestreerde op het verzochte verlof voor bewijsbeslag en/of monsterneming en/of beschrijving

- 2.4. Verzoekster heeft voldoende aangevoerd om te kunnen concluderen dat indien de gerekwestreerde wordt gehoord gegronde vrees bestaat voor

⁷ Wetboek van Burgerlijke Rechtsvordering

C/09/521619 / KG RK 16-1978
15 november 2016

4

verduistering of verlies van bewijs dan wel dat dit uitstel verzoekster onherstelbare schade zal berokkenen.

aannemelijkheid van het gestelde recht op afgifte

- 2.5. Verzoekster heeft het gestelde recht op afgifte voldoende aannemelijk gemaakt.

aannemelijkheid van de noodzaak van bewaring van de in bewijsbeslag en afgiftebeslag genomen zaken

- 2.6. Verzoekster heeft voldoende aangevoerd om te kunnen concluderen dat noodzakelijk is dat de inbeslaggenomen zaken in gerechtelijke bewaring zullen worden genomen. Tevens is voldoende aannemelijk gemaakt dat voorafgaand verhoor van gerkwestreerde over de bewaring van de zaken die in beslag tot afgifte zullen worden genomen achterwege dient te blijven.

aannemelijkheid van de vrees voor verduistering van verhaalsobjecten

- 2.7. Verzoekster heeft voldoende aangevoerd om te kunnen concluderen dat zij een vordering op gerkwestreerde heeft, die kan worden begroot op na te melden bedrag, en dat vrees voor verduistering van de in het verzoekschrift genoemde verhaalsobjecten bestaat.

overige overwegingen

- 2.8. Het gevraagde bevel tot staking van de inbreuk dient te worden afgewezen omdat het niet in overeenstemming wordt geacht met de aan een ingrijpende maatregel als een ex parte verbod te stellen hoge eisen, in het bijzonder ten aanzien van de aannemelijkheid van het gestelde recht en de gestelde inbreuk daarop en ten aanzien van de spoedeisendheid van de zaak.
- 2.9. Het verzoek wordt op onderdelen afgewezen omdat onvoldoende aanleiding voor de verzochte maatregelen bestaat, dan wel omdat een wettelijke grondslag ontbreekt, het verzochte onvoldoende specifiek is of ter voorkoming van executiegeschillen.
- 2.10. Indien wordt bepaald dat het bewijsbeslag, het beslag tot afgifte of het verhaalsbeslag kan worden gelegd op zaken die zich onder derden bevinden mag het beslag slechts worden gelegd binnen de grenzen van artikel 461d Rv.

[]

3. Beslissing

De voorzieningenrechter:

- 3.1. wijst het verzoek af;
- 3.2. **beveelt** gerkwestreerde binnen 24 uur na betekening van deze beschikking de in het verzoekschrift beschreven inbreuk op het Uniemark DASTY ITALIA met registratienummer 003121696 in de Europese Unie alsmede de in het

C/09/521619 / KG RK 16-1978
15 november 2016

5

verzoekschrift beschreven inbreuk op het Beneluxmerk DASTY met inschrijvingsnummer 1003480 in de Benelux te **staken** en gestaakt te houden;

- 3.3. **beveelt** gerkwestreerde binnen 24 uur na betekening van deze beschikking de in het verzoekschrift beschreven inbreuk op het daarin omschreven auteursrechtelijk beschermde label in Nederland te **staken** en gestaakt te houden;
- 3.4. wijst het verzochte **bevel** tot staking van de inbreuk af;
- 3.5. veroordeelt gerkwestreerde tot betaling van een **dwangsom** van € 5.000,- voor iedere dag, een gedeelte van een dag daaronder begrepen, dat zij in strijd handelt met het onder 3.2 en/of 3.3 genoemde bevel, met een maximum van € 50.000,-;
- 3.6. verleent verlof tot het leggen van conservatoir **bewijsbeslag** onder gerkwestreerde op de in het verzoekschrift onder vermelde bescheiden en/of digitale bestanden en/of gegevensdragers;
- 3.7. bepaalt dat indien redelijke gronden bestaan om te vermoeden dat digitale bestanden waarvoor dit beslagverlof geldt elders op een **externe server** worden bewaard, gerkwestreerde deze bestanden voor de deurwaarder toegankelijk dient te maken door het verstrekken van de benodigde wachtwoorden en inlogcodes;
- 3.8. bepaalt dat gerkwestreerde een **dwangsom** verbeurt indien hij/zij niet voldoet aan deze medewerkingsplicht en er twee uur zijn verstreken na een verzoek van de deurwaarder daartoe, van € per uur met een maximum van € ;
- 3.9. bepaalt dat gegevensdragers van eventuele **huisgenoten** van gerkwestreerde uitdrukkelijk zijn uitgezonderd van de beslaglegging;
- 3.10. verleent verlof om bij gerkwestreerde **monsters** te nemen van elke type van de in het verzoekschrift onder bedoelde zaken;
- 3.11. verleent verlof om een gedetailleerde **beschrijving** te maken van de in het verzoekschrift onder bedoelde zaken en/of omstandigheden;
- 3.12. verleent verlof tot het leggen van conservatoir **beslag tot afgifte** op de in het verzoekschrift onder 7.2 bedoelde zaken;
- 3.13. bepaalt dat de in **bewijsbeslag** genomen zaken, monsters c.q. beschrijving in gerechtelijke **bewaring** zullen worden gegeven aan de in het verzoekschrift genoemde bewaarder;
- 3.14. bepaalt dat de in **beslag tot afgifte** genomen zaken in gerechtelijke **bewaring** zullen worden gegeven aan de in het verzoekschrift genoemde bewaarder;

C/09/521619 / KG RK 16-1978
15 november 2016

6

-
- 3.15. bepaalt dat de deurwaarder zich bij de inbeslagneming kan laten bijstaan door de in het verzoekschrift genoemde **deskundige(n)**;
- 3.16. verleent verlof tot het leggen van conservatoir **verhaalsbeslag** op de in het verzoekschrift onder [] bedoelde zaken/onder de in het verzoekschrift onder [] genoemde derden tot zekerheid van de gestelde vordering van verzoekster op gerekwestreerde, inclusief rente en kosten te begroten op [];
- 3.17. bepaalt dat het beslag tot afgifte onder gerekwestreerde kan worden gelegd c.q. gedaan op de navolgende **locaties**:
- **Edisonstraat 111 te Zoetermeer,**
- **Verrijn Stuartlaan 44a te Rijswijk;**
- 3.18. bepaalt dat [het bewijsbeslag/de monsterneming/de beschrijving/het beslag tot afgifte/het verhaalsbeslag][aantal malen] kan worden **herhaald** in een periode van [] na het eerstgelegde beslag;
- 3.19. verbindt aan het verlof de voorwaarde dat tot een bedrag van € [] **zekerheid** wordt gesteld voor schade die door de tenuitvoerlegging van het verlof kan worden veroorzaakt;
- 3.20. Aan het verlof zijn voorts de navolgende voorwaarden verbonden.
- 1) Het bewijsbeslag dient zoveel mogelijk te worden gelegd op kopieën van documenten en/of digitale bestanden. Indien het maken van kopieën ter plaatse van de beslaglegging niet mogelijk blijkt, kan het beslag worden gelegd op de bescheiden c.q. de gegevensdrager(s) waarop deze bescheiden zich bevinden. De documenten en/of gegevensdragers worden alsdan vervoerd naar het kantoor van de deurwaarder om aldaar kopieën te maken, waarbij die gegevensdragers en/of documenten zo snel mogelijk, maar uiterlijk **binnen twee werkdagen** dienen te worden geretourneerd.
- 2) Indien tijdens het bewijsbeslag een gegevensdrager wordt aangetroffen waarop een of meer versleutelde of met een toegangscode beschermde bestanden staan en er redelijke grond bestaat om te vermoeden dat deze bestanden zijn aan te merken als bescheiden in de zin van het beslagverlof, kan de deurwaarder deze gegevensdrager in beslag nemen indien de bestanden niet voor hem toegankelijk worden gemaakt.
- 3) Het is de deurwaarder toegestaan om, als daartoe aanleiding is, twee verschillende processen-verbaal van het bewijsbeslag op te maken: één proces-verbaal dat is bestemd voor verzoekster, waarin de in beslag genomen zaken slechts globaal zijn omschreven, en één proces-verbaal dat is bestemd voor gerekwestreerde, dat een gedetailleerde omschrijving van deze zaken bevat.
- 4) In afwijking van artikel 443 lid 2 jo 702 lid 1 jo 1019c Rv is het verzoekster en/of haar vertegenwoordigers niet toegestaan bij het bewijsbeslag en de inbewaringgeving tegenwoordig te zijn.

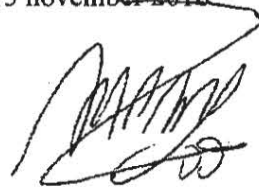
C/09/521619 / KG RK 16-1978
15 november 2016

7

5) De bij het bewijsbeslag betrokken personen, zoals de deurwaarder, de deskundige(n) en de bewaarder mogen geen informatie omtrent de in beslag genomen zaken, waaronder begrepen het overeenkomstig het bepaalde onder 3 aan gerkwestreerde te verstrekken proces-verbaal, ter kennis brengen aan verzoekster of derden en evenmin gelegenheid geven tot inzage in of onderzoek aan die zaken, behoudens toestemming van gerkwestreerde, een wettelijk voorschrift of nader rechterlijk bevel.

- 3.21. Het bewijsbeslag/beslag tot afgifte/verhaalsbeslag mag niet plaatsvinden tussen vijf uur 's middags en negen uur 's ochtends en evenmin in het weekend of op een algemeen erkende feestdag, met dien verstande dat een eenmaal aangevangen beslag op deze dagen en uren mag worden afgerond.
- 3.22. Het verlot gegeven tot het leggen van bewijsbeslag, beslag tot afgifte of verhaalsbeslag op zaken die zich bevinden op een locatie die bij gerkwestreerde in gebruik is, strekt zich tevens uit tot de zich op of nabij die locatie bevindende voertuigen die bij gerkwestreerde in gebruik zijn.
-
- 3.23. bepaalt de **termijn** voor het instellen van een eis in de hoofdzaak als bedoeld in artikel 700 lid 3 Rv op 14 dagen en de termijn als bedoeld in artikel 1019i Rv op zes maanden na het eerst gelegde beslag;
- 3.24. wijst het overigens meer of anders verzochte af;
- 3.25. verklaart deze beschikking voor zover nodig uitvoerbaar bij voorraad;

Deze beschikking is gegeven door mr. M.P.M. Loos op 15 november 2016



Voor grosse/afschrift

15 NOV. 2016

De griffier,