

Repertoriumnummer 2016 /
Datum van uitspraak 14 SEP 2016
Rolnummer A/16/00740
<input type="checkbox"/> Niet aan te bieden

Uitgifte

Uitgereikt aan	Uitgereikt aan	Uitgereikt aan
op €	op €	op €

Nederlandstalige Rechtbank van Koophandel Brussel

Vonnis

Kamer van de voorzitter
Vordering zoals in kort geding

Aangeboden op
Niet te registreren

In de zaak van:

De vennootschap naar Duits recht, B BRAUN MELSUNGEN AG, met zetel aan de Carl-Braun-Strasse 1, te 34212 Melsungen (Duitsland)

Eisende partij

Die wordt vertegenwoordigd door meesters Bruno Vandermeulen, Domien Op de Beeck en Sylvia de Graaf
Advocaten te 1050 Brussel, Louizalaan nr. 235, bus 1

En:

BECTON DICKINSON BENELUX NV met maatschappelijke zetel te Dorp 86, 9320 Erembodegem (K.B.O. nr. 0400.292.967)

BECTON DICKINSON DISTRIBUTION CENTER NV met maatschappelijke zetel aan de Laagstraat 57, 9140 Temse (K.B.O. nr. 0440.709.602)

Verwerende partijen

Die worden vertegenwoordigd door meesters Koen De Winter en Michaël De Vroey
Advocaten te 2000 Antwerpen, Meir 4

1 DE PROCEDURE

1. De vordering werd ingeleid bij dagvaarding die op 5 februari 2016 werd betekend.
2. Bij beschikking van 29 juli 2016 werd door de stakingsrechter de heropening der debatten bevolen.
3. De partijen hebben hun middelen en conclusies voorgedragen in de openbare terechtzitting van 1 september 2016. De stakingsrechter nam vervolgens de zaak in beraad op 1 september 2016 waarna de debatten werden gesloten.

4. De bepalingen van de wet van 15 juni 1935 op het gebruik der talen in gerechtszaken zijn nageleefd.

5. Het vonnis wordt gewezen na tegenspraak.

2 DE FEITEN

6. De feiten, relevant voor de beoordeling van dit dossier kunnen als volgt worden samengevat.

7. B.Braun is titularis van het Europees octrooi nr. EP 2 319 556 B1. Dit octrooi (hierna: "het Octrooi" of "EP'556") werd op 27 februari 1997 aangevraagd voor een "*Needle tip guard for hypodermic needles*" (vertaling: "*Naaldeinde bescherming voor hypodermale naalden*"), met beroep op de prioriteit van US 12343 (27 februari 1996), US 25273 (12 september 1996) en US 31399 (19 november 1996). Het Octrooi is verleend door het Europees Octrooibureau (EOB) en gepubliceerd op 24 april 2013 (stuk 2.a bundel eisende partij). Het Octrooi zal verstrijken op 27 februari 2017.

8. EP'556 werd verleend in het Engels. Een volledige Duitse vertaling werd neergelegd bij de Belgische Dienst voor de Intellectuele Eigendom (stuk 2.b bundel eisende partij).

9. B.Braun voert aan dat verwerende partijen een inbreuk maken op het voormelde octrooi met een naaldbeschermingsstelsel dat onder de merknaam Venflon Pro Safety op de markt wordt gebracht.

3 DE VORDERINGEN VAN PARTIJEN

3.1 Eisende partij verzoekt de stakingsrechter:

- "*Zich bevoegd te verklaren om van onderhavige vorderingen kennis te nemen;*
- *De vorderingen van eiseres ontvankelijk en gegrond te verklaren jegens beide verweersters,*
- *De tegeneis tot nietigverklaring van het Belgische luik van EP 2 319 556 ontvankelijk doch ongegrond te verklaren, en zodoende:*

Wat de gevraagde hoofdmaatregelen betreft :

- *Vast te stellen dat de aangevochten Venflon Pro Safety veiligheidskatheters onder de beschermingsomvang vallen van het Belgische luik van EP 2 319 556 en er derhalve inbreuk op plegen;*
- *Vast te stellen dat beide Becton Dickinson verweersters, door de aangevochten Venflon Pro Safety veiligheidskatheters te gebruiken, aan te bieden, in het verkeer te brengen, dan wel daartoe in te voeren of in voorraad te houden, inbreuk plegen op het Belgische luik van het Europees octrooi EP 2 319 556;*
- *Beide verweersters zowel afzonderlijk als gezamenlijk te bevelen, met onmiddellijke ingang na betekening van het te wijzen vonnis, deze inbreuken te staken en gestaakt te houden, zowel voor voormelde Venflon Pro Safety katheters als katheters met dezelfde of equivalente kenmerken, onder verbeurte van een dwangsom van EUR 5.000,- (vijfduizend euro) per handeling in strijd met dit verbod en van EUR 500.000,- (vijfhonderdduizend euro) voor iedere dag of een gedeelte daarvan dat de overtreding voortduurt;*
- *Tweede verweester Becton Dickinson Distribution Center eveneens de staking te bevelen, met onmiddellijke ingang na betekening van het te wijzen vonnis, van het verlenen van diensten die door ondernemingen binnen de Becton Dickinson groep worden gebruikt om de inbreukmakende veiligheidskatheters te gebruiken, aan te bieden, in het verkeer te brengen, dan wel daartoe in te voeren of in voorraad te houden, onder verbeurte van een dwangsom van 5.000,- € (vijfduizend euro) per overtreding van dit verbod en van EUR 500.000,- € (vijfhonderdduizend euro) voor iedere dag of een gedeelte daarvan dat de overtreding voortduurt;*

Wat de gevorderde nevenmaatregelen betreft :

- *Een deurwaarder als bewaarder aan te stellen en tweede verweester te bevelen om aan deze bewaarder onmiddellijk na betekening van het te wijzen vonnis al de bij haar in voorraad gehouden Venflon Pro Safety producten te overhandigen, met uitzondering van die producten waarvan bij de invoer reeds vaststond dat zij bestemd waren voor wederuitvoer buiten de Europese Unie, en deze bewaarder te bevelen om de aldus in bewaring gegeven producten te (laten) vernietigen zodra het vonnis in kracht van gewijsde is*

getreden, en binnen de drie weken daarvan een attest over te maken aan de raadslieden van beide partijen,

- *Beide verweersters zowel afzonderlijk en gezamenlijk te bevelen om binnen 2 (twee) werkdagen na betekening van het te wijzen vonnis een terugroepingsbrief te sturen naar alle ontvangers van de betrokken katheters, met uitzondering van eventuele eindgebruikers, die uitsluitend de volgende inhoud zal bevatten, dan wel een mededeling die Uw zetel naar wijsheid zal vaststellen, en van iedere brief een kopie met bewijs van verzending over te maken aan de raadslieden van eiseres:*

"[datum], Geachte [geadresseerde], Mededeling: De voorzitter van de Nederlandstalige rechtbank van koophandel te Brussel, België heeft ons bij vonnis van [datum tussen te komen vonnis] bevolen om u te melden dat wij u veiligheidskatheters hebben geleverd van het type Venflon Pro Safety die onder de beschermingsomvang vallen van het Europees octrooi nr. nr. EP 2 319 556 van B.BRAUN MELSUNGEN. De voorzitter van de rechtbank heeft ons de onmiddellijke staking van verdere inbreuken op dit octrooi bevolen, en bevolen dat wij u de mogelijkheid zouden bieden deze producten aan ons terug te bezorgen tegen volledige terugbetaling van de verkoopprijs. U mag deze producten tot nader bericht niet verder verkopen".

- *Eerste verweester te bevelen om binnen één (1) dag na betekening van het te wijzen vonnis, het navolgende bericht op de homepage van de website www.bd.com te plaatsen of te laten plaatsen, en dit gedurende een periode van zestig (60) dagen geplaatst te houden, op een duidelijke en onmiddellijk zichtbare en leesbare wijze, in alle talen waarin de website beschikbaar is, met uitsluitend de volgende inhoud dan wel een mededeling die de rechtbank naar wijsheid vaststelt:*

"[datum], Geachte [geadresseerde], Mededeling : De voorzitter van de Nederlandstalige rechtbank van koophandel te Brussel, België heeft ons bij vonnis van [datum tussen te komen vonnis] bevolen om alle inbreuken stop te zetten op het Europees octrooi nr. EP 2 319 556 van B.BRAUN MELSUNGEN, meer bepaald door katheters genaamd "Venflon Pro Safety" nog verder te verdelen. We werden ook bevolen om onze klanten aan te bieden om deze

inbreukmakende producten terug te brengen tegen volledige terugbetaling."

En in elk geval :

- *Verweersters solidair te veroordelen tot de kosten van het geding, met inbegrip van de rechtsplegingsvergoeding van 11.000 €.*

3.2 Verwerende partij verzoekt de stakingsrechter:

a) "In hoofdde:

- *Europees octrooi, verleend op 24 april 2013 met nummer EP 2 319 556 B1 met als titel (vrij vertaald): "Naaldeinde bescherming voor hypodermale naalden" ("EP '556"), geheel (minstens gedeeltelijk) nietig te verklaren met gevolgen voor het Belgische grondgebied;*
- *te bevelen dat het in kracht van gewijsde getreden vonnis zal overgeschreven worden in het Register van Europese octrooien met rechtsgevolgen voor België, krachtens artikel 5§ 3 van de Wet van 8 juli 1977 tot goedkeuring van (o.m.) het Europees Octrooiverdrag en artikel XI.59, § 1, tweede lid WER.*
- *te bevelen dat binnen één maand na de uitspraak een kosteloos afschrift van het vonnis zal medegedeeld worden aan de Dienst Industriële Eigendom van de Federale Overheidsdienst Economie, in toepassing van artikel XI.343 WER.*

b) Ondergeschikt:

- *in toepassing van artikel 972 § 1 Ger. W. een of meerdere Europese octrooigemachtigden, evenals een expert in de werktuigbouwkunde aan te stellen als college van gerechtsdeskundigen, om de argumentaties te bestuderen die partijen in deze procedure hebben ingediend of nog zullen indienen evenals de overtuigingsstukken waarnaar zij verwijzen, en aan de Stakingsrechter technisch advies te verschaffen dat een antwoord biedt op de volgende technische vragen die relevant zijn voor de beoordeling van de geldigheid van conclusie 1 van EP '556 en de eventuele inbreuk erop door de VPS producten:*
 - *de bepaling van de vakman;*

- *de vereiste van voldoende steun (artikel 76(1) EOV), en in het bijzonder de vraag of het onderwerp van conclusie 1 van EP '556, door de weglating van "inner", zodanig wordt gewijzigd dat de deskundige in het vakgebied met informatie wordt geconfronteerd die hij niet rechtstreeks en ondubbelzinnig kan afleiden uit wat expliciet en impliciet is geopenbaard in de moederaanvraag zoals ingediend en gepubliceerd als WO 97/31666;*
- *de vereiste van nieuwheid, en in het bijzonder de vraag of de vakman rechtstreeks en ondubbelzinnig het onderwerp van conclusie 1 van EP '556 kan afleiden uit de openbaarmakingen van D2, D1, D3 en/of een publiek voorgebruik;*
- *met betrekking tot de vereiste van uitvinderswerkzaamheid, in het bijzonder de vraag of het onderwerp van conclusie 1 van EP '556 B1 ten tijde van de voorrangsdatum voor de vakman voor de hand liggend was door het vaststellen van de meest nabije stand van de techniek, het technische verschil tussen de meest nabije stand van de techniek en de uitvinding van EP '556, het objectieve technische probleem, of dit probleem is opgelost, en te onderzoeken of de vakman op basis van (i) de openbaarmaking van D2, al dan niet in combinatie met D1 en/of D3 en/of de algemene vakkennis, en (ii) de openbaarmaking D3, tot het onderwerp van conclusie 1 van EP '556 kon komen ('could') en hierbij de stand van de techniek zodanig zou wijzigen of aanpassen dat hij ook tot de uitvinding zou komen ('would');*
- *met betrekking tot de inbreukvraag: vertoont het hierboven beschreven VPS product voor de vakman alle technische kenmerken van conclusie 1 van EP '556 B1, en in het bijzonder de kenmerken d), e), g.1), g.2) en g');*
- *dit alles met inachtneming van de bepalingen van de artikelen 962 tot 991bis Ger.W.*

c) Nog meer ondergeschikt:

- o *de voorlopige uitvoering van het tussen te komen vonnis aan de voorwaarde te koppelen van het stellen van een borg van € 1.000.000 (één miljoen euro);*
- o *De mogelijkheid van zekerheidsstelling en kantonnement uitdrukkelijk te voorzien;*

B. Braun in elk geval te veroordelen tot de kosten van het geding, rechtsplegingsvergoeding inbegrepen, aan de zijde van verweersters begroot op € 1.320 per verweester (basisbedrag artikel 3 KB 26 oktober 2007), en ondergeschikt, mocht B. Braun in het gelijk worden gesteld, de door B. Braun gevorderde rechtsplegingsvergoeding te bepalen op het basisbedrag van € 1.320, dan wel B. Braun en verweersters tot dezelfde rechtsplegingsvergoeding te veroordelen;”

4 DE ONTVANKELIJKHEID

10. Partijen werpen geen specifieke gronden van niet ontvankelijkheid van de vordering op. De voorzitter ziet evenmin redenen om ambtshalve te besluiten tot de niet-ontvankelijkheid van de vordering. Deze is ontvankelijk.

5 DE GRONDEN VAN DE BESLISSING

5.1 Over de hoofdvordering

11. Ingevolge de heropening der debatten heeft de stakingsrechter kennis kunnen nemen van een tussenbeslissing van het Oberlandsgericht Düsseldorf van 5 juli 2016 in een zaak over hetzelfde octrooi en tussen dezelfde partijen.

Het Oberlandsgericht Düsseldorf beslist om de inbreukargumenten die worden aangevoerd in detail te laten onderzoeken door een college van drie deskundigen. Het Oberlandsgericht Düsseldorf doet dit in een zeer gedetailleerde beslissing waarin verschillende pertinente vragen worden gesteld aan de het college van deskundigen. De stakingsrechter kan de meeste van de door het Oberlandsgericht Düsseldorf gestelde vragen niet beter zelf verwoorden. Het betreft feitelijke vragen die worden voorgelegd aan het college. Hierbij wordt meermaals beklemtoond dat de deskundigen hun technisch advies in alle vrijheid mogen verlenen en niet gebonden zijn door enige beslissing.

12. Naar het oordeel van de stakingsrechter zijn de antwoorden op de vragen noodzakelijk alvorens er kan geoordeeld worden over het al dan niet vervuld zijn van de geldigheidsvoorwaarden van het octrooi en de inbreukvordering ten gronde. Om proceseconomische redenen is het niet aangewezen een tweede deskundigenonderzoek te starten.

13. Alvorens recht te doen over de grond van de zaak beslist de stakingsrechter daarom de behandeling van de zaak op te schorten tot de beëindiging van het door het Oberlandsgericht Düsseldorf bevolen deskundigenonderzoek. Het rapport van het college van deskundigen kan vervolgens door de meest gereede partij als stuk worden ingebracht in de debatten waarna partijen hierover standpunt zullen kunnen innemen en de stakingsrechter vervolgens ten gronde zal beslissen over de geldigheidvoorwaarden van het octrooi en de inbreukvordering.

5.2 Prima facie beoordeling van de gevorderde voorlopige maatregelen alvorens recht te doen

14. Eisende partij vordert, subsidiair, op grond van artikel 19,3° van het Gerechtelijk Wetboek de in haar conclusie van 19 augustus 2016 omschreven voorlopige maatregelen.

5.2.1 Over de prima facie geldigheid van het octrooi

15. Er werd oppositie gevoerd tegen het Octrooi, door de groep Becton Dickinson, waarvan de twee verweersters deel uitmaken, en die hierna verder als "Becton Dickinson" of "BD" worden aangeduid. De Oppositie-Afdeling van het Europees Octrooi Bureau ("EOB") heeft de nietigheidsargumenten van Becton Dickinson allemaal verworpen en het Octrooi op 21 november 2014 volledig in stand gehouden zoals het oorspronkelijk was verleend (stuk 2.e bundel eisende partij). Becton Dickinson stelde hoger beroep in tegen deze beslissing, maar de Technische Kamer van Beroep van het EOB heeft dat hoger beroep integraal verworpen op de mondelinge zitting van 20/21 januari 2016 (zie het proces-verbaal van de zitting, stuk 2.f.(a) bundel eisende partij alsmede de schriftelijke motieven voor de instandhouding van het Octrooi stuk 2.f.(b) bundel eisende partij).

16. Hoewel verwerende partijen terecht verwijzen naar artikel 138 EOv en de bevoegdheid van de Belgische rechtbank om het laatste woord te hebben in geldigheidskwesties omtrent een (nationaal luik van een) Europees octrooi, is dat op het eerste zicht geen reden om deze identieke zaak helemaal opnieuw over te

doen. In het licht van de procedures voor het EOB, waar het merendeel van de stukken en de argumenten zelfs tweemaal zijn onderzocht door zeer gespecialiseerde octrooionderzoekers die ook algemeen aanvaarde principes van goede rechtsgang toepassen, moet besloten worden tot de prima facie geldigheid van het octrooi.

17. Op het eerste zicht voeren verwerende partij ook geen andere argumenten aan dan de argumenten die in voormelde procedures reeds werden behandeld.

18. Verwerende partijen hechten veel belang aan een "binnengelegen uitsparing" (de zogenaamde "inner recess"). Prima facie vereist het octrooi geen "binnengelegen uitsparing" ("inner recess") maar een "uitsparing" in zijn algemeenheid. De stelling van verwerende partijen dat de "uitsparing" ("recess") enkel kan werken indien het een "binnengelegen uitsparing" ("inner recess") zou zijn, is op het eerste zicht irrelevant. De oorspronkelijke aanvraag WO 97/31666 is de basis van de structurele kenmerken die staan opgelijst in conclusie 1 van EP556, met inbegrip van een "recess". WO 97/31666 openbaart het gebruik van een "recess" op expliciete en letterlijke wijze. De uitvinding slaat prima facie op het koppelingsmechanisme. Het lijkt op het eerste zicht niet relevant of het werkt van binnen naar buiten dan wel in de omgekeerde richting (zie infra: 5.2.2.).

19. EP556 biedt naar het oordeel van de stakingsrechter prima facie bescherming voor een naaldbeschermingssamenstel met een specifiek koppelingsmechanisme dat nieuw en inventief is ten opzichte van de stand van de stand van de techniek. De apparaten die voorheen bestonden waren op het eerste zicht structureel volledig verschillend (met een specifieke T-structuur, samenwerkende tanden en kaken of een naaldkamer tussen twee vingers, respectievelijk). Zij lijken ook op een volkomen andere manier te functioneren en de uitvinding in EP556 biedt prima facie duidelijk voordelen ten opzichte van hen allemaal.

5.2.2 Over de prima facie inbreuk op het octrooi

20. De Venflon Pro Safety producten van verwerende partijen vallen prima facie binnen de beschermingsomvang van conclusie 1 van het Octrooi. Elk kenmerk van die conclusie is op het eerste zich aanwezig in Venflon Pro Safety (hierna: de "*prima facie inbreukmakende katheters*").

21. De hoofdconclusie nr. 1 van EP 556¹ kan in het Nederlands opgesplitst worden in de volgende kenmerken:

Een naaldbeschermingsamenstel, omvattend
a) een katheterkern (13)
b) een naaldkern (9, 12, 112) met een vast bevestigde naald (10) met een scherp gemaakt distaal einde (11);
c) een naaldbescherming (22, 22a, 220), schuifbaar gemonteerd op de naald (10);
d) waarbij de naaldbescherming (22, 22a, 220) een beweegbare naaldval (41) omvat, waarbij de naaldval (41) voorgespannen is naar de naald (10) toe;
e) waarbij de naaldval (41) van de naaldbescherming (22, 22a, 220) over het scherp gemaakte distale einde (11) van de naald (10) heenbeweegt en daardoor het scherp gemaakte distale einde (11) vangt terwijl de naaldbescherming (22, 22a, 220) voorwaarts geduwd wordt nabij het scherp gemaakte distale einde (11) van de naald (10);
f) begrenzendende middelen voor het begrenzen van de voorwaartse beweging van de naaldbescherming (22, 22a, 220) langs de naald (10);

¹ De oorspronkelijke, in het Engels verleende conclusie 1 van het Octrooi luidt dit als volgt: "A needle guard assembly comprising: a) a catheter hub (13); b) a needle hub (9, 12, 112) with a fixedly attached needle (10) having a sharpened distal end (11); c) a needle guard (22, 22a, 220) slidably mounted on the needle (10); d) the needle guard (22, 22a, 220) comprising a movable needle trap (41), the needle trap (41) being biased toward the needle (10); e) the needle trap (41) of the needle guard (22, 22a, 220) advancing over the sharpened distal end (11) of the needle (10) and thereby entrapping the sharpened distal end (11) as the needle guard (22, 22a, 220) is urged forward near the sharpened distal end (11) of the needle (10); f) limiting means for limiting the forward movement of the needle guard (22, 22a, 220) along the needle (10); g) the needle guard assembly further comprising a coupling mechanism preventing a mechanical separation of the needle guard assembly from the catheter hub (13) until the sharpened distal end (11) is safely contained within the needle trap (41), wherein the coupling mechanism comprises an arm (45) having a proximal end and a distal end, the proximal end of the arm being attached to the movable needle trap (41), the distal end of the arm (45) including a projection (42) that is releasably retained with the catheter hub (13), characterized in that the projection (42) of the distal end of the arm (45) is releasably retained within a recess (32) of the catheter hub (13); h) and wherein the limiting means comprises a tether (24)."

g) waarbij het naaldbeschermingsamenstel verder omvat:

g.1) een koppelend mechanisme, dat een mechanische scheiding van het naaldbeschermingsamenstel van de katheterkern (13) voorkomt totdat het scherp gemaakte distale einde (11) veilig vervat is binnen de naaldval (41),

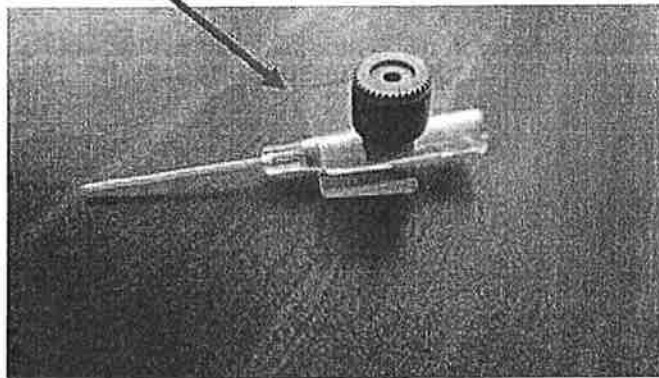
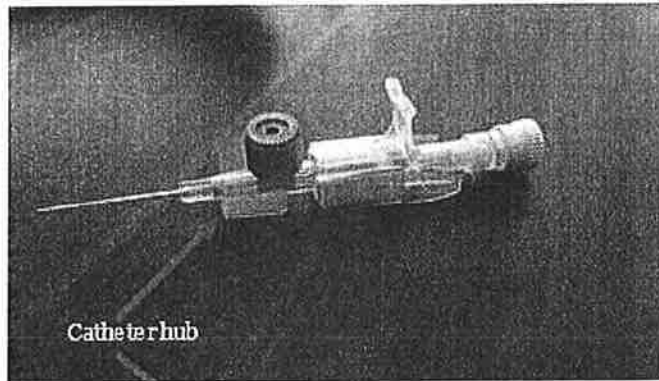
g.2) waarbij het koppelende mechanisme een arm (45) omvat met een proximale einde en een distaal einde, waarbij het proximale einde van de arm bevestigd is aan de beweegbare naaldval (41),

g.3) waarbij het distale einde van de arm (45) een uitsteeksel (42) omvat, dat vrijgeefbaar vastgehouden wordt met de katheterkern (13),

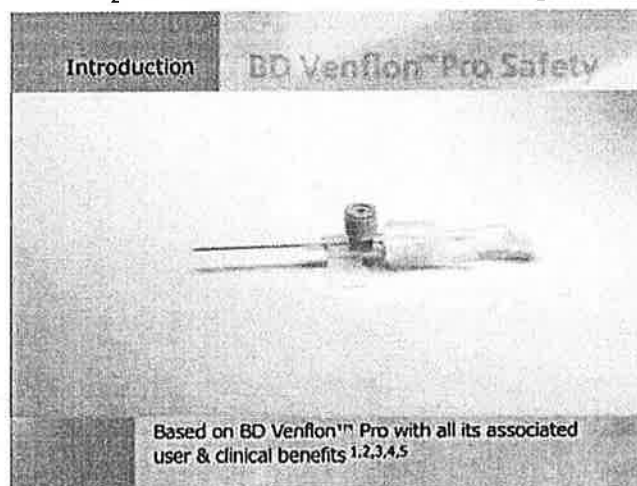
g') het uitsteeksel (42) van het distale einde van de arm (45) vrijgeefbaar vastgehouden wordt binnen een uitsparing (32) van de katheterkern (13);

h) en waarbij de begrenzendende middelen een tuier (24) omvatten.

22. De prima facie inbreukmakende katheters hebben een katheterkern (13). De kern is vastgemaakt aan de IV katheter, het flexibele transparante deel dat wordt ingevoerd met de naald en dat achterblijft in de arm van de patiënt nadat de naald is teruggetrokken.

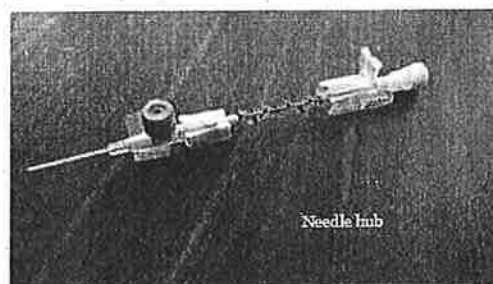


["Catheter hub" – "Katheterkern"]

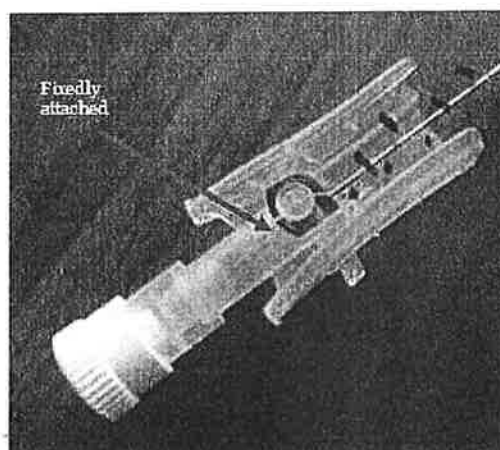


De aanwezigheid van dit kenmerk wordt niet betwist door verwerende partijen.

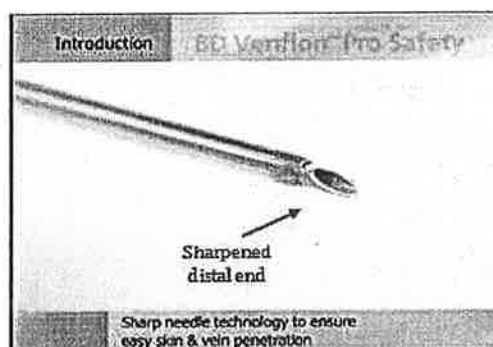
23. De prima facie inbreukmakende katheters hebben verder een naaldkern, waarin de naald vast bevestigd is, en die een scherp gemaakt distaal einde heeft. Dat is zichtbaar in de volgende foto's, die tonen hoe de naald vastgemaakt is met de naaldkern aan één eind en een scherp gemaakt einde aan het andere eind.



["Needle hub" – "Naaldkern"]



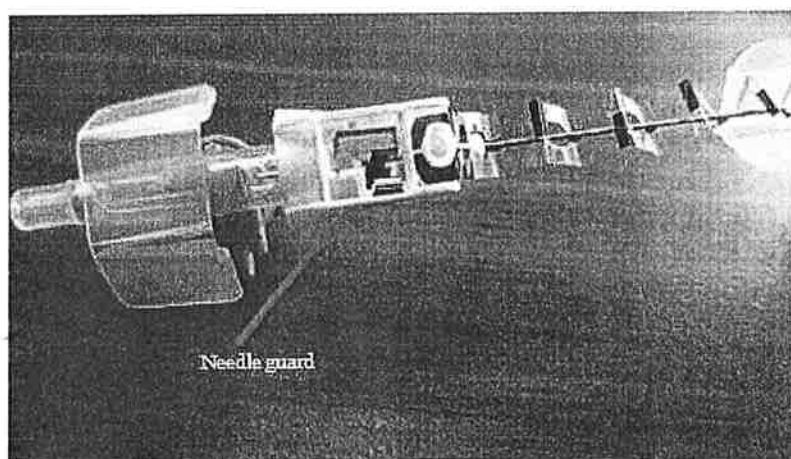
["Fixedly attached" – "Vast bevestigd"]



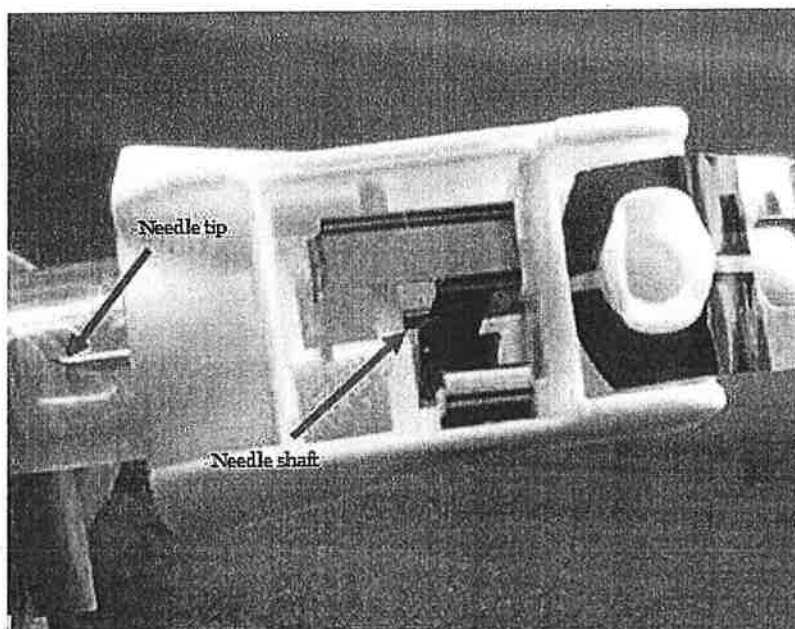
["Introduction" – "Introductie"] ["Sharpened distal end" – "Scherp gemaakt distaal einde"] ["Sharp needle technology to ensure easy skin & vein penetration" – "Scherpe naaldtechnologie om gemakkelijke huid en ader penetratie te verzekeren"]

De aanwezigheid van dit kenmerk wordt evenmin betwist door verwerende partijen.

24. De prima facie inbreukmakende katheters omvatten tevens een naaldbescherming, die schuifbaar is gemonteerd op de naald. De volgende foto's tonen de *needle guard* (in het wit) waarbij de onderzijde van de naaldbescherming werd verwijderd om de binnenzijde te kunnen tonen, en de naald die doorheen de naaldbescherming 1. De bovenste foto toont een naaldbescherming die deels langs de as van de naald is geschoven. De onderste foto toont een uitvergroting daarvan, waarbij kan worden gezien dat de naaldschacht helemaal door de witte naaldbescherming heen loopt en dat de *schuifbare* naaldbescherming in de huidige fase het naaldpunt benadert.



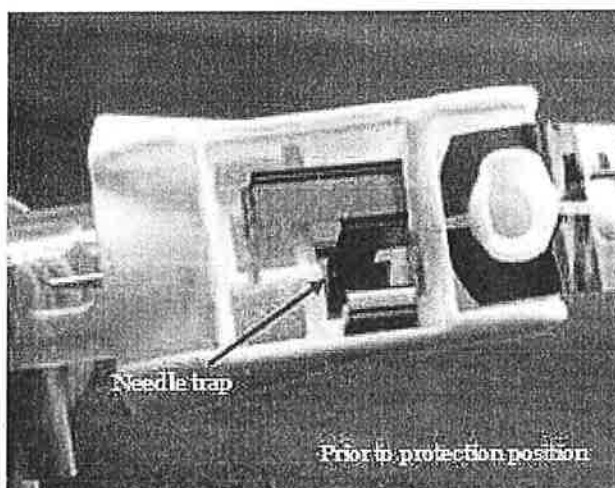
[*"Needle guard" – "Naaldbescherming"*]



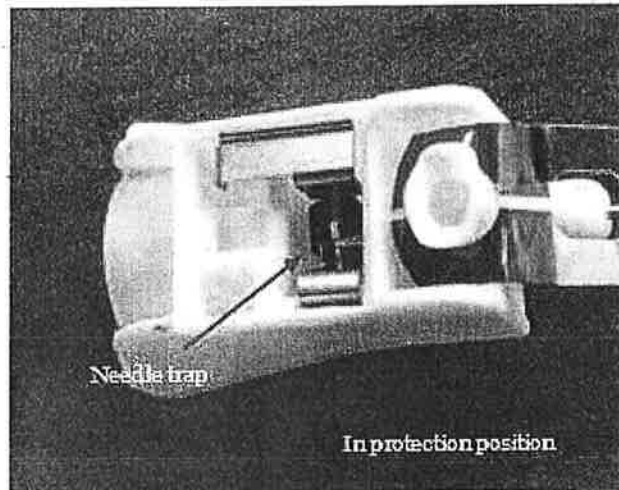
["Needle tip" – "Naaldpunt"] ["Needle shaft" – "Naaldschede"]

De aanwezigheid van dit kenmerk wordt ook niet betwist door verwerende partijen.

25. Verwerende partijen betwisten evenmin dat de (witte) naaldbescherming in de inbreukmakende katheters een beweegbare *naaldval* omvat om te vermijden dat de naald opnieuw naar buiten komt (naar links in de foto hierna) en om prikongelukken te vermijden. Men kan dit zien op de foto hierna (en verder bij de bespreking van de kenmerken die eraan verbonden zijn). Opnieuw werd de onderzijde van de naaldbescherming verwijderd om de binnenkant te kunnen tonen, met name de plaatsing en posities van de (metalen) naaldval in de naaldbescherming.



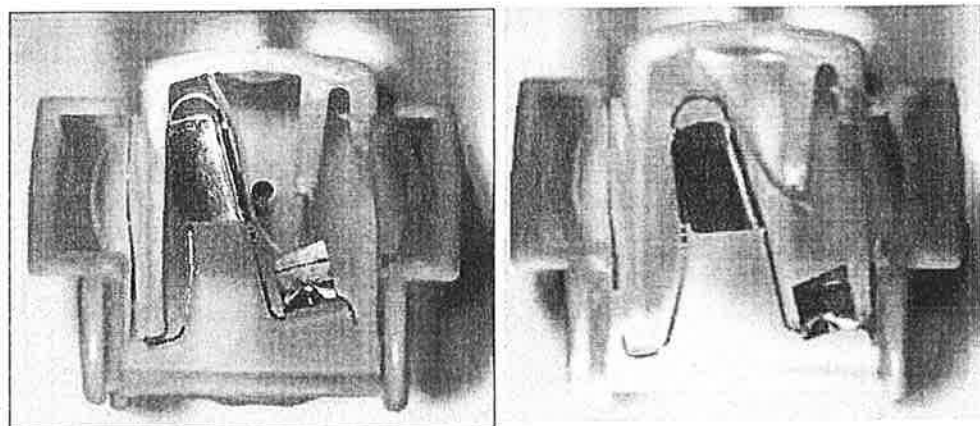
["Needle trap" – "Naaldval"] ["Prior to protection position" – "Voorafgaand aan beschermende positie"]



["Needle trap" – "Naaldval"] ["In protection position" – "In beschermende positie"]

De naaldval is beweegbaar. Dit kan men opmaken uit de voormelde foto's wanneer men de respectieve posities vergelijkt vooraleer de naald is teruggetrokken (voorafgaand aan beschermde positie) en eens de naald is teruggetrokken en gevangen (in beschermende positie). Dit blijkt ook uit de animatiefilm die BD neerlegt, welke deze beweging ook duidelijk toont (stuk 3 bundel BD, beweging tussen seconde 22 en 32).

De beweging door de naaldval kan men ook afleiden uit de twee doorsneefoto's hieronder. Vanuit een andere – frontale – aanblik tonen deze foto's de posities van de naaldval links en rechts, resp. voor en na het terugtrekken van de naaldpunt (vanuit deze hoek gezien, het zwarte ronde punt midden in de foto links, bedekt achter de naaldval in de foto rechts).

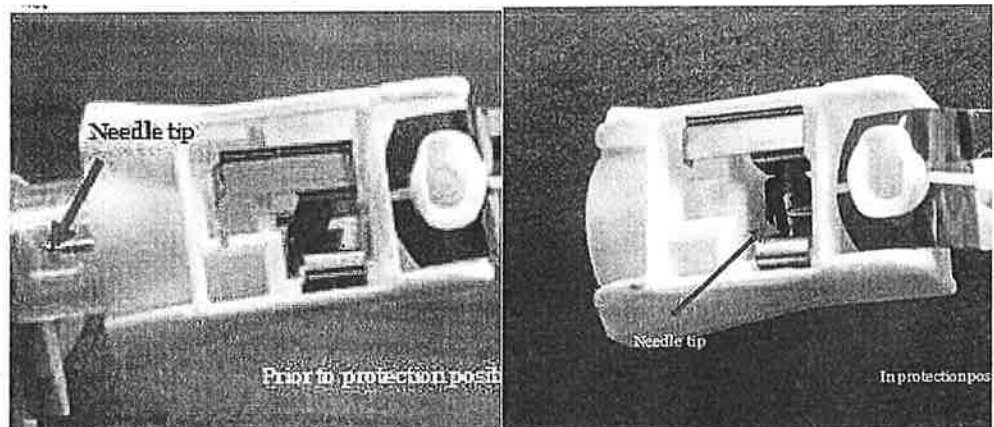


[Voorafgaand aan beschermende

] [In beschermende positie]

positie]

Ook is de naaldval bij de prima facie inbreukmakende katheters *voorgespannen naar de naald toe*. Dit blijkt uit bovenstaande foto's, waar de naaldval eerst drukt in de richting van de naald (linker foto). Vervolgens, wanneer de naaldbescherming voorwaarts wordt geduwd langs de as van de naald (vergelijk naaldposities in onderstaande foto's), beweegt de naaldval over de naaldpunt heen (rechter foto's), waardoor opnieuw naar buiten komen van de naald onmogelijk is. Deze beweging van de naaldval wordt veroorzaakt door de *voorspanning* naar de naald die men ziet in de linker foto's boven en onder.



["Needle tip" – "Naaldpunt"] ["Prior to protection position" – "Voorafgaand aan beschermende positie"]

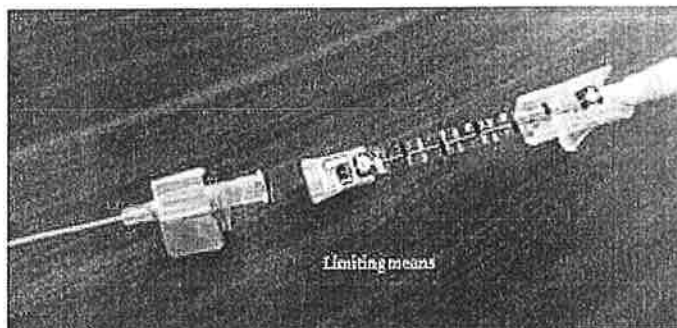
["Needle tip" – "Naaldpunt"] ["In protection position" – "In beschermende positie"]

Verwerende partijen voeren aan dat er geen inbreuk zou zijn omdat de termen "voorgespannen naar de naald toe" zouden moeten lezen "voorgespannen tegen de naald" en zelfs "raken aan de naald". Er bestaat prima facie geen grondslag voor dit argument, dat op het eerste zicht zelfs strijdig lijkt met de bewoordingen zelf uit conclusie 1 van het Octrooi.

26. Verwerende partijen betwisten ook de aanwezigheid van het kenmerk "waarbij de naaldval (41) van de naaldbescherming (22, 22a, 220) over het scherp gemaakte distale einde (11) van de naald (10) heenbeweegt en daardoor het scherp gemaakte distale einde (11) vangt terwijl de naaldbescherming (22, 22a, 220) voorwaarts geduwd wordt nabij het scherp gemaakte distale einde (11) van de naald (10)".

Uit de bovenstaande foto's kan worden afgeleid dat dit kenmerk prima facie wel aanwezig is bij de inbreukmakende katheters. Wanneer de (witte) naaldbescherming naar voren wordt bewogen, beweegt de (metalen) naaldval over de scherpe naaldpunt heen en omkapselt ze haar, zodat opnieuw naar buiten komen onmogelijk wordt en prikongelukken worden vermeden. Het feit dat de naaldval van de inbreukmakende katheters het scherp gemaakte distale einde van de naald vangt wordt overigens uitdrukkelijk vermeld en aangeprezen op de website van Becton Dickinson: "*verbeterde bescherming van de naaldpunt (volledig ingekapseld)*" (stuk 4.e bundel eisende partij).

27. De prima facie inbreukmakende katheters omvatten tevens begrenzendende middelen die de voorwaartse beweging van de naaldbescherming beperken. Deze begrenzendende middelen vermijden dat de (witte) naaldbescherming te ver voorwaarts (naar links in onderstaande foto) zou glijden langs de as van de naald en zou loskomen van de naald, hetgeen de naaldpunt zodoende zou blootstellen aan prikongelukken. De begrenzendende middelen worden beschreven in het verkoopmateriaal van verwerende partijen, waarbij wordt uitgelegd dat een plastic tuier deel uitmaakt van het beveiligingsmechanisme van de inbreukmakende katheters (stuk 3.b bundel eisende partij).



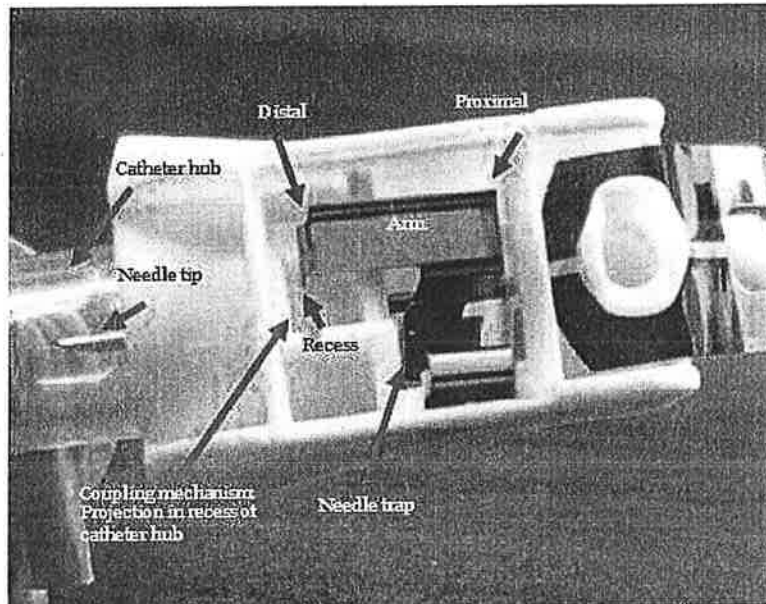
["Limiting means" – "Begrenzende middelen"]



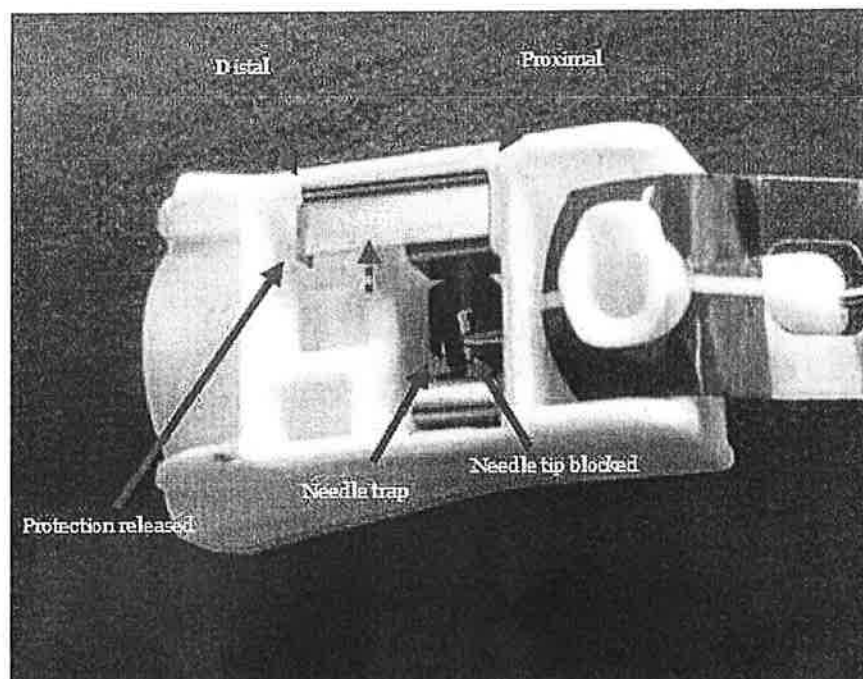
["Needle removal" – "Naald verwijdering"] ["Note the plastic tether is part of the safety mechanism. Do not hold the tether" – "Noteer dat de plastic tuier deel uitmaakt van het veiligheidsmechanisme. De tuier niet vasthouden"]

De aanwezigheid van dit kenmerk wordt niet betwist door BD.

28. De inbreukmakende katheters omvatten een koppelend mechanisme. Dat mechanisme voorkomt de scheiding van het naaldbeschermingsamenstel en de katheter totdat de naaldpunt veilig is omkapseld in de naaldval. Belangrijk daarbij is dat er een arm is die, aan de ene kant, de naaldval (41) bestemd om de naaldpunt te vangen en, aan de andere kant, een uitsteeksel (42) bestemd om de naaldbescherming aan de katheterkern te houden tot de naaldpunt veilig is gevangen, aan elkaar linkt. Verwerende partijen betwisten niet dat in de prima facie inbreukmakende katheters al deze kenmerken aanwezig zijn, of dat de prima facie inbreukmakende katheters deze functionaliteit vertonen.

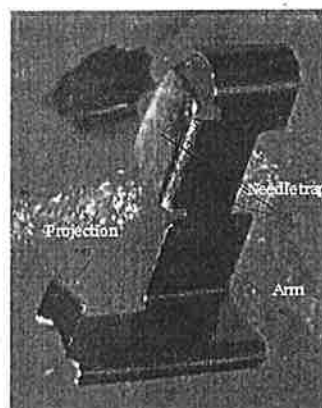
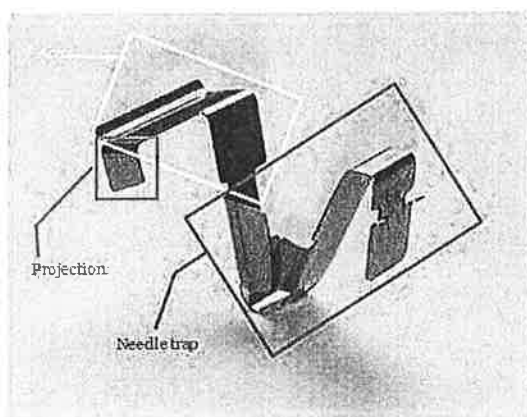


["Catheter hub" – "Katheterkern"] ["Distal" – "Distaal"] ["Proximal" – "Proximaal"] ["Needle tip" – "Naaldpunt"] ["Recess" – "Uitsparing"] ["Arm" – "Arm"] ["Coupling mechanism: Projection in recess of catheter hub" – "Koppelingsmechanisme: Uitsteeksel in uitsparing van katheterkern"] ["Needle trap" – "Naaldval"]



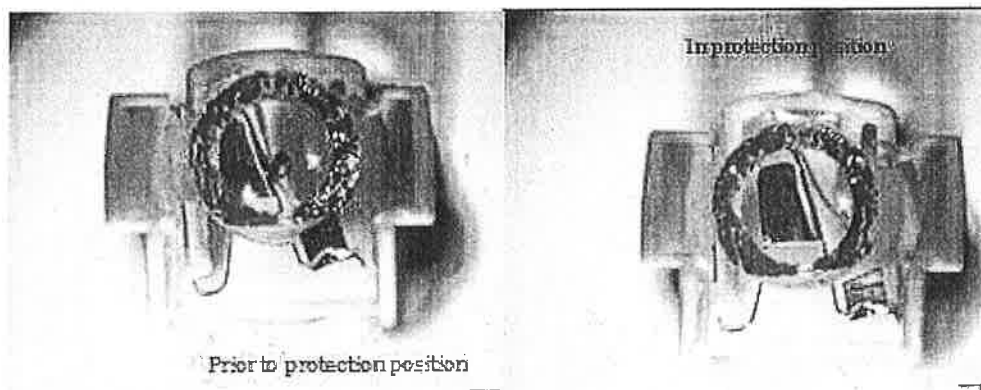
*["Distal" – "Distaal"] ["Proximal" – "Proximaal"] ["Arm" – "Arm"]
["Projection released" – "Uitsteeksel losgelaten"] ["Needle trap" –
"Naaldval"] ["Needle tip blocked" – "Naaldpunt geblokkeerd"]*

De foto's hierboven en hierbeneden tonen hoe de termen "naaldval", "arm" en "uitsteeksel" letterlijk op de inbreukmakende katheters lezen. De metalen clip van de inbreukmakende katheters die hieronder wordt getoond is voorzien van een langwerpige arm. Zoals vereist door kenmerken g.2 en g.3 is de naaldval vastgemaakt aan het proximale eind van de arm, en bevindt er zich een uitsteeksel aan het andere, distale eind van de arm.



["Arm" – "Arm"] ["Projection" – "Uitsteeksel"] ["Needle trap" – "Naaldval"]

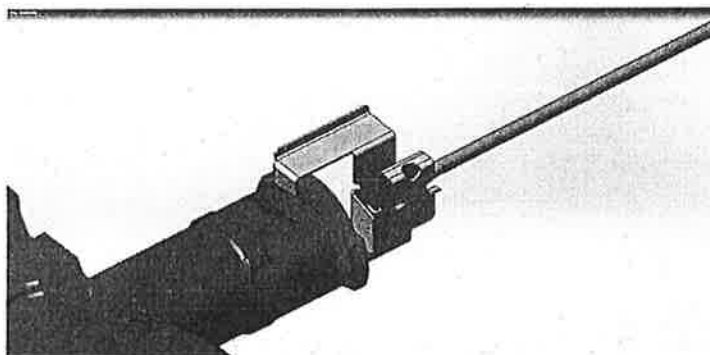
Zoals verder wordt vereist door kenmerk g.3), is het uitsteeksel aan het distale einde van de arm vrijgeefbaar vastgehouden aan de katheterkern, zoals gezien kan worden van de twee onderstaande foto's die het uitsteeksel tonen voor en na diens losmaken op de katheterkern. De rode cirkel is aan het meest proximale eind van de katheterkern afgesneden en geplaatst voor de naaldval. Het uitsteeksel in de linker foto (onderaan) zit in de heldere uitsparing van de katheterkern en beweegt (naar onderen en rechts) uit de uitsparing in de rechterfoto, wanneer de naaldval voor de naaldpunt beweegt. Dus zowel naaldval arm als uitsteeksel bewegen samen.



*["Prior to protection position" –
"Voorafgaand aan beschermende
positie"]*

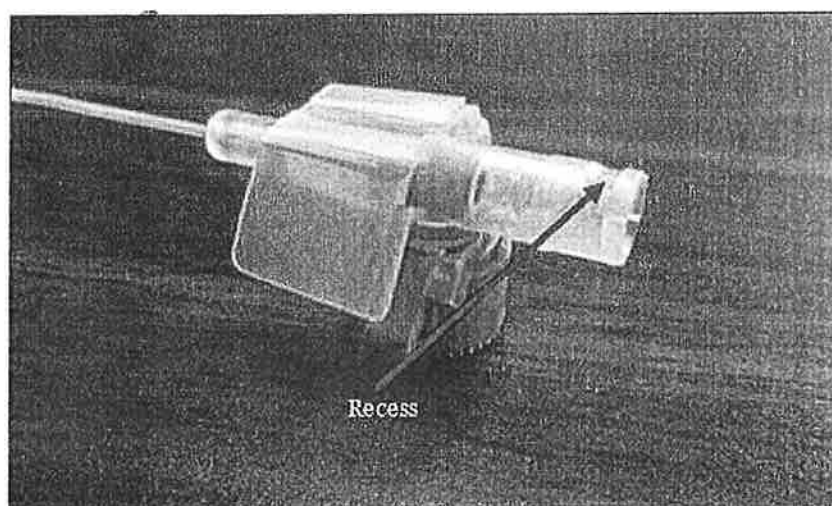
*["In protection position" – "In
beschermende positie"]*

Dat vrijgeefbaar vasthouden van het uitsteeksel aan de katheterkern kan eigenlijk nog het best gezien worden (weliswaar ondersteboven) in de eigen animatiefilm die BD neerlegt als stuk nr. 3, waarvan een "still" (pauze-afbeelding) genomen op minuut 2:04 wordt getoond:



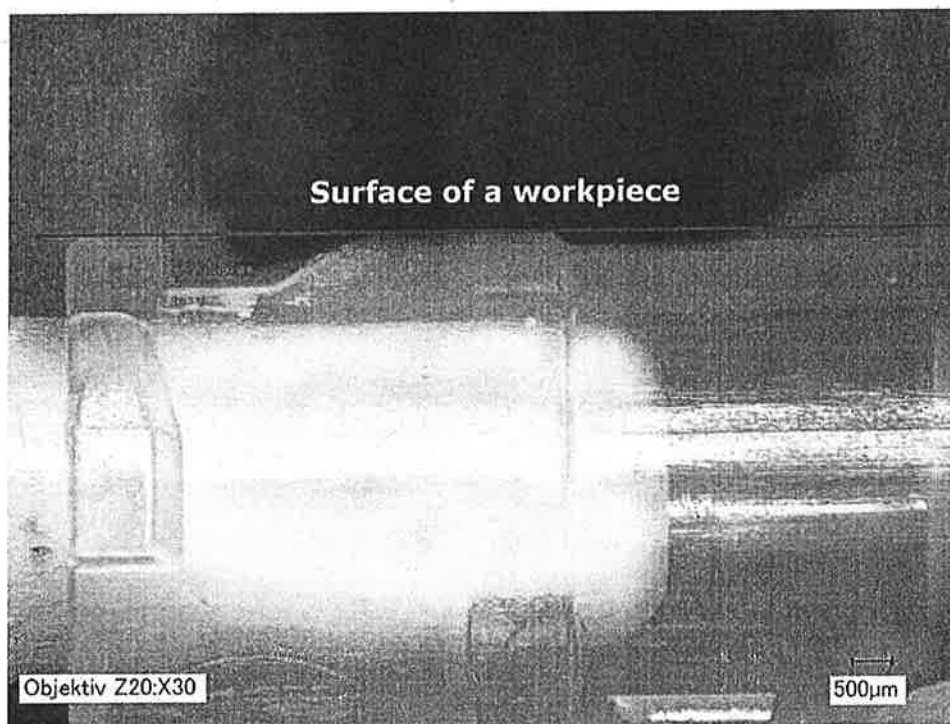
Verwerende partijen betwisten de aanwezigheid van dit kenmerk en voeren aan (i) dat in de prima facie inbreukmakende katheters de naaldval verbonden is met de arm aan een axiale kant (een zijde) – wat, volgens hen, zou betekenen dat het niet verbonden zou kunnen zijn aan het proximale einde van de arm, en (ii) dat de arm en de naaldval geen afzonderlijke elementen zijn. In de interpretatie van verwerende partijen van het naaldval kenmerk, zou haar arm niet verbonden zijn aan de naaldval maar wel aan een "Federarm" die de naaldval draagt. Op het eerste zicht beperken verwerende partijen ten onrechte het naaldval kenmerk uit EP556 tot het zgn. afschermelement dat de naaldpunt in voorwaartse beweging blokkeert. Dit argument vindt prima facie geen steun in het Octrooi.

29. De prima facie inbreukmakende katheters vertonen op het eerste zicht ook het kenmerk g': het uitsteeksel (42) van het distale einde van de arm (45) vrijgeefbaar vastgehouden wordt binnen een uitsparing (32) van de katheterkern (13). Onderstaande foto toont een uitsparing in de katheterkern van de inbreukmakende katheters. Het uitsteeksel wordt vrijgeefbaar vastgehouden binnen de uitsparing, teneinde de naaldval vrijgeefbaar vast te houden met de katheterkern:



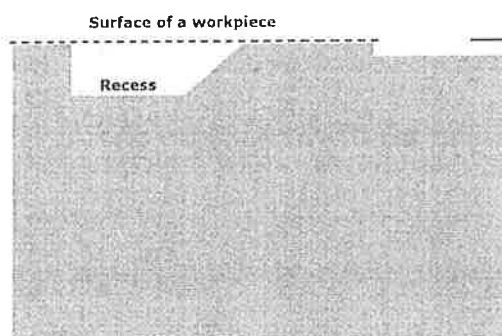
["Recess" – "Uitsparing"]

De uitsparing lijkt duidelijker te zien op de onderstaande foto van de inbreukmakende katheters. Deze toont de (transparante) katheterkern gemonteerd op een (opaak witte) mannelijke zgn. "Luer Taper" (Luerconus) die geen deel uitmaakt van de katheterkern.



["Surface of a workpiece" – "Oppervlak van een werkstuk"; "Recess" – "Uitsparing"; "Objektiv" – "Objectief"]

Zoals uiteindelijk beslist door de TKB in de oppositieprocedure (stuk 2.f.b bundel eisende partij, pagina 37), impliceert de octrooiterm "recess" een inhamming of verdiept gelegen deel dat een doorlopend oppervlak onderbreekt. Deze interpretatie lijkt volledig in lijn met de gebruikelijke definitie van een "recess" als "a groove cut below the normal surface of a workpiece" ("een groef die het normale oppervlak van een werkstuk ondersnijdt", zie het Handboek voor Werktuigbouwkunde, stuk 2.g). De katheterkern en zijn uitparing in de inbreukmakende katheters zijn hieronder schematisch weergegeven:



["Surface of a workpiece" – "Oppervlak van een werkstuk"; "Recess" – "Uitsparing"]

Verwerende partijen betwisten de aanwezigheid van een uitsparing. Het begrip "uitsparing" werd evenwel gedefinieerd door de TKB. Op het eerste zicht kunnen verwerende partijen niet voorhouden (i) dat de inbreukmakende katheters geen uitsparing zouden vertonen, of (ii) dat een uitsparing met één rechte en één met 30 graden aflopende muur het uitsteeksel niet kan vasthouden in de uitsparing.

30. De inbreukmakende katheters omvatten ook het laatste kenmerk: "en waarbij de begrenzendende middelen een tuier (24) omvatten". Zoals hoger gesteld en zoals verwerende partijen bevestigd in haar eigen instructievideo, hebben de inbreukmakende katheters een (flexibele) tuier ("tether") als begrenzend middel.



["Needle removal" – "Naald verwijdering"] ["Note the plastic tether is part of the safety mechanism. Do not hold the tether" – "Noteer dat de plastic tuier geen deel uitmaakt van het veiligheidsmechanisme. De tuier niet vasthouden"]

De aanwezigheid van dit kenmerk wordt niet betwist door verwerende partijen.

31. Prima facie plegen verwerende partij derhalve inbreuk op het Octrooi van eisende partij.

5.2.3 Belangenafweging

32. Octrooirechten verlenen vanwege hun aard slechts een tijdelijke exclusiviteit. De bescherming ervan is doorslaggevend ten opzichte van de belangen van de prima facie inbreukmaker.

5.2.4 Over de omvang van de gevraagde voorlopige maatregelen

33. Verwerende partijen voeren terecht aan dat de opslag in België onder een extern transit regime en de distributie van VPS producten vanuit België naar andere landen geen handelingen zijn die de octrooihouder kan verbieden. Het stakingsbevel is dan ook beperkt tot de vervaardiging, de aanbidding, het in het verkeer brengen of het gebruik maken van een inbreukmakend product in België dan wel het daartoe invoeren of in voorraad hebben.

34. Het past ook de maatregel te beperken tot de gewraakte VPS producten. De zinsnede "*katheders met dezelfde of equivalente kenmerken*" is te vaag en kan tot interpretatieproblemen leiden.

5.2.5 Over de gevorderde dwangsommen

35. Voormelde inbreuken mogen niet worden geminimaliseerd en verantwoordt het opleggen van een dwangsom. Het risico op herhaling is immers niet objectief uitgesloten. Het past anderzijds het totaal bedrag van de te verbeuren dwangsommen te plafonneren op 1.000.000 euro.

5.2.6 Over de door verwerende partijen gevraagde uitvoeringstermijn

36. Naar het oordeel van de stakingsrechter bestaat er in casu geen aanleiding om een uitvoeringstermijn toe te kennen langer dan 7 kalenderdagen na de betekening van het vonnis (vanaf dan beginnen de dwangsommen te lopen). Het voorlopig verbod komt immers niet als een verrassing. De Duitse vennootschappen uit de Becton Dickinson groep staan immers al sinds 2014 onder verbod en deze stakingsprocedure werd gelanceerd in februari 2016.

5.3 Over het verzoek tot borgsom

37. De stakingsrechter ziet in casu geen noodzaak tot het toekennen van een borgsom.

38. Gelet op het bovenstaande zijn de overige middelen zonder belang voor de beoordeling van de zaak.

6 HET BESCHIKKEND GEDEELTE

Op grond van de bovenstaande overwegingen neemt de stakingsrechter volgende beslissing.

De stakingsrechter verklaart alvorens recht te doen over de hoofdvordering ten gronde, de ondergeschikte vordering van eisende partij ontvankelijk en gegrond in de volgende mate:

De stakingsrechter stelt vast dat de aangevochten Venflon Pro Safety veiligheidskatheters prima facie onder de beschermingsomvang vallen van het Belgische luik van EP 2 319 556 en er derhalve prima facie inbreuk op plegen.

De stakingsrechter stelt vast dat verwerende partijen door de aangevochten Venflon Pro Safety veiligheidskatheters te gebruiken, in België aan te bieden, in het verkeer te brengen, dan wel daartoe in te voeren of in voorraad te houden, prima facie inbreuk plegen op het Belgische luik van het Europees octrooi EP 2 319 556.

De stakingsrechter beveelt verwerende partijen bij wijze van voorafgaande maatregel op grond van artikel 19,3 van het Gerechtelijk Wetboek, zowel afzonderlijk als gezamenlijk, voormelde inbreuken tijdelijk te staken en gestaakt te houden ten gronde onder verbeurte van een dwangsom van 5.000 euro per handeling in strijd met dit verbod vanaf de zevende kalenderdag na de betekening van dit vonnis.

De stakingsrechter bepaalt het maximum aan te verbeuren dwangsommen op 1.000.000 euro.

De stakingsrechter preciseert dat voormelde maatregelen van kracht zullen blijven totdat de stakingsrechter een vonnis heeft gewezen over de grond van de zaak, dan wel totdat het Belgische luik van EP 2 319 556 vervalst.

De stakingsrechter houdt de beslissing over de kosten aan.

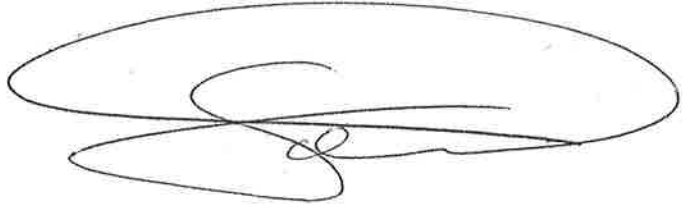
De stakingsrechter verzendt de zaak voor het overige naar de rol.

Dit vonnis werd gewezen door mevrouw Natalie Swalens, ondervoorzitter, in vervanging van de voorzitter, wettelijk belet, bijgestaan door mevrouw Martine Vanden Eycken, griffier, op de openbare en buitengewone terechtzitting van de kamer van de voorzitter, zitting houdend zoals in kort geding, in de zaal E-NL van

de Nederlandstalige rechtbank van koophandel Brussel, Waterloolaan 70, 1000
Brussel, op **14 SEP 2016**

A handwritten signature in black ink, consisting of several overlapping loops and a long horizontal stroke extending to the right.

Mevr. Martine Vanden Eycken

A handwritten signature in black ink, featuring a large, wide oval loop at the top, followed by several smaller loops and a horizontal stroke.

Mevr. Natalie Swalens