

AR 1358-1359/13 12 september 2013 Handelspraktijken	Folio nr.
Nr. 36 Nr.rep. <i>A x 941</i>	VONNIS gewezen en uitgesproken in het gerechtsgebouw te Antwerpen op twaalf september tweeduizend en dertien
Aangeboden op Niet te registreren De e.a. Inspecteur Verz.:	In de openbare terechtzitting van de Rechtbank van Koophandel van het gerechtelijk arrondissement Antwerpen, zetelend zoals in kort geding bij toepassing van artikel 2 en 3 van de wet van 6 april 2010 met betrekking tot de regeling van bepaalde procedures in het kader van de wet van 6 april 2010 betreffende marktpraktijken en consumentenbescherming, en waar zitting hadden : S. Granata Rechter, wn. Voorzitter M. Eyckmans griffier
UITGIFTE Mr. Eiser /gedaagde Nr. R.U. Blz. € dd.	In de zaak van: A/1358/13 BVBA GONLINE , met zetel te 2400 Mol, Zandputlaan 23 en met uitbating te 2400 Mol, Meerhoutsebaan 1F; Eiseres in derdenverzet, vertegenwoordigd door Meester B. Backx, advocaat, kantoorhoudende te 2300 Turnhout, Campus Blairon 427; TEGEN: <ol style="list-style-type: none">1. MES Philippe Gomarus Marie Joseph, geboren op 19.3.1959, wonende te 2330 Merksplas, Steenweg op Turnhout 1922. NV NETWORK PROCES CONTROL, met zetel te 2330 Merksplas, Steenweg op Turnhout 190;3. NV PHILIPPE MES CONSULTING, met zetel te 2360 Oud-Turnhout, Schoorhovenberg 15;4. NV EURO-TAP-CONTROL-VERKOOP, met zetel te 2300 Turnhout, Schietslandaan 5; Verweerders in derdenverzet, vertegenwoordigd door Meester S. De Coster, advocaat, kantoorhoudende te 2000 Antwerpen, Amerikalei 31;

254 bis

AR 1358-1359/13
12 september 2013
Handelspraktijken

Folio nr.

EN IN DE ZAAK

AR 1359/13

VBR BUSINESS & MARKETING IMPROVEMENT (B&MI), met zetel in Zwitserland, 1204 Genève, rue de Rive 4, met Belgisch filiaal te 2400 Mol, Emiel Becquaertlaan 2 bus 2.1;

Eiseres in derdenverzet, vertegenwoordigd door **Meester L. De Groote**, advocaat, kantoorhoudende te 3530 Houthalen, Koolmijnlaan 80;

TEGEN:

MES Philippe Gomarus Marie Joseph, geboren op 19.3.1959, wonende te 2330 Merksplas, Steenweg op Turnhout 192;

NV NETWORK PROCES CONTROL, met zetel te 2330 Merksplas, Steenweg op Turnhout 190;

NV PHILIPPE MES CONSULTING, met zetel te 2360 Oud-Turnhout, Schuurhovenberg 15;

NV EURO-TAP-CONTROL-VERKOOP, met zetel te 2300 Turnhout, Schietstandlaan 5;

Verweerders in derdenverzet, vertegenwoordigd door **Meester S. De Coster**, advocaat, kantoorhoudende te 2000 Antwerpen, Amerikalei 31;

AR 1358-1359/13 12 september 2013 Handelspraktijken	Folio nr.
	<p>I. PROCEDURE</p> <p>Op 10 december 2012 wordt een verzoekschrift strekkende tot beslag inzake namaak neergelegd door (vernoemde partijen worden hierna aangeduid als "Beslagleggende partijen"):</p> <ul style="list-style-type: none"> ▪ De heer P. MES ▪ De NV NETWORK PROCES CONTROL ▪ De NV Philippe MES CONSULTING ▪ De NV EURO-TAP-VERKOOP <p>Bij beschikking van 11 december 2012 (dossier B/12/01098) worden Beslagleggende partijen gemachtigd tot een termijn eindigend op 20 januari 2013 over te gaan tot beschrijvend beslag op o.m. volgende locaties:</p> <p><i>"op de maatschappelijke zetel, exploitatiezetel[s], fabrieken, lokalen, magazijnen, werkplaatsen en Inrichtingen van het Belgisch filiaal van de vennootschap naar vreemd recht NV BUSINESS & MARKETING IMPROVEMENT, (KBO 0809.585.457), vennootschap opgericht op 16 oktober 2008, met zetel te Rue de Rive 4, Genève (Zwitserland) doch met Belgisch filiaal te 2440 Geel, Stationstraat 84B en de BVBA GOnlive, met maatschappelijke zetel te 2400 Mol, Meerhoutsebaan 1 F (zijnde het privé-adres van de heer Muylaert-Gelein) en er een extra vestiging geopend werd te 2400 Mol, Zandputlaan 23 (KBO 0892.209.526) (hierna aangeduid als "Beslagenen")</i></p> <p>Aangezien zowel de NV BUSINESS & MARKETING IMPROVEMENT (B&MI) als de BVBA GONLINE (hierna aangeduid als "GONLINE") intussen haar maatschappelijke zetel verplaatsten en de adressen zoals weergegeven in de beschikking dd. 11 december 2012 niet meer accuraat zijn, wordt een beschikking gewezen op 9 januari 2013 waarin wordt geoordeeld dat het adres 2440 Geel, Stationsstraat 84 B in de beschikking dd. 11 december 2012, gekend onder het rolnummer B/12/01098, dient gelezen te worden als het adres 2400 Mol, Emiel Becquaertlaan 2 bus 2.1, het adres 2440 Geel, Cipalstraat 3 in diezelfde beschikking dient gelezen te worden als 2400 Mol, Meerhoutsebaan 1 en 2400 Mol, Zandputlaan 23 en dat het KBO-nummer 0892.209.526 in diezelfde beschikking gelezen dient te worden als 0896.209.526;</p> <p>Op 17 januari 2013 werden 2 verzoekschriften tot wraking van deskundigen neergelegd, meer bepaald door de B&MI en GONLINE.</p> <p>Bij uitspraak dd. 14 mei 2013 wordt het verzoekschrift tot wraking afgewezen door de waarnemende voorzitter als niet-toelaatbaar gezien verzoekende</p>

partijen niet beschikken over de gepaste hoedanigheid om een dergelijke procedure conform artikel 970 Ger. Wb. in te stellen in dossier B/12/01098.

- Parallel met de wrakingprocedure wordt op 7 februari 2013 derdenverzet aangetekend tegen de gewezen beschikkingen door GONLINE (AR 1358/13) en B&MI (AR 1359/13), voorwerp van onderhavige uitspraak. Op de respectievelijke inleidingzittingen wordt een conclusieagenda overeengekomen en wordt de pleitdatum bepaald op 3 september 2013.

Na pleidooien op 3 september 2013 wordt de zaak in beraad genomen.

II. FEITEN

- Onderhavige procedure heeft als voorwerp een verzet tegen een beschikking beslag inzake namaak met als voorwerp een software-ontwikkelingsplatform (meer bepaald het programma "DINO" – "*Distributed Intelligent Networks Objects*") waarvan volgens Beslagleggende partijen de auteursrechten haar toebehoren. Dit laatste wordt betwist door verzetdoende partijen waarbij geargumenteed wordt (i) dat het aangegeven werk niet kan terugvallen op auteursrechtelijke bescherming, (ii) dat onvoldoende naar recht wordt bewezen dat Beslagleggende partijen er eigenaar (rechthebbende) van zijn, (iii) dat onvoldoende naar recht wordt bewezen dat verzetdoende partijen enige inbreuk plegen op de rechten in hoofde van Beslagleggende partijen.

- In het verzoekschrift neergelegd voor de voorzitter van de rechtbank van koophandel te Antwerpen (waarvan de daaropvolgende beschikkingen het voorwerp betreffen van onderhavig derdenverzet) baseren Beslagleggende partijen zich in hoofdzaak op het verslag opgesteld door de heer deskundige Prof. L. GOLVERS (aangestelde deskundige door de voorzitter van de rechtbank van eerste aanleg te Antwerpen na een verzoekschrift tot beslag inzake namaak neergelegd in december 2004). Het is belangrijk aan te geven, hetgeen niet wordt betwist, dat de partijen waarbij het beslag inzake namaak werd gelegd in de eerdere procedure dezelfde (hetzij in persoon hetzij in vertegenwoordiging) zijn als in onderhavige procedure en dat het voorwerp waarop beslagleggende partijen hun vorderingen baseren hetzelfde software-platform betreft (DINO)(cfr. Stelling van verzetdoende partijen in pleidooien).

Verzetdoende partijen leggen een vonnis neer dd. 20 april 2006 gewezen door de rechtbank van eerste aanleg te Antwerpen (in het kader van de ingestelde stakingsvordering na beslag inzake namaak) waarin het volgende wordt gesteld:

"Verweerders betwisten het auteurschap van eisers en brengen hiervoor dergelijke elementen naar voor die inderdaad doen twifelen aan de rechten die eisers claimen én aan de degelijkheid van het door eisers gebruikte deskundigenverslag.

Uit de verklaringen van Tim Del Chiaro van 21 november 2005 blijkt dat door deskundige Golvers aan eisers toegeschreven lijnen in feite door BORLAND ter beschikking gesteld worden aan klanten.

Dergelijke essentiële elementen doen vragen stellen bij de inhoud van het door eisers gebruikte verslag en noodzaken een nieuw, tegensprekelijk deskundigenverslag."

Vervolgens wordt de aanstelling van een nieuwe deskundige bevolen (de heer DEHOND later vervangen door de heer DE MOOR).

III. EISEN

De eisen ingesteld door GONLINE (A/13/01358) strekken in hoofdzaak tot:

- De intrekking van de beschrijvende maatregelen door de beschikkingen dd. 11 december 2012 en 10 januari 2013 (B/12/01098) in te trekken en vernietigen.
- Het beschrijvend beslag en de beslagmaatregelen nietig en zonder enig rechtsgevolg te verklaren.
- De ontheffing van de aangestelde gerechtsdeskundigen en deze te bevelen om alle informatie, documenten, stukken, ... die in het kader van het beschrijvend beslag inzake namaak werd verzameld terug te bezorgen aan GONLINE, minstens te vernietigen indien terugbezorging onmogelijk blijkt.
- Verbod op te leggen aan de aangestelde deskundigen om enige informatie en/of documenten waarvan zij in het kader van het beschrijvend beslag inzake namaak kennis hebben genomen mede te delen aan derden, in het bijzonder het verbod op te leggen deze mede te delen aan partijen die om het beschrijvend beslag inzake namaak hebben verzocht.
- De betaling door verwerende partijen van een provisionele schadevergoeding.
- De betaling van de kosten van het geding, met inbegrip van de rechtsplegingvergoeding overeenkomstig artikel 1022 Ger. Wb.)

De eisen ingesteld door B&MI (A/13/01359) strekken in hoofdzaak tot:

- De intrekking van de beschrijvende maatregelen door de beschikkingen dd. 11 december 2012 en 10 januari 2013 (B/12/01098) in te trekken en vernietigen.
- Het beschrijvend beslag en de beslagmaatregelen nietig en zonder enig rechtsgevolg te verklaren.
- De betaling door verwerende partijen van een provisionele

schadevergoeding (wegens tergend en roekeloze procedure).

- De betaling van de kosten van het geding, met inbegrip van de rechtsplegingvergoeding overeenkomstig artikel 1022 Ger. Wb.)
- De uitvoerbaarheid bij voorraad.

- In pleidooien wijzen partijen tevens op de samenhang tussen de twee dossiers (A/13/01358 en A/13/01359).

IV. SAMENHANG

- Overeenkomstig artikel 30 Ger. Wb. zijn de vorderingen samenhangend *“wanneer zij onderling zo nauw verbonden zijn dat het wenselijk is ze samen te behandelen en te berechten ten einde oplossingen te vermijden die onverenigbaar kunnen zijn wanneer de zaken afzonderlijk worden berecht”*.

Bovenstaande procedures zijn gebaseerd op dezelfde feitelijke omstandigheden en de aparte behandeling ervan zou tot onverenigbare oplossingen kunnen leiden.

Bijgevolg is het wenselijk de procedures gekend onder A/13/01358 en A/13/01359 samen te voegen.

V. TOELAATBAARHEID VORDERING TOT SCHADEVERGOEDING (BVBA GONLINE)

- Artikel 1369ter §3 Ger. Wb. voorziet dat bij (o.a.) eventuele herroeping van de voorlopige maatregelen de rechtbank (op verzoek van de verweerder) kan gelasten om de verweerder op passende wijze schadeloos te stellen voor de door deze maatregelen toegebrachte schade. Deze beoordeling dient door de rechtbank ten gronde te worden gemaakt. Vermeld artikel verleent geen saisine aan de rechter zetelend in kort geding om te oordelen omtrent de vermeende schade.

De vordering tot het bekomen van een schadevergoeding is dan ook ontoelaatbaar in het kader van onderhavige verzetsprocedure.

VI. BEOORDELINGVI.A. Kader

- De beoordeling omtrent het bevelen van beschrijvende maatregelen wordt geschraagd op volgende overwegingen (artikel 1369bis/1 §1-§3 Ger. Wb.):
 - of het I.E.R. waarvan bescherming wordt ingeroepen ogenschijnlijk geldig;
 - of er aanwijzingen zijn dat inbreuk zou zijn gemaakt of dat inbreuk dreigt.
- De voorzitter dient conform artikel 1369bis/1, §3 1) Ger. Wb. in eerste instantie te onderzoeken of de verzoeker, die dienaangaande de bewijslast draagt, zich op een ogenschijnlijk geldig intellectueel eigendomsrecht, waarvan bescherming wordt ingeroepen, kan beroepen.

Concreet beroepen beslagleggende partijen zich op de Wet van 30 juni 1994 houdende omzetting in Belgisch recht van de Europese richtlijn van 14 mei 1991 betreffende de rechtsbescherming van computerprogramma's (hierna aangeduid als "Softwarewet") met als voorwerp DINO.
- Voor een beschrijvend beslag inzake namaak is verder niet vereist dat de verzoeker tot verkrijging van de maatregelen tot beschrijving "ernstige" aanwijzingen of zelf concrete bewijzen van inbreuk op zijn intellectueel eigendomsrechten zou aanbrengen. Artikel 1369bis/1 §3 Ger. Wb. bedoelt met "aanwijzingen" dat de verzoeker gegevens moet aanreiken die aannemelijk maken dat een inbreuk zou kunnen gepleegd worden op het intellectueel eigendomsrecht. De feiten die worden aangehaald dienen van dergelijke aard te zijn dat de bij een beoordeling op het eerste zicht, op zich of met elkaar in verband gebracht, een vermoeden doen rijzen van een inbreuk of een dreiging ervan. De beoordelingsmarge van de rechter geconfronteerd met dergelijke bewijzen is beperkt aangezien het beslag er net toe strekt bewijzen te verkrijgen doch ook te beschermen m.b.t. de vermeende inbreuk.
- De voorwaarden voor een beslag inzake namaak (minstens het beschrijvend onderdeel ervan) dienen vervuld te zijn op het ogenblik van de machtiging om tot beslag inzake namaak over te gaan. Concreet dient te worden nagegaan of aan de bepalingen van artikel 1369bis/1 §3 Ger. Wb. voldaan was op respectievelijk 11 december 2012 en 9 januari 2013. De voorzitter mag geen rekening houden met latere aanwijzingen, feiten en desgevallend stukken die

niet of niet volledig werden aangevoerd uiterlijk op het ogenblik waarbij de beschikking werd gewezen waarbij de beschrijvende maatregelen werden toegestaan. Er dient dan ook enkel rekening te worden gehouden met deze latere elementen indien die zouden toelaten dat de eerder aangebrachte stukken op een correcte wijze kunnen geïnterpreteerd worden (cfr. artikel 1039 Ger. Wb.)

- Beslagleggende partijen, als verzoekende partij in een procedure op eenzijdig verzoekschrift, hebben de plicht om de voorzitter correcte, volledige en zo objectief mogelijke informatie te verstrekken. Dit mag niet zover gaan dat elementen worden aangereikt die nadelig zijn voor de zaak, doch indien feitelijke aangelegenheden worden aangekaart dienen deze correct, volledig en zo objectief mogelijk te zijn. Zouden bepaalde omstandigheden eigen zijn aan het aangedragen feit op zich dan wel op de verkrijging ervan dan dient de voorzitter hieromtrent ingelicht te worden.

Het is noodzakelijk dat de voorzitter mag afgaan op de correctheid, volledigheid en objectieve waarde van de eenzijdig verstrekte gegevens, minstens in de mogelijkheid gesteld wordt de waarde en belang ervan in te schatten aan de hand van aangedragen omstandigheden eigen aan bepaalde feiten dan wel de omstandigheden van verkrijging ervan.

V.B. Toepassing

- Op grond van volgende overwegingen wordt geoordeeld dat Beslagleggende partijen hebben nagelaten de voorzitter voldoende naar recht in te lichten, en zodoende zijn tekort geschoten aan hun plicht tot het verstrekken van correcte, volledige en zo objectief mogelijke informatie:

- Beslagleggende partijen hebben gebruik gemaakt van een deskundigenverslag opgesteld door de heer Prof. Luc GOLVERS zonder de voorzitter te wijzen op het vonnis van de rechtbank van eerste aanleg te Antwerpen dd. 20 april 2006 waarin in niet mis te verstane woorden wordt aangegeven dat er essentiële vragen zijn omtrent de inhoud van het verslag.
- Beslagleggende partijen hebben in hun verzoekschrift melding gemaakt van een "*aanvullende tegensprekelijke expertise*" door de heer P. DE MOOR, terwijl dit dient beschouwd te worden als een "*nieuw, tegensprekelijk deskundigenonderzoek*" (cfr. vonnis dd. 20 april 2006).
- In het verzoekschrift wordt aangedrongen op de aanstelling van de heer deskundige Prof. GOLVERS, gezien deze vertrouwd was met de zaak en dit met volgende bewoordingen:

“Dat het tevens aangewezen is om als één van deze gerechtsdeskundigen prof. Luc GOLVERS te benoemen, nu deze door het eerste beslag inzake namaak reeds in het bezit is van het vergelijkingsmateriaal van DINO uit 2004-2005.”

Dat deze stelling niet verzoenbaar is met de inhoud van het vonnis dd. 20 april 2006 waarin het verslag van de heer Luc GOLVERS (de inhoud) essentiële vragen heeft doen rijzen bij de voorzitter.

Volledigheidshalve wordt aangegeven dat beslagleggende partijen weliswaar het voorverslag van de heer P. DE MOOR hebben neergelegd doch dat geen van bovenstaande elementen in dit verslag kan worden teruggevonden.

Beslagleggende partijen trachten in het licht van de tegensprekelijke procedure bepaalde feiten recht te zetten en/of te minimaliseren. Het komt niet aan de voorzitter toe om op grond van de “verbeterde” correcte, volledige en objectieve versie van de feitelijke elementen zijn beschikking al dan niet te bevestigen. In onderhavig stadium wordt geoordeeld dat Beslagleggende partijen bij het neerleggen van het verzoekschrift niet de nauwgezetheid hebben gevolgd die eigen dient te zijn aan het neerleggen van verzoekschrift strekkende tot beslag inzake namaak.

Beslag inzake namaak is een dusdanig verstrekkende en ingrijpende maatregel dat de verzoekende partijen de nodige ijver dienen aan de dag te leggen om de feitelijke situatie alsdusdanig weer te geven dat deze als correct, volledig en (zo) objectief (mogelijk) door de voorzitter kan getoetst worden aan de drempelvoorwaarden ter verkrijging van de eenzijdig gevorderde maatregel.

Er wordt geoordeeld dat de beslagleggende partijen tekort zijn geschoten in deze verplichting. De beschikking(en) die hun steun vindt in het verzoekschrift wordt ingetrokken.

Als gevolg van deze beoordeling worden alle maatregelen die hun grond vinden in vermelde beschikking(en) als onbestaande beschouwd. Beslagleggende partijen dienen zich te onthouden van elk gebruik van documenten en andere bevindingen waarvan zij in het bezit werd gesteld onrechtstreeks via het beschrijvend verslag dan wel rechtstreeks door het uitgevoerd beslag inzake namaak.

De gevolgen van eerste beschikking(en) dienen te worden teniet gedaan opdat beslagene(n) (verzetdoende partijen) in dezelfde positie worden geplaatst als zou

er geen beschrijvende maatregelen zijn toegestaan. De vorderingen hieromtrent worden dan ook gegrond verklaard.

VI.C. Schadevergoeding (Tergend en Roekeloos Geding)

- De hierboven weergegeven beoordeling geeft aan dat Beslagleggende partijen de rechtspleging als weergegeven in artikel 1369bis e.v. Ger. Wb. hebben aangewend voor kennelijk onrechtmatige doeleinden en zodoende hun recht om in rechte op te treden hebben uitgeoefend op een wijze die de perken van de normale uitoefening van dat recht door een bedachtzaam en zorgvuldig persoon kennelijk te buiten gaat.

De B&MI laat na voldoende naar recht haar schade te bewijzen, beter, laat na te bewijzen in welke mate de door haar geleden schade de rechtsplegingvergoeding overschrijdt.

De vordering op grond van tergend en roekeloos geding wordt afgewezen als ongegrond.

VII. UITSPRAAK

Wij, Samuel GRANATA, waarnemend Voorzitter, zitting houdend in kort geding bijgestaan door M. Eyckmans, griffier.

Voegt de zaken gekend onder A/13/01358 en A/13/01359 samen.

Verklaren de eis tot het verkrijgen van een schadevergoeding ontoelaatbaar.

Verklaren de overige eisen toelaatbaar en de erin weergegeven vorderingen in volgende mate gegrond:

Vernietigen de beschikkingen dd. 11 december 2012 en 9 januari 2013 (dossier B/12/01098) en opnieuw rechtdoend wijzen de oorspronkelijke vorderingen ingesteld door de de heer P. MES, de NV NETWORK PROCES CONTROL, de NV Philippe MES CONSULTING en de NV EURO-TAP-VERKOOP als weergegeven in het eenzijdig verzoekschrift dd. 10 december 2012 en 9 januari 2013 af als ongegrond.

Veroordelen de heer P. MES, de NV NETWORK PROCES CONTROL, de NV Philippe MES CONSULTING en de NV EURO-TAP-VERKOOP tot afgifte van alle in beslag genomen voorwerpen aan de respectievelijke verzetdoende partijen.

Ontheffen de aangestelde de aangestelde gerechtsdeskundigen van hun opdracht en bevelen om alle informatie, documenten, stukken, ... die in het kader van het beschrijvend beslag inzake namaak werd verzameld terug te bezorgen aan de respectievelijke verzetdoende partijen minstens te vernietigen indien terugbezorging onmogelijk blijkt.

Verwerpen al het andere en meergevorderde als weergegeven in de toelaatbare eisen als ongegrond.

Veroordelen de heer P. MES, de NV NETWORK PROCES CONTROL, de NV Philippe MES CONSULTING en de NV EURO-TAP-VERKOOP tot betaling aan de verzetdoende partijen van de kosten van het geding als volgt begroot:

- Kosten akte van verzet: € 483,65 en € 376,34
- Rechtsplegingvergoeding: € 1.320,00 (aan elk van de verzetdoende partijen)

Getekend :



M. Eyckmans



S. Granata

