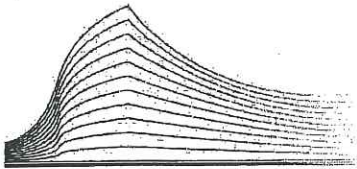


C



145337

Uitgifte

Repertoriumnummer 2018 / 5098
Datum van uitspraak 25 juni 2018
Rolnummer 2016/AR/470

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

Niet aan te bieden aan de ontvanger

Hof van beroep Gent

Arrest

zevende bis kamer

Aangeboden op
Niet te registreren

COVER 01-00001182548-0001-0015-01-01-1



2016/AR/470 - In de zaak van:

AGENCE DE VILLE B.V.B.A.

met maatschappelijke zetel te 9620 ZOTTEGEM, Hoogstraat 31, ingeschreven met KBO-nummer 0806.092.863,
appellante,

hebbende als raadsman mr. BURSENS Frank, advocaat te 9052 ZWIJNAARDE, Bollebergen
2A bus 20

tegen

IMMOVAST B.V.B.A.

met maatschappelijke zetel te 9050 LEDEBERG (GENT), Gaston Crommenlaan 4b 501,
ingeschreven met KBO-nummer 0819.664.450,
geïntimeerde,

hebbende als raadsman mr. BOSSCHEM Nicolas, advocaat te 9800 DEINZE, Tolpoortstraat 74
bus 3

wijst het hof het volgend arrest:

I Bestreden beslissing – Rechtspleging in hoger beroep

1. Het hoger beroep is ingesteld bij verzoekschrift van 10 maart 2016 tegen het vonnis van 23 december 2015 van Voorzitter van de rechtbank van koophandel te Gent, afdeling Gent, die zitting nam zoals in kort geding.
2. Het Hof heeft artikel 24 van de wet van 15 juni 1935 op het gebruik der talen in gerechtszaken in acht genomen.

PAGE 01-00001182548-0002-0015-01-01-4



De procedure gebeurde op tegenspraak. Partijen zijn gehoord in openbare terechtzitting. Het Hof nam kennis van de overtuigings- en procedurestukken.

II Situering van de betwisting

3. Voor de uiteenzetting van de feiten die aanleiding gegeven hebben tot de betwisting verwijst het hof naar de pagina's 3 en 4 van het bestreden vonnis op verzet. Voor zover nodig wordt de uiteenzetting herhaald bij de bespreking van de grieven van de partijen hierna.
4. Met een inleidend dagvaardingsexploot, betekend op **27 april 2015** vroeg de BVBA Agence de Ville vast te stellen dat de BVBA Immovast inbreuken begaat op a) boek XI, titel 2 (auteursrechten) WER door, zonder voorafgaandelijke toestemming van de BVBA Agence de Ville, beschrijvingen en foto's van panden over te nemen, op b) boek XI, titel 7 (databanken) WER door, zonder voorafgaandelijke toestemming van de BVBA Agence de Ville, haar databanken op te vragen en her te gebruiken en op c) boek VI WER door het stellen van oneerlijke en misleidende handelspraktijken, dienvolgens de BVBA Immovast onmiddellijk het verbod op te leggen om nog langer:
 - beschrijvingen en foto's van de website van de BVBA Agence de Ville over te nemen zonder haar voorafgaandelijke toestemming;
 - databanken van de BVBA Agence de Ville op te vragen en te hergebruiken zonder haar voorafgaandelijke toestemming;
 - misleidende reclame te verspreiden;
 - de handelsnaam van de BVBA Agence de Ville te gebruiken,

dit alles onder verbeurte van een dwangsom van € 1.000,00 per vastgestelde inbreuk en per dag dat de inbreuk blijft voortduren vanaf de betekening van het tussen te komen vonnis.

BVBA Agence de Ville vroeg de BVBA Immovast te bevelen om het beschikkend gedeelte van het tussen te komen vonnis te publiceren op de homepage van haar website, www.immovast.be, alsook om de BVBA Agence de Ville toe te laten om op kosten van de BVBA Immovast het beschikkende gedeelte van het tussen te komen vonnis te laten publiceren op haar eigen website, als in drie dag- of vakbladen naar keuze.



Zij vroeg de gedingkosten ten laste te leggen van BVBA Immovast en de voorlopige tenuitvoerlegging van het tussen te komen vonnis toe te staan, niettegenstaande alle verhaal, zonder borgstelling en met uitsluiting van het vermogen tot kantonnement.

5. Bij vonnis gewezen bij verstek op 20 mei 2015 stelde de Voorzitter van de rechtbank van koophandel te Gent, afdeling Gent, die zitting hield op de wijze van het kort geding, vast dat de BVBA Immovast inbreuken begaat op Boek XI, titel 7 (databanken) WER door, zonder voorafgaandelijke toestemming van de BVBA Agence de Ville, haar databanken op te vragen en de gegevens te kopiëren en te gebruiken.

De rechter legde BVBA Immovast het verbod op om nog langer:

- beschrijvingen en foto's van de website van de BVBA Agence de Ville over te nemen zonder haar voorafgaandelijke toestemming;
- databanken van de BVBA Agence de Ville op te vragen en te hergebruiken zonder haar voorafgaandelijke toestemming.

Zij wees het anders- of meergevorderde af als ongegrond.

De rechter legde de gedingkosten ten laste van BVBA Immovast en stond de voorlopige tenuitvoerlegging van het vonnis toe.

6. Met de inleidende dagvaarding, betekend op **10 juni 2015** tekende BVBA Immovast **verzet** aan tegen voornoemd verstekvonnis van 20 mei 2015.

BVBA Immovast wierp de exceptie van onbevoegdheid op van de eerste rechter voor wat betreft de stakingsvordering ex artikel XVII.1 WER, lastens haar ingesteld uit hoofde van de beweerde inbreuk op artikel VI.100 en VI.104 WER, dienvolgens de oorspronkelijke vordering van de BVBA Agence de Ville af te wijzen als onontvankelijk, minstens ongegrond.

Zij vroeg te zeggen voor recht dat zij zich niet schuldig maakt aan inbreuken op de bepalingen van boek XI, titel 2 WER (auteursrecht), aan inbreuken op de bepalingen van boek XI, titel 7 WER (databanken), evenmin aan inbreuken op de artikelen VI.104 en VI.100 WER, dienvolgens te zeggen voor recht dat er evenmin enige reden bestaat om lastens haar een verbod, noch een dwangsom of publicatieverplichting van het tussen te komen vonnis op te leggen.

BVBA Immovast vroeg de gedingkosten ten laste te leggen van BVBA Agence de Ville.



BVBA Agence de Ville concludeerde tot de ongegrondheid van het verzet en vroeg het bestreden vonnis te bevestigen, waar de eerste rechter heeft vastgesteld dat de BVBA Immovast inbreuken begaat op boek XI, titel 7 (databanken) WER, dienvolgens BVBA Immovast het verbod op te leggen om nog langer a) beschrijvingen en foto's van de website van de BVBA Agence de Ville over te nemen zonder haar voorafgaandelijke toestemming en b) databanken van de BVBA Agence de Ville op te vragen en te hergebruiken zonder haar voorafgaandelijke toestemming.

Zij verzocht om een hervorming van het bestreden vonnis en vast te stellen dat de BVBA Immovast inbreuken begaat op boek XI, titel 2 (auteursrechten) WER door, zonder voorafgaandelijke toestemming van BVBA Agence de Ville, beschrijvingen en foto's van panden over te nemen alsook inbreuken begaat op boek VI WER door het stellen van oneerlijke en misleidende handelspraktijken, dienvolgens de BVBA Immovast het verbod op te leggen om nog langer misleidende reclame te verspreiden en de handelsnaam van BVBA Agence de Ville te gebruiken.

Zij vroeg de opgelegde verboden uit te spreken onder verbeurte van een dwangsom van € 1.000,00 per vastgestelde inbreuk en per dag dat de inbreuk blijft voortduren vanaf de betekening van het tussen te komen vonnis.

Verder vroeg zij de BVBA Immovast te bevelen om het beschikkend gedeelte van het tussen te komen vonnis te publiceren op de homepage van haar website, www.immovast.be, alsook om de BVBA Agence de Ville toe te laten om op kosten van de BVBA Immovast het beschikkende gedeelte van het tussen te komen vonnis te laten publiceren op haar eigen website, als in drie dag- of vakbladen naar keuze.

BVBA Agence de Ville vroeg de gedingkosten ten laste te leggen van BVBA Immovast.

7. In het thans bestreden vonnis op verzet gewezen op **23 december 2015** was de eerste rechter van oordeel dat:

- de stakingsrechter bevoegd is indien uit de dagvaarding blijkt dat de vordering gesteund is op inbreuken op de eerlijke handelsgebruiken;
- BVBA Agence De Ville aan BVBA Immovast haar toestemming gaf om publiciteit te voeren voor panden uit haar vastgoed aanbod op haar website, dit gebeurde door het invullen van het registratiedocument en blijkt door de uitvoering van de overeenkomst gedurende meer dan een jaar;
- de grondslag van de door de BVBA Agence De Ville voorgehouden wanprestatie - het niet tijdig verwijderen van panden van de website nadat ze verkocht waren -



contractueel is, zodat de vordering gesteund op de artikelen VI.100 e, VI.104 WER ongegrond is;

- bij gebrek aan bewijs van de originaliteit en de herkomst van de foto's en beschrijvingen van de panden op de website van de BVBA Agence De Ville de vordering tot bescherming gesteund op de auteurswet ongegrond is ;
- BVBA Agence De Ville niet bewijst dat ze als producent van de databank kan worden beschouwd en gaf aan BVBA Immovast haar toestemming om publiciteit te voeren voor panden uit haar vastgoedaanbod op haar website.

De eerste rechter verklaarde **het verzet dan ook gegrond**.

Zij verklaarde zich bevoegd, vernietigde het bestreden vonnis en wees **de oorspronkelijke vorderingen af als ongegrond**.

De eerste rechter veroordeelde BVBA Agence De Ville tot de kosten van beide procedures, met uitzondering van de kosten van de verzetsakte die ten laste blijven van BVBA Immovast.

III Grieven – Voorwerp van het hoger beroep

8. Voor een uiteenzetting van de grieven, het voorwerp van de eisen en de argumentatie van partijen verwijst het hof naar de procedurestukken in hoger beroep.
9. Appellante vordert de inwilliging van haar hoger beroep, de vernietiging van het bestreden vonnis en de toekenning van haar oorspronkelijke vordering ertoe strekkende vast te stellen dat geïntimeerde inbreuken begaat op a) boek XI, titel 2 (auteursrechten) WER door, zonder voorafgaandelijke toestemming van appellante, beschrijvingen en foto's van panden over te nemen, op b) boek XI, titel 7 (databanken) WER en op c) boek VI WER door het stellen van oneerlijke en misleidende handelspraktijken, dienvolgens geïntimeerde onmiddellijk het verbod op te leggen om nog langer:
 - beschrijvingen en foto's van de website van appellante over te nemen zonder haar voorafgaandelijke toestemming;
 - databanken van appellante op te vragen en te hergebruiken zonder haar voorafgaandelijke toestemming;
 - misleidende reclame te verspreiden;



- de handelsnaam van appellante te gebruiken,

dit alles onder verbeurte van een dwangsom van € 1.000,00 per vastgestelde inbreuk en per dag dat de inbreuk blijft voortduren vanaf de betekening van het tussen te komen vonnis.

Appellante vraagt geïntimeerde te bevelen om het beschikkend gedeelte van het tussen te komen arrest te publiceren op (indien dit mogelijk is) de homepage van haar website, www.immovast.be, op haar blog <http://www.bloggen.be/immobilien/> en op haar facebookpagina <https://www.facebook.com/immovast/> alsook om appellante toe te laten om op kosten van geïntimeerde het beschikkende gedeelte van het tussen te komen arrest te laten publiceren op haar eigen website, als in drie dag- of vakbladen naar keuze.

Appellant vraagt in ondergeschikte orde voor het geval het hof van oordeel is dat de stukken 2 en 2a van geïntimeerde (stuk 31 van appellante) van doorslaggevend belang zijn voor de beoordeling van de zaak en er derhalve geen uitspraak kan worden gedaan zonder rekening te houden met deze van valsheid betichte stukken, de door appellante ingestelde valsheidsvordering in burgerlijke zaken met betrekking tot de stukken 2 en 2a van de BVBA Immovast gegrond te verklaren, dienvolgens vast te stellen dat de stukken 2 en 2a van geïntimeerde (stuk 31 van appellante) vals zijn en dat deze stukken niet kunnen worden ingeroepen tegen appellante.

Appellante vraagt verder de gedingkosten ten laste te leggen van geïntimeerde.

10. Geïntimeerde vraagt alvorens verder recht te doen, overeenkomstig **artikel 4 VT.Sv.** de behandeling van de burgerlijke vordering op te schorten tot na de tussenkomst van een definitieve in kracht van gewijsde getreden gerechtelijke beslissing van de strafrechter inzake de door de BVBA Agence De Ville lastens de BVBA Immovast neergelegde strafklacht met burgerlijke partijstelling in handen van de onderzoeksrechter Vera Van Den Heede, gekend onder referte 0U.21.99.64.15.

Voor het geval de exceptie “Le criminel tient le civil en état” niet wordt ingewilligd, werpt geïntimeerde in conclusie in hoofdorde op dat het **principaal hoger beroep zonder voorwerp is en om die reden ongegrond.**

Ondergeschikt concludeert zij tot de **ongegrondeid van het principaal hoger beroep.** Zij werpt daarbij op dat:

- de Voorzitter van de rechtbank van koophandel materieel onbevoegd was om kennis te nemen van de door appellante ingestelde stakingsvordering uit hoofde van inbreuken op de artikelen VI.100 en VI.104 WER en de vordering van appellante op dit punt

PAGE 01-00001182548-0007-0015-01-01-4



onontvankelijk moet worden verklaard, minstens dient ook dit aspect van de vordering van appellante te worden afgewezen als ongegrond;

- de vordering van appellante gesteund op een inbreuk op artikel XI.165 WER (auteursrechten) zonder voorwerp is en de stakingsvordering van appellante ex artikel XVII.1 WER iedere grond mist;
- de vordering van appellante gesteund op inbreuken op Boek XI, titel 7 WER (databanken) zonder voorwerp is en ook dit aspect van de vordering van appellante ongegrond is;
- de vordering van appellante gesteund op inbreuken op Boek VI WER (marktpraktijken) niet langer actueel is en uitgedoofd is en ook dit aspect van de vordering van appellante ongegrond is;
- gelet op de ongegrondheid van de stakingsvordering er geen reden bestaat om een dwangsom uit te spreken en ook het verzoek tot machtiging om het tussen te komen arrest te publiceren iedere grond mist.

Geïntimeerde stelt in conclusie **incidenteel hoger beroep** in, waarbij zij de integrale bevestiging vordert van het bestreden vonnis op verzet.

In het beschikkend gedeelte van haar conclusies vraagt geïntimeerde voor het geval de exceptie "Le criminel tient le civil en état" niet wordt ingewilligd, het principaal hoger beroep af te wijzen als onontvankelijk, minstens als ongegrond, en stelt zij incidenteel hoger beroep in.

Zij vraagt vast te stellen dat appellante geen belang heeft om hoger beroep in te stellen en de Voorzitter van de rechtbank van koophandel materieel onbevoegd was om uitspraak te doen over de stakingsvorderingen ingesteld op grond van de artikelen VI.100 en VI.104 WER, dit gelet op het louter contractueel karakter van de vorderingen.

Geïntimeerde vraagt te bevestigen dat zij zich – op datum van het instellen van het hoger beroep door appellante (10 maart 2016) – niet schuldig maakt aan inbreuken op de bepalingen van boek XI, titel 2 WER (auteursrecht), aan inbreuken op de bepalingen van boek XI, titel 7 WER (databanken), evenmin aan inbreuken op de artikelen VI.100 en VI.104 WER en dat er geen reden bestaat om lastens haar een verbod op te leggen, noch een dwangsom of een publicatieverplichting van het tussen te komen vonnis (bedoeld wordt: arrest)

Geïntimeerde vraagt verder de gedingkosten ten laste te leggen van appellante.

PAGE 01-00001182548-0008-0015-01-01-4



In ondergeschikte orde vraagt geïntimeerde alvorens verder recht te doen, overeenkomstig artikel 4 VT.Sv. de behandeling van de burgerlijke vordering op te schorten tot na de tussenkomst van een definitieve in kracht van gewijsde getreden gerechtelijke beslissing van de strafrechter inzake de door de BVBA Agence De Ville lastens de BVBA Immovast neergelegde strafklacht met burgerlijke partijstelling in handen van de onderzoeksrechter Vera Van Den Heede, gekend onder referte OU.21.99.64.15.

Zij vraagt vervolgens het principaal hoger beroep af te wijzen als onontvankelijk, minstens als ongegrond, en het incidenteel hoger beroep ongegrond (bedoeld wordt: gegrond) te verklaren.

Geïntimeerde vraagt te bevestigen dat zij zich niet schuldig maakt aan inbreuken op de bepalingen van boek XI, titel 2 WER (auteursrecht), aan inbreuken op de bepalingen van boek XI, titel 7 WER (databanken), evenmin aan inbreuken op de artikelen VI.100 en VI.104 WER en dat er geen reden bestaat om lastens haar een verbod op te leggen, noch een dwangsom of een publicatieverplichting van het tussen te komen vonnis (bedoeld wordt: arrest)

Verder vraagt zij de gedingkosten ten laste te leggen van appellante.

IV De gronden van de beslissing en het antwoord op de middelen van de partijen

Toelaatbaarheid van het hoger beroep

11. Een akte van betekening wordt niet voorgelegd. Evenmin wordt er voorgehouden dat het vonnis betekend werd. Het hoger beroep is tijdig en regelmatig naar de vorm. Ambtshalve zijn geen middelen van ontoelaatbaarheid op te werpen.

Het hoger beroep is bijgevolg formeel toelaatbaar.

Eerste middel:

*ontoelaatbaarheid van het hoger beroep bij gebrek aan belang
(incidenteel hoger beroep)*

12. Immovast werpt op dat de vordering in hoger beroep ontoelaatbaar verklaard moet worden bij gebrek aan belang. Volgens haar heeft de vordering geen voorwerp meer, nu zij elke vermelding van en verwijzing naar Agence Deville verwijderd heeft van



haar website.

13. Dit middel is ongegrond. Onder voorbehoud van wat hierna geoordeeld wordt, is niet uit te sluiten dat er een herhalingsgevaar zou kunnen zijn. Principieel behoudt Agence Deville een belang in de zin van artikel 17 Ger. Wb..

14. Het hoger beroep is toelaatbaar.

*Tweede middel:
toepassing van artikel 4 V.T. Sv.*

15. Agene Deville heeft een strafklacht neergelegd ten laste van de zaakvoerders van Immovast. Immovast vordert de toepassing van artikel 4 V.T. Sv..

16. Artikel 4, al. 1 van de Voorafgaande Titel van het Wetboek van Strafvordering luidt sinds 1 juli 2017 als volgt:

“De burgerlijke rechtsvordering kan tezelfdertijd en voor dezelfde rechters vervolgd worden als de strafvordering. Zij kan ook afzonderlijk vervolgd worden; in dat geval is zij geschorst, zolang niet definitief is beslist over de strafvordering die vóór of gedurende de burgerlijke rechtsvordering is ingesteld, in zoverre er gevaar bestaat voor onverenigbaarheid tussen de beslissing van de strafrechter en die van de burgerlijke rechter en onverminderd de uitzonderingen uitdrukkelijk bepaald door de wet.”

Deze bepaling, die van openbare orde is, wordt verantwoord doordat het strafvonnis ten aanzien van de afzonderlijk ingestelde burgerlijke rechtsvordering in de regel gezag van gewijsde heeft over de punten die aan de strafvordering en de burgerlijke vordering gemeen zijn. Een schorsing van de burgerlijke procedure dringt zich dan ook (slechts) op wanneer er een gevaar voor tegenstrijdigheid bestaat tussen de beslissingen van de strafrechter en van de burgerlijke rechter¹.

Bovendien veronderstelt artikel 4 van de Voorafgaande Titel van het Wetboek van Strafvordering dat de strafvordering aanhangig gemaakt wordt ingevolge:

¹ Zie Cass. 3 april 2009, C.08.0111.N en Cass. 6 december 2012, C.11.0604.F, www.juridat.be.



- het openen van een gerechtelijk onderzoek op vordering van de procureur des Konings,
- een klacht met burgerlijke partijstelling, of
- een rechtstreekse dagvaarding voor de strafrechter door de procureur des Konings of de burgerlijke partij.

17. Geen der partijen brengt uitgebreide informatie bij over de neergelegde strafklacht.

Immovast vordert de toepassing van het genoemde artikel en daarom rust op haar de bewijslast. Zij bewijst niet, maakt zelfs niet aannemelijk, dat er een gevaar is voor tegenstrijdigheid tussen de uitspraak die de correctionele rechter mogelijks zal doen tegen haar zaakvoerders en de huidige uitspraak tegen haarzelf.

18. Bij gebrek aan bewijs wordt deze vordering verworpen.

*Derde middel:
bevoegdheid van de stakingsrechter
(incidenteel hoger beroep)*

19. Geïntimeerde op hoofdberoep werpt op dat de eerste rechter zich ten onrechte bevoegd verklaard heeft, nu de verhouding tussen de partijen contractueel van aard is.

20. Het oordeel van de eerste rechter met betrekking tot dit onderdeel is correct. Het argument van Immovast is niet van aard hieraan afbreuk te doen. Dit onderdeel van het vonnis wordt bevestigd.

21. Ongeacht de vraag naar de bevoegdheid met betrekking tot de ingeroepen schending van de eerlijke marktpraktijken, is het hof bevoegd om uitspraak te doen over de vordering die betrekking heeft op de beweerde schending van intellectuele eigendomsrechten. Nu alle vorderingen op dezelfde feiten gebaseerd zijn, is het hof minstens om proces-economische redenen bevoegd om van alle vorderingen kennis te nemen.

22. De exceptie wordt verworpen. Het incidenteel hoger beroep is ongegrond.



*Vierde middel:
vordering m.b.t. de schending
van de eerlijke marktpraktijken
(hoofdberoep)*

23. Geheel terecht heeft de eerste rechter geoordeeld dat de relatie tussen de partijen van contractuele aard is. Om die reden moet de stakingsvordering op grond van artikel VI.100 en VI.104 WER als ongegrond afgewezen worden. Het hof verwijst naar de uiteenzetting in het bestreden vonnis op pagina 5 onderaan en 6 bovenaan. Het hof maakt deze beoordeling, die het juist bevindt, tot de zijne.

De argumenten van appellante op hoofdberoep zijn niet van aard afbreuk te doen aan deze beoordeling; de eerste rechter heeft ze reeds correct weerlegd. Zelfs als er twijfel zou bestaan met betrekking tot de vraag of appellante op hoofdberoep het registratieformulier ingevuld heeft, dan nog staat de contractuele aard van de commerciële relatie tussen de partijen vast door de e-mail van 19 mei 2014 van Immovast aan Agence Deville. Op deze e-mail ligt geen antwoord van Agence Deville voor. Agence Deville pleit tegen de stukken van de dossiers. (stuk 4 en 5.1 van het dossier van geïntimeerde op hoofdberoep)

24. Dit onderdeel van het hoger beroep is ongegrond.

*Vijfde middel:
schending van het auteursrecht van Agence Deville
(hoofdberoep)*

25. Agence Deville is van oordeel dat haar auteursrechten op in de conclusie niet precies bepaalde foto's van huizen en op een niet nader aangeduid aantal zoekertjes geschonden is.
26. In de eerste plaats is er een contractuele relatie tussen de partijen tot stand gekomen, waarbij aan Immovast een toestemming gegeven werd de gegevens van Agence Deville te scrapen. Agence Deville heeft minstens gedurende een hele tijd aanvaard dat Immovast haar aanbiedingen overnam en op Immovast plaatste. Voor zover een betwisting is met betrekking tot de uitvoering van deze overeenkomst, bijvoorbeeld omdat (meer) data en metadata genomen en opnieuw gebruikt zouden zijn, gaat dit om een contractuele betwisting, waarvoor de stakingsrechter niet bevoegd is.



27. Voor zoveel als nog nodig, zelfs indien geoordeeld zou worden dat er geen toestemming was voor het hergebruik van de zoekertjes van Agence Deville, dan nog staat het auteursrecht onvoldoende vast. Agence Deville bewijst onvoldoende de eigen creatieve keuzes die de persoonlijkheid van de fotograaf tot uitdrukking brengen. Zij schrijft dat een fotograaf steeds keuzes maakt. Dat feit volstaat niet om te oordelen dat elke foto, die Immovast van Agence Deville overgenomen heeft, ook origineel is in de zin van artikel XI.170 WER en de Europese wetgeving en rechtspraak.

Concreet laat Agence Deville na aan te tonen waaruit de eigen creatieve keuzes bestaan. Zij beperkt er zich toe te schrijven: *'Goed gemaakte foto's zijn essentieel voor een online verkoopplatform waarbij de eerste indruk vaak bepalend is voor een potentiële koper. Concludente besteed dan ook veel zorg aan de foto's. Ze trekt een resem foto's, waaruit ze de beste selecteert. Alvorens deze foto's op de website te plaatsen, werkt concludente de foto's bovendien digitaal bij met fotobewerkingssoftware.'* Dit is wellicht waar, maar te algemeen en niet concreet genoeg.

28. Hetzelfde geldt voor de beschrijvende teksten van Agence Deville. Ook hier geeft zij algemene principes, zonder concreet te bewijzen waaruit haar creatieve keuzes bestaan die een uiting van haar persoonlijkheid vormen. De teksten zijn, net als de foto's, principieel vatbaar voor auteursrechtelijke bescherming, maar concrete bewijsvoering ontbreekt.

29. Dit onderdeel van het hoger beroep is ongegrond.

*Zesde middel:
schending van het sui generis databankenrecht
(hoofdberoep)*

30. Volgens Agence Deville is haar sui generis recht op een databank door Immovast geschonden.

31. Ook met betrekking tot dit middel wordt vastgesteld dat uit de navolgende briefwisseling van de partijen blijkt dat er een akkoord tussen de partijen bestond (zie randnummer 17, met verwijzing naar de stukken), waarbij Immovast minstens gedeeltelijk de gegevens van Agence Deville mocht hergebruiken voor

PAGE 01-00001182548-0013-0015-01-01-4



publiciteitsdoeleinden op Immovast.

Het is zeer goed mogelijk en zelfs waarschijnlijk dat Immovast onbeperkt data en metadata gekopieerd heeft van Agence Deville. Dit behoort evenwel tot de contractuele relatie tussen de partijen, waarvoor de stakingsrechter niet bevoegd is.

32. Opnieuw beperkt Agence Deville zich tot algemene beschouwingen met betrekking tot de databanken van vastgoedmakelaars, terwijl ook een concreet bewijs vereist is. Uit haar uiteenzetting kan niet opgemaakt worden dat de databank waaruit Immovast zou geput hebben een *substantiële* investering in de zin van artikel XI.306 WER met zich meegebracht heeft. Er kan niet zonder meer uitgegaan worden van het vervuld zijn van deze voorwaarde, louter en alleen omdat Agence Deville een makelaar in onroerende goederen is.

33. Ook dit onderdeel van het bestreden vonnis wordt bevestigd.

Overige middelen en argumenten van de partijen

34. Gelet op wat vooraf gaat, zijn de overige middelen en argumenten van de partijen niet ter zake. Zij kunnen niet tot een andere beslissing leiden. Om die redenen beantwoordt het hof ze niet expliciet.

Kosten

35. Op grond van de artikelen 1042, 1017 en 1022 Ger. Wb. wordt appellante tot betaling van de kosten veroordeeld.

De basis rechtplegingsvergoeding bedraagt € 1 440,-.

Uit het geheel van de bepalingen van artikel 1017, eerste en vierde lid Ger. Wb., 1018, eerste lid, 6°, Ger. Wb., 1022, eerste lid Ger. Wb. en Artikel 1, tweede lid, van het koninklijk besluit van 26 oktober 2007 tot vaststelling van het tarief van de rechtsplegingsvergoeding bedoeld in artikel 1022 Gerechtelijk Wetboek en tot vaststelling van de datum van inwerkingtreding van de artikelen 1 tot 13 van de wet van 21 april 2007 betreffende de verhaalbaarheid van de erelonen en de kosten verbonden aan de bijstand van de advocaat volgt dat de in het gelijk gestelde partij slechts recht heeft op één rechtsplegingsvergoeding per aanleg, die berekend wordt

PAGE 01-00001182548-0014-0015-01-01-4



op basis van het bedrag van de hoofdvordering (Cass., 10 januari 2011, www.cass.be).

Daarom wordt voor het incidenteel hoger beroep geen aparte rechtplegingsvergoeding toegekend.

V Beslissing

Het Hof:

- verklaart het hoger principaal en incidenteel beroep toelaatbaar, maar beide ongegrond;
- **bevestigt** het bestreden vonnis;
- veroordeelt appellante tot betaling van de kosten, bepaald in hoger beroep op een rechtplegingsvergoeding voor geïntimeerde op hoofdberoep voor het bedrag van € 1 440,-.

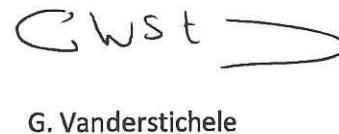
Aldus gewezen en uitgesproken in openbare terechtzitting van het hof van beroep te Gent, zevende bis kamer, rechtdoende in burgerlijke zaken, op maandag **25 juni 2018**.

Aanwezig:

Geneviève Vanderstichele, kamervoorzitter
Patricia Vermaerke, griffier



P. Vermaerke



G. Vanderstichele

PAGE 01-00001182548-0015-0015-01-01-4

