



Arrestnummer C 1396 / 2016
Repertoriumnummer 2016 / 1197
Datum van uitspraak 24 maart 2016
Rolnummer 2013/CO/728 WILLEMSEN Ronnie
Notienummer parket-generaal 2010/PGA/3348 2013/V111/754

*OS verbeterd
manusk*

Hof van beroep Antwerpen

Arrest

13e kamer
correctionele zaken

Aangeboden op
Niet te registreren

COVER 01-00000407904-0001-0012-01-01-1



2010/PGA/3348 – 2013/VJ11/754

Het OPENBAAR MINISTERIE

tegen:

1. ...

592



Nederlander

beklaagde

aanwezig, bijgestaan door meester T. Versompel, advocaat bij de balie van Antwerpen

593

3

zonder beroep



Armeniër

alias

beklaagde

aanwezig, bijgestaan door meester J. Van Cauter, advocaat bij de balie van Gent

4.

5. ...

┌ PAGE 01-00000407904-0002-0012-01-01-4 ─┐



1. Ten laste gelegde feiten

te Brecht en/of te Wuustwezel, in het gerechtelijk arrondissement, tussen 15 december 2007 en 10 mei 2008, in meerdere malen, op niet nader te bepalen data, onder meer op 9 mei 2008,

Hetzij door de misdaad of het wanbedrijf te hebben uitgevoerd of aan de uitvoering rechtstreeks te hebben meegewerkt, hetzij door enige daad tot de uitvoering zodanige hulp te hebben verleend dat de misdaad of het wanbedrijf zonder zijn bijstand niet had kunnen worden gepleegd;

Bij inbreuk op de artikelen 8, 12, 13 en 15 van de wet van 15 mei 2007 betreffende de bestraffing van namaak en piraterij van intellectuele eigendomsrechten met kwaadwillig of bedrieglijk opzet in het economisch verkeer en in het kader van een commerciële activiteit waarvan de doelstelling is een economisch voordeel te realiseren, inbreuk te hebben gemaakt op de reglementaire rechten van de houder van een product- of dienstmerk, zoals deze rechten inzake merken bepaald worden door (a) artikel 2.20, eerste lid, a, b, c van het Benelux-Verdrag inzake intellectuele eigendom van 25 februari 2005, goedgekeurd bij wet van 22 maart 2006 en (b) artikel 9 van de verordening (EG) nr. 40/94 van 20 december 1993 van de Raad van de Europese Gemeenschappen inzake het Gemeenschapsmerk, namelijk ten nadele van PHILIP MORRIS PRODUCTS SA de hierna vermelde hoeveelheden namaaksigaretten van het merk MARLBORO, waarvan zij merkhouder is,

I. ... en de tweede,

minstens 237.500 namaaksigaretten;

II. de derde,

minstens 104.500 namaaksigaretten;

III. ...

PAGE 01-00000407904-0003-0012-01-01-4



2. Bestreden beslissing

Er werd hoger beroep ingesteld :

- op 05 juni 2013 door beklaagde : tegen al de beschikkingen
- op 05 juni 2013 door beklaagde : tegen al de beschikkingen
- op 06 juni 2013 door het Openbaar Ministerie tegen beklaagden : en
tegen al de beschikkingen op strafgebied

tegen het vonnis, op tegenspraak gewezen op 22 mei 2013, door de rechtbank van eerste aanleg van het gerechtelijk arrondissement Antwerpen, kamer 8C, waarbij beslist werd:

Voorafgaand: rechtzetting materiële vergissing.

Derde beklaagde bevestigt dat zijn werkelijke voornaam betreft, in plaats van de aangeduide . De rechtbank herstelt deze materiële vergissing.

Herstelt de materiële vergissing zoals hierboven aangehaald.

VEROORDEELT tweede beklaagde hoofdens het hem ten laste gelegde feit tot een hoofdgevangenisstraf van VUFTIEN MAANDEN en tot een geldboete van DUIZEND EUR.

Aangezien veroordeelde vroeger geen enkele veroordeling tot een criminele straf of tot een hoofdgevangenisstraf van meer dan twaalf maanden heeft opgelopen; dat in die omstandigheden een gunstmaatregel van aard is om de verbetering van deze veroordeelde te doen verhopem;

Beveelt dat bij toepassing en binnen de perken van artikel 1, 8 en 9 der wet van 29 juni 1964, gewijzigd door artikel 4 van de wet van 10 februari 1994, de tenuitvoerlegging van de uitgesproken hoofdgevangenisstraf ten laste van veroordeelde, wordt uitgesteld voor een termijn van VUUF jaar vanaf heden

VEROORDEELT derde beklaagde hoofdens het hem ten laste gelegde feit tot een hoofdgevangenisstraf van TWEE jaar en tot een geldboete van TWEE DUIZEND EUR.

PAGE 03-00000407904-0004-0012-01-01-4



Aangezien veroordeelde vroeger geen enkele veroordeling tot een criminele straf of tot een hoofdgevangenisstraf van meer dan twaalf maanden heeft opgelopen;
dat in die omstandigheden een gunstmaatregel van aard is om de verbetering van deze veroordeelde te doen verhopen;

Beveelt dat bij toepassing en binnen de perken van artikel 1, 8 en 9 der wet van 29 juni 1964, gewijzigd door artikel 4 van de wet van 10 februari 1994, de tenuitvoerlegging van de uitgesproken hoofdgevangenisstraf ten laste van veroordeelde, wordt uitgesteld voor een termijn van VIJF jaar vanaf heden uitgezonderd een effectieve gevangenisstraf van EEN jaar.

Verplicht eerste, tweede, derde, vierde en vijfde veroordeelde, ieder als bijdrage voor de financiering van het Fonds tot hulp aan de slachtoffers van opzettelijke gewelddaden en aan de occasionele redders, tot het betalen van een bijdrage van 25 EUR, bij toepassing van artikel 1 van de wet van 5 maart 1952, gewijzigd door de wet van 28/12/2011, vermeerderd met 50 decimes, en elk gebracht op 150 EUR.

Verplicht eerste, tweede, derde, vierde en vijfde veroordeelde ieder tot betaling van 1/5 van de kosten van het geding belopende 2.904,21 EUR in het geheel en, bij toepassing van artikel 91 van het Koninklijk besluit van 28 december 1950, en elk tot een vergoeding van 51,20 EUR.

oOOo

Zegt dat bij toepassing van artikel 1 der wet van 5 maart 1952 gewijzigd door de wet van 07/02/2003 de geldboete van 2.000 EUR, vermeerderd wordt met 45 decimes, zodat die geldboete 11.000 EUR bedraagt.

Zegt dat bij toepassing van artikel 1 der wet van 5 maart 1952 gewijzigd door de wet van 07/02/2003 de geldboete van 1.000 EUR, vermeerderd wordt met 45 decimes, zodat die geldboete 5.500 EUR bedraagt.

Bepaalt de duur van de gevangenisstraf waardoor de geldboeten vervangen worden, bij gebrek aan betaling binnen een termijn vermeld in artikel 40 van het strafwetboek, op 3 maanden voor de geldboeten van 2.000,- EUR, en op 2 maanden voor de geldboeten van 1.000,- EUR;

oOOo

PAGE 01-00000407904-0005-0012-01-01-4



Verklaard verbeurd conform artikel 12 van de wet van 15 mei 2007 betreffende de bestraffing van namaak en piraterij van intellectuele eigendomsrechten, de inbeslaggenomen namaaksgarettens;

3. Rechtspleging voor het hof

De zaak werd behandeld op de openbare zitting van 25 februari 2016.

Het hof heeft hierbij gehoord :

- het Openbaar Ministerie in zijn uiteenzetting van de zaak en in zijn vorderingen
- de beklaagde in zijn middelen van verdediging ontwikkeld door hemzelf, bijgestaan door meester T. Versompel, advocaat bij de balie van Antwerpen
- de beklaagde, alias (), in zijn middelen van verdediging ontwikkeld door hemzelf, bijgestaan door meester J. Van Cauter, advocaat bij de balie van Gent

Ter terechtzitting werden conclusies en stukken neergelegd.

4. Beoordeling

4.1 Ontvankelijkheid

De hogere beroepen van de beklaagden en van het Openbaar Ministerie, naar vorm en termijn regelmatig, zijn ontvankelijk.

4.2 Ten gronde

De feiten voorzien onder de oorspronkelijke tenlastelegging dienen heromschreven te worden zoals voorzien in de vordering tot herkwalificatie van het Openbaar Ministerie, neergelegd op de terechtzitting van 20 maart 2015 als:

Bij inbreuk op de artikelen XI. 163 en de artikelen XV.69, XV.70, XV.72, XV.103, XV.130, XV.130/1, XV.131 en XV.131/1 van het Wetboek van Economisch Recht, in het

PAGE 03-00000407904-0006-0012-01-01-4



economisch verkeer, met kwaadwillig of bedrieglijk opzet, inbreuk te hebben gemaakt op de rechten van de houder van een product- of dienstmerk, zoals deze rechten inzake merken bepaald worden door (a) artikel 2.20 eerste lid, a, b en c van het Benelux-Verdrag inzake intellectuele eigendom van 25 februari 2005, goedgekeurd bij wet van 22 maart 2006, en (b) artikel 9 van de Verordening (EG) nr. 40/94 van 20 december 1993 van de Raad van de Europese Gemeenschappen inzake het Gemeenschapsmerk,

namelijk ten nadele van PHILIP MORRIS PRODUCTS SA de hiernavermelde hoeveelheden namaaksigaretten van het merk MARLBORO, waarvan zij merkhouder is,

- I. de tweede, door de verkoop van minstens 237.500 namaaksigaretten
- II. de derde, door de verkoop van minstens 104.500 namaaksigaretten

Het voorwerp van de oorspronkelijke vervolging werd niet gewijzigd door de nieuwe omschrijving en de beklagden hebben de gelegenheid gekregen er zich op te verdedigen.

Na nieuw onderzoek door het hof is de schuld van de beklagden aan de feiten van de tenlastelegging zoals thans opnieuw omschreven, bewezen gebleven.

Wel dient het hof vast te stellen voor wat betreft de aantallen verhandelde sigaretten dat:

- het niet bewezen is dat het in hoofde van de beklagde [redacted] om meer ging dan de 150.000 sigaretten waaromtrent hij bekentenissen aflegde en dat de tenlastelegging in die zin dient aangepast te worden;
- dat het aantal door de beklagde [redacted] verhandelde sigaretten niet met zekerheid kan worden vastgesteld en dat in zijnen hoofde de tenlastelegging dient verbeterd als "een niet nader te bepalen aantal sigaretten"

Het hof verwijst voor wat betreft de schuld van de beklagden naar de oordeelkundige en pertinente redengeving van de eerste rechter die het hierbij herneemt en tot de zijne maakt.

In antwoord op de voor de beklagden genomen conclusies, voegt het hof hier nog het volgende aan toe.

1. De conclusie voor de beklagde [redacted]

PAGE 01-00000407904-0007-0012-01-01-4



De eerste rechter heeft terecht vastgesteld dat er in dit dossier geen sprake is van een observatie in de zin van artikel 47 sexies §1 van het wetboek van strafvordering. Met de eerste rechter stelt het hof vast dat de stelling van de beklaagde dat, wanneer de diensten van de douane en accijnzen de federale politie om bijstand vragen, deze bijstand noodzakelijkerwijze dan wel geleverd zal worden door gespecialiseerde eenheden van de federale politie in de zin van artikel 47 sexies van het wetboek van strafvordering een loutere bewering is. Deze bewering vindt geen steun in enig element van het strafdossier en wordt niet aannemelijk gemaakt.

Er is dus geen reden om toepassing te maken van artikel 189 ter van het wetboek van strafvordering.

Het hof acht zich tevens voldoende ingelicht. Nu de beklaagde zijn bewering geenszins aannemelijk maakt, is er geen reden om het debat te heropenen en een verbalisant te horen als getuige.

De eerste rechter heeft eveneens oordeelkundig vastgesteld dat de mogelijkheid tot tegenspraak werd gerespecteerd. (zie bestreden vonnis, pagina's 9 en 10 sub b). Er is geen enkele reden om aan te nemen dat bepaalde stukken aan tegenspraak worden onttrokken. De stukken waarop de vraag tot machtiging tot visitatie werd gestoeld en waarop de machtiging ook werd afgeleverd liggen voor.

Het is absoluut niet aannemelijk gemaakt dat er nog andere stukken zouden zijn voorgelegd of dat er mondeling andere mededelingen zouden zijn gedaan.

Wat betreft de verklaring van 29 december 2008 afgelegd door de beklaagde en dit zonder bijstand van een raadsman, stelt het hof vast:

- Dat de beklaagde bij het afleggen van deze verklaring allerminst in een preciaire situatie verkeerde of op enigerlei wijze onder druk werd gezet;
- Dat hij werd uitgenodigd voor verhoor en dat het verhoor een aantal keren uitgesteld werd wegens ziekte van een van zijn kinderen;
- Dat de beklaagde uitdrukkelijk verklaarde dat hij zich wenste uit te drukken in het Nederlands

Wat de taal betreft, stelt het hof vast dat ook bij de procedure ten gronde waarbij de beklaagde telkens in persoon aanwezig was, hij geen bijstand wenste van een tolk.

┌ PAGE 01-00000407909-0008-0012-01-01-4 ┐



2. De conclusie van de beklaagde

Ook de beklaagde houdt voor dat hij geen controle kan uitoefenen op de middelen die geleid hebben tot het verlenen van de machtiging tot visitatie.

Het hof verwijst ook wat hem betreft naar de oordeelkundige redengeving van de eerste rechter en naar wat hierboven sub 1 werd gezegd.

De beide beklaagden betwisten ook hun schuld aan de ten laste gelegde feiten.

Wat betreft de schuld van de beklaagden verwijst het hof eveneens naar de oordeelkundige redengeving van de eerste rechter die het hierbij herneemt en tot de zijne maakt.

Het hof voegt hier nog aan toe dat de beklaagde niet in ernst kan voorhouden niet geweten te hebben dat het om namaaksigaretten ging. Uit zijn eigen verklaring blijkt dat hij gelet op de prijs wist dat het ging om sigaretten afkomstig uit het frauduleus of zwart circuit. Uit de omstandigheden waarin de verhandelingen gebeurden, blijkt duidelijk dat het om namaak ging.

4.3 Bestrafing

De feiten zijn uiteraard ernstig nu ze een ernstige verstoring met zich brengen van het economische verkeer.

Anderzijds is het een vaststaand feit dat er bijna 8 jaar verlopen zijn sinds het plegen van de feiten.

Dit tijdsverloop is niet te wijten aan het procesgedrag van de beklaagden en is evenmin in overeenstemming met de complexiteit van het onderzoek.

In die omstandigheden is een veroordeling bij wijze van eenvoudige schuldigverklaring aangewezen.

PAGE 01-00000407904-0009-0012-01-01-4



5. Wettelijke bepalingen

Het hof houdt rekening met volgende wettelijke bepalingen, de artikelen zoals vermeld in de tenlastelegging en de artikelen:

- 2, 11, 12, 14, 24, 31 tot 37 en 41 van de wet van 15 juni 1935
- 162, 185, 190, 194, 203, 210, 211 wetboek van strafvordering
- 1, 2, 3, 7, 66 strafwetboek
- 2 en 3 van de wet van 26 juni 2000
- 3 en 4 van de wet van 30 oktober 1998
- 91 van het KB van 28 december 1950
- 21 ter voorafgaande titel van het wetboek van strafvordering

6. Beslissing

Het hof,

Beslist op grond van de hoger vermelde redenen, binnen de perken van de hogere beroepen zoals hierna bepaald.

6.1 Het arrest wordt gewezen op tegenspraak.

6.2 Verklaart de hogere beroepen ontvankelijk.

6.3 Op strafrechtelijk gebied:

- heromschrijft de tenlastelegging als:

Bij inbreuk op de artikelen XI. 163 en de artikelen XV.69, XV.70, XV.72, XV.103, XV.130, XV.130/1, XV.131 en XV.131/1 van het Wetboek van Economisch Recht, in het economisch verkeer, met kwaadwillig of bedrieglijk opzet, inbreuk te hebben gemaakt op de rechten van de houder van een product- of dienstmerk, zoals deze rechten inzake merken bepaald worden door (a) artikel 2.20 eerste lid, a, b en c van het Benelux-Verdrag inzake intellectuele eigendom van 25 februari 2005, goedgekeurd bij wet van 22 maart 2006, en (b) artikel 9 van de Verordening (EG) nr. 40/94 van 20 december 1993 van de Raad van de Europese Gemeenschappen inzake het Gemeenschapsmerk,

┌ PAGE 01-00000407904-0010-0012-01-01-4 ┐



namelijk ten nadele van PHILIP MORRIS PRODUCTS SA de hiernavermelde hoeveelheden namaaksigaretten van het merk MARLBORO, waarvan zij merkhouders is,

- I. de tweede, door de verkoop van minstens 237.500 namaaksigaretten
- II. de derde, door de verkoop van minstens 104.500 namaaksigaretten

- verbetert de tenlastelegging in hoofde van de beklaagde , oorspronkelijk tweede beklaagde voor wat betreft het aantal sigaretten in 150.000 sigaretten;
- verbetert de tenlastelegging in hoofde van de beklaagde I, oorspronkelijk derde beklaagde, voor wat betreft het aantal sigaretten in een niet nader te bepalen hoeveelheid sigaretten;

Bevestigt het bestreden vonnis voor het overige, mits deze wijzigingen:

- veroordeelt de beide beklaagden aan de hen ten laste gelegde feiten, zoals heromschreven en verbeterd, bij wijze van eenvoudige schuldigverklaring;
- beklaagden worden niet verplicht tot betaling van een solidariteitsbijdrage;

6.4 Laat de kosten van uittreksel van de akte van hoger beroep van het Openbaar Ministerie ten laste van de Staat.

Veroordeelt beklaagden elk tot de helft der overige kosten gerezen in hoger beroep, deze voorgeschoten door de openbare partij begroot op 216,52 euro.

┌ PAGE 01-00000407904-0011-0012-01-01-4 ┐



Dit arrest is gewezen te Antwerpen door het Hof van beroep, 13^e kamer, samengesteld uit :

J.P. VANDEN EEDE	raadsheer, dd. voorzitter
A. DE SLOOVERE	raadsheer
E. DE WOLF	plaatsvervangend raadsheer

en in openbare terechtzitting van 24 maart 2016

uitgesproken door raadsheer, dd. voorzitter J.P. VANDEN EEDE

in aanwezigheid van advocaat-generaal M. VERHELST


met bijstand van griffier H. PRESENT



H. PRESENT



E. DE WOLF



J.P. VANDEN EEDE



A. DE SLOOVERE

┌ PAGE 01-00000907904-0012-0012-01-01-4 ┐



Eensluitend verklaarde kopie
Afgeleverd aan: MIN. ECONOMISCHE ZAKEN - Handelsbeleid

Rep. nr 206/825
Geen rechtsmiddel werd tot heden tegen dit arrest ingesteld.
Vrij van opstelrecht - art. 162,5° en 279,1° W.Reg.

Vrij van griffierecht - art. 27 wet 15 mei 2007 - art. 280, 2° W.Reg.

Antwerpen, 11-04-2016




K. MOREL
Griffier-hoofd van dienst

01-000000407904