

Folio : 1217

3 + 1k

Repertoriumnummer 2020/ 6240
Datum van uitspraak 22 oktober 2020
Rolnummer A/19/01407

Uitgifte

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

Niet aan te bieden aan de
ontvanger

Ondernemingsrechtbank Gent, afdeling GENT

Vonnis

NEGENDE kamer

Aangeboden op
Niet te registreren

De ondernemingsrechtbank Gent, afdeling Gent, negende kamer, heeft volgend vonnis verleend inzake van :

Nr. A/19/01407

Eiser [redacted], [redacted]
[redacted], voor wie als raadsman optreedt, Meester Peter Noben, advocaat te Antwerpen,

**eiser op hoofdeis,
verweerder op tegeneis,**

tegen :

NV OVS HOME, handeldrijvende onder de benaming "OVERSTOCK HOME" met vennootschapszetel gevestigd te 8020 Oostkamp, Legeweg 157 D, met ondernemingsnummer 0862.429.176; voor wie als raadsman optreedt, Meester Alexis Fierens, advocaat te Brussel,

**verweester op hoofdeis,
eiseres op tegeneis,**

1. De rechtspleging

Het dossier van de rechtspleging en de overtuigingsstukken werden ingezien, in het bijzonder de inleidende dagvaarding ten gronde betekend op 25.04.2019, en de neergelegde stukken en conclusies.

De zaak werd in toepassing van artikel 747 § 1 Ger.W. van 17.05.2019 vastgesteld voor behandeling op de zitting van 14.05.2020.

Ingevolge verzoek bij toepassing van artikel 748 Ger.W. neergelegd op 16.04.2020 werd bij beschikking van 12.05.2020 een aanvullende procedurekalender vastgesteld met behandeldatum op 10.09.2020.

De partijen werden in hun middelen en conclusies gehoord op de openbare zitting van deze rechtbank en kamer op 10.09.2020, de debatten werden gesloten en de zaak in beraad genomen.

De artikelen 2 en 30 tot en met 41 van de wet van 15 juni 1935 op het gebruik der talen in gerechtszaken werden nageleefd.

2. De vorderingen

Eiser vordert volgens zijn aanvullende en tevens allesomvattende conclusie na 748 § 2 Ger.W. neergelegd op 11.06.2020 om alvorens verder recht te doen, OVS HOME te verplichten bij toepassing van art. 877 Ger.W. en 1348 bis § 3 Burg.W. te verplichten haar leveranciersgrootboekrekening voor te leggen om de exacte hoeveelheid te kunnen achterhalen van de aangekochte goederen met inbegrip van de aankoopprijs.

Vervolgens wat de hoofdvordering betreft, deze gegrond te verklaren en OVS HOME te veroordelen wegens inbreuken op zijn auteursrecht tot vergoeding van de materiële schade zijnde de gederfde winst op de verkochte goederen begroot op 1 € provisioneel in afwachting van voorlegging van boekhoudkundige stukken.

OVS HOME tevens te veroordelen tot vergoeding van de morele schade ex aequo et bono begroot op 20.000 €, te vermeerderen met de vergoedende intresten sedert de datum van aankoop van de inbreuk makende goederen en de gerechtelijke intresten, akte te verlenen dat hij afstand doet van zijn vordering tot vernietiging van de resterende goederen door een gerechtsdeurwaarder en akkoord gaat met een eenvoudige aflevering op eerste verzoek op een door hem aangeduid adres in België, eveneens akte te verlenen van zijn afstand van verzoek tot publicatie van het vonnis in zijn geheel, en OVS HOME te veroordelen tot terugbetaling van de redelijke invorderingskosten hierin begrepen de kosten verbonden aan de vaststelling van de inbreuk tbv 473,50 €, de kosten verbonden aan de procedure van verzoekschrift beschrijvend beslag tbv 2.286,90 €, dit alles met inbegrip van het ereloon van zijn raadsman begroot op 1 € provisioneel, minstens en alleszins niet minder dan de maximale RPV tbv 4.800 €;

Voor wat de tegenvordering betreft, OVS HOME ervan af te wijzen met veroordeling tot de kosten zoals begroot.

De **NV OVS HOME** vordert volgens haar tweede en vervangende syntheseconclusie neergelegd op 15.07.2020:

Voorafgaandelijk:

In hoofdorde:

De conclusie van 11.06.2020 namens **Eiser** integraal uit het debat te weren;

De stukken 4, 5 en 6 van **Eiser** evenals randnummers 8 en 10 van de dagvaarding uit het debat te weren. Het betreft met name de volgende stukken:

- het verzoekschrift van **Eiser** van 23.10.2018 en neergelegd op 31.10.2018 (Stuk 4 eiser);

- de beschikking van de rechtbank van koophandel te Gent, afdeling Gent van 31.10.2018 (Stuk 5 eiser);
- het deskundigenverslag van 31.01.2019 van Y, gerechtsdeskundige (Stuk 6 eiser), met inbegrip van de bijlagen.

In ondergeschikte orde:

Voor zover Uw Rechtbank van mening zou zijn dat de conclusie van 11.06.2020 namens Eiser niet integraal uit het debat dient te worden geweerd, minstens de volgende randnummers en daarin opgenomen nieuwe stukken uit het debat te weren: 2 t.e.m. 12, 24 en 28 (als toegelicht).

Aangaande de hoofdvordering van Eiser:

In hoofdorde:

De vorderingen van Eiser integraal ongegrond te verklaren en hem ervan af te wijzen;

In ondergeschikte orde:

Voor zover de rechtbank van mening zou zijn dat het door Eiser ingeroepen werk 'Colours' auteursrechtelijke bescherming geniet:

De vorderingen van Eiser integraal af te wijzen als ongegrond, minstens wegens gebrek aan bewijs van inbreuk door OVS Home NV op het werk 'Colours';

In meer ondergeschikte orde:

Voor zover de rechtbank van mening zou zijn dat het door Eiser ingeroepen werk 'Colours' auteursrechtelijke bescherming geniet en dat het door OVS HOME NV verkochte werk 'Ecoart' daarop inbreuk zou maken:

- De vorderingen van Eiser strekkende tot betaling van een schadevergoeding integraal af te wijzen als ongegrond, minstens wegens gebrek aan bewijs of, meer ondergeschikt, deze te herleiden tot een forfaitair bedrag, *ex aequo et bono* berekend op 200 EUR;
- De vorderingen van Eiser strekkende tot de overhandiging van de betwiste goederen af te wijzen als ongegrond;

Aangaande de tegenvordering van OVS Home NV:

In hoofdorde:

Eiser te veroordelen tot betaling aan OVS Home NV van:

- een schadevergoeding wegens foutief, ongegrond en vervallen beslag inzake namaak, *ex aequo et bono* begroot op 9.500 €;
- een schadevergoeding wegens rechtsmisbruik en tergend en roekeloos geding, *ex aequo et bono* begroot op 6.000 €;

Beide bedragen te vermeerderen met de gerechtelijke intresten vanaf 30 augustus 2019 aan de wettelijke intrestvoet;

In ieder geval:

De gerechtelijke compensatie tussen partijen uit te spreken;

In ieder geval:

Eiser te veroordelen tot betaling van de kosten van het geding, met inbegrip van de maximale rechtsplegingsvergoeding, als hiernavolgend begroot en desgevallend geïndexeerd overeenkomstig enige na datum van huidige conclusie in werking getreden wetswijziging.

3. De feiten en retroacten

De bepalende feiten zijn als volgt samen te vatten.

Eiser profileert zich als een ontwerper van kunstwerken die zich kenmerken door het gebruik van gerecycleerd papier dat op een creatieve manier wordt verwerkt waardoor het een eigen originele concrete vorm krijgt.

Hij beroept zich op de naam en faam van de door hem ontwikkelde techniek en aparte creatie die recentelijk nog resulteerde in een artistiek boek uitgebracht onder de benaming 'Paperworld', waaronder hij tevens exposities organiseert en zijn werken commercialiseert.

Zo eist Eiser auteursrechten en de eraan verbonden bescherming op met betrekking tot een werk genaamd 'Colours' dat samengesteld is uit samengevouwen reepjes papier afkomstig van oude tijdschriften die horizontaal op een vlakke doek worden vastgehecht binnen een rechthoekvormig kader, en een soort van veelkleurige mozaïek vormen.

Einde 2018 stelde Eiser vast dat OVS HOME in een vestiging van Overstock te Geel alsook op haar webshop een werk te koop heeft aangeboden dat hij als een illegale reproductie beschouwt van zijn werk 'Colours'.

Op 18.10.2018 werd door het gerechtsdeurwaarderskantoor Modero een proces-verbaal van vaststelling opgesteld van de door **Eiser** gelaakte publicatie op de website annex webshop van www.overstock.be met name door het te koop aanbieden van een volgens hem geplagieerd werk 'Ecoart'.

Kort nadien op 31.10.2018 heeft **Eiser** een verzoekschrift tot beslag inzake namaak in toepassing van artikel 1369bis e.v. Ger.W. neergelegd bij de voorzitter van de rechtbank van Koophandel te Gent afdeling Gent.

Onmiddellijk werd bij beschikking van 31.10.2018 de aanstelling van gerechtsdeskundige **Y** **[redacted]** bevolen, met machtiging tot beschrijving van de vermeende namaak, en werden bewarende maatregelen uitgesproken die er onder meer in bestonden dat aan OVS HOME verbod werd opgelegd voorlopig en in afwachting van de procedure ten gronde het verbod op de van namaak verdachte producten nog te koop aan te bieden, zowel via de gebruikelijke distributie- en verkooppunten in het algemeen als het internet in het bijzonder onder verbeurte van een dwangsom van 1.000 € per inbreuk per dag; de deskundige werd bevolen zijn deskundigenverslag neer te leggen binnen de twee maanden vanaf de betekening van de beschikking tot machtiging.

Blijkens de voorhanden zijnde gegevens werd op 22.11.2018 het beschrijvend beslag inzake namaak betekend aan OVS HOME, en op 31.01.2019 zou het deskundigenverslag **[redacted]** ter griffie gedeponneerd zijn.

Op 25.04.2019 gaat hij over tot het uitzenden van een dagvaarding ten gronde.

4. Beoordeling

Voorafgaand

4.1 Verweerster vordert de verwijdering uit de debatten van de stukken van het beslag inzake namaak, en met name de stukken 4, 5 en 6 van eiser.

Eiser heeft op eenzijdig verzoekschrift van 31.10.2018 een machtiging tot beschrijvend beslag inzake namaak uitgelokt, wat aanleiding heeft gegeven tot de uitvoering van het beschrijvend beslag en de neerlegging van een deskundigenverslag.

In de beschikking werd geen termijn tot het uitzenden van een dagvaarding over de grond bepaald, zodat ingevolge artikel 1369bis/9 Ger. W. de neerlegging van het verslag binnen twintig werkdagen of éénendertig kalenderdagen dient gevolgd te worden door een dagvaarding ten gronde, bij gebreke waaraan de beschikking van rechtswege geen rechtsgevolgen meer heeft en de verzoeker de inhoud van het verslag niet mag gebruiken of bekendmaken, dit alles onverminderd het recht op schadevergoeding.

Samen gelezen met de toepassing van artikel 1369bis/7 §2 dat voorziet dat dit verslag evenals alle stukken, monsters of inlichtingen vergaard gedurende de handelingen van beschrijving vertrouwelijk zijn en slechts mogen vrijgegeven of gebruikt worden door de verzoeker of zijn rechthebbende, binnen het kader van een procedure, Belgisch of buitenlands, ten gronde of in kort geding, onverminderd de toepassing van de bepalingen van de internationale verdragen die toepasselijk zijn in België, volgt hieruit dat eiser geen gebruik mag maken van het deskundigenverslag.

Dit verbod is absoluut doch geldt enkel voor de inhoud van het verslag en bijgevolg niet voor andere stukken zoals het verzoekschrift tot machtiging beslag inzake namaak, de beschikking van de voorzitter, het betekeningsexploot, en het proces-verbaal van beschrijvend beslag.

Eiser heeft op de zitting het gewraakte stuk, te weten het deskundigenverslag uit zijn bundel verwijderd.

De passages in de conclusies van partijen waarin rechtstreeks verwezen wordt naar dit verslag worden buiten de debatten gehouden.

De vraag tot voorlegging van het leveranciersgrootboekrekening om de exacte hoeveelheid te kunnen achterhalen van de aangekochte goederen met inbegrip van de aankoopprijs, kadert in de nevenvordering tot schadevergoeding waarbij het past voorafgaand het bestaan van het ingeroepen intellectuele eigendomsrecht en de eventuele inbreuk te beslechten.

HOOFDVORDERING

Gegrontheid

4.2 Eiser beroept zich op auteursrechten verbonden aan het bedoelde werk 'Colours', en doet gelden dat het werk gecommmercialiseerd door verweerster, verder aangeduid als 'Ecoart' inbreuk pleegt op haar auteursrechten op dit werk.

Verweerster betoogt dat het werk van eiser 'Colours' niet geniet van auteursrechtelijke bescherming daar het niet voldoet aan de grondvereiste van originaliteit; in ondergeschikte orde betwist zij dat de door haar gecommmercialiseerde werken een schending van gebeurlijke auteursrechten zouden opleveren.

4.3 Auteursrecht is een vormvrije bescherming, waardoor de schepper van een origineel werk dit exclusief kan reproduceren en zich kan verzetten tegen de overname ervan door derden, behoudens toestemming.

Het auteursrecht biedt bescherming voor ideeën, gedachten, principes, methodes en dergelijke in de mate dat zij een concrete en originele vorm hebben gekregen, waarbij dan slechts die concrete en

originele vorm (uitdrukkingwijze) wordt beschermd: in het geval van een beeldend werk slaat het auteursrecht uitsluitend op het visueel waarneembare uiterlijk.

Enkel een werk dat voldoet aan de originaliteitsvereiste komt in aanmerking voor bescherming door auteursrechten.

De vereiste originaliteit vergt twee componenten:

- het moet de uitdrukking zijn van een intellectuele inspanning van de maker ervan (Cass. 27 april 1989, Ing.Cons. 1993, 145)
- er moet bovendien in het werk een persoonlijk stempel van de ontwerper terug te vinden zijn: voldoende is dat de schepper van het werk een bepaalde keuze heeft gemaakt uit verschillende mogelijkheden die een weerspiegeling is van deze creatieve inbreng, doch een persoonlijke toets is noodzakelijk (HvJ 17 januari 2012, C-302/10, Infopaq).

De auteur moet bij het maken van het werk, zijn creatieve bekwaamheden tot uiting hebben kunnen brengen door het maken van vrije keuzes. Met die keuzes is de auteur in staat zijn werk een toets te geven waaruit zijn persoonlijkheid blijkt (HvJ 1 december 2011, C-145/10, Painer).

Uit de analyse van de genoemde arresten volgt dat de eigen intellectuele schepping, de creatieve en vrije keuzes en de uitdrukking van de persoonlijkheid van de maker van het werk kernbegrippen zijn om te bepalen of al dan niet "oorspronkelijk" is en al dus al dan niet in aanmerking komt om te genieten van de bescherming van auteursrechten.

Het oorspronkelijkheidscriterium wordt op een subjectieve manier ingevuld.

Het criterium van oorspronkelijkheid of de originaliteit is niet vervuld indien het maken van het werk bepaald is door technische overwegingen, regels of beperkingen die geen ruimte laten voor creatieve vrijheid. Aan het oorspronkelijkheidscriterium is niet voldaan wanneer de uitdrukking door de technische functie wordt bepaald, aangezien de verschillende manieren om een idee uit te voeren dan zodanig beperkt zijn dat de idee samenvalt met de uitvoering ervan; in een dergelijk geval kan de auteur onmogelijk uitdrukking geven aan zijn creatieve geest en tot een resultaat komen dat een eigen intellectuele schepping vormt.

Ten slotte volgt uit de hiervoor aangegeven beginselen dat aanzienlijke inspanningen en deskundigheid bij het maken van een werk slechts grond opleveren voor auteursrechtelijke bescherming indien deze inspanningen en deskundigheid gepaard zijn gegaan met originaliteit bij de keuze en de rangschikking van de gegevens (Gent 16 november 2016, 2014/AR/1461 Studiebureau De Klerck Immo / Studiebureau X www.ie-forum.be IEFbe 2605 inzake auteursrecht op lastenboeken).

De schepper van een werk dat enkel een variant is op een bekende stijl of trend kan zich geen auteursrechten aanmeten.

4.4 De auteur die originaliteit opeist, zal vooreerst de bestanddelen van zijn werk moeten identificeren die een gevolg zijn van zijn vrije en creatieve keuzes; hij zal dus moeten aantonen dat de vormgeving van zijn werk voortvloeit uit vrije keuzes, en niet bepaald werden door externe of interne vereisten.

Vervolgens kan de verweerder die de originaliteit aanvecht, het vrije en creatieve karakter van deze keuze trachten te weerleggen, door anterioriteiten voor te brengen en zo een vermoeden van kopie in het leven te roepen.

Relevante anterioriteiten voldoen aan drie voorwaarden: ze moeten het betwiste werk in tijd voorafgaan, ze moeten voldoende gelijkenissen vertonen, en de vermeende auteur moet ze redelijkerwijze kunnen hebben gekend; de verweerder die minstens één werk kan bijbrengen dat aan deze vereisten voldoet, geniet van een vermoeden van kopie ten laste van de eiseres.

In een volgende stap zal de eiser dit vermoeden kunnen weerleggen door aan te tonen dat het in werkelijkheid niet om een anterioriteit gaat, dat deze een andere globale indruk nalaat of dat hij deze anterioriteiten redelijkerwijze niet kon kennen.

In de andere gevallen waarbij de originaliteit van het betwiste werk niet onmiddellijk werd weerlegd, bestaat een sterk vermoeden dat het werk voortvloeit uit de vrije en creatieve keuzes van de auteur en dat het niet gekopieerd werd.

Tenslotte kan met zekerheid tot het bestaan van auteursrechten worden besloten na een afweging van de belangen die aan de grondslag liggen van het criterium van de creatieve keuze; daarom zal in een volgende stap moeten nagegaan worden of bij een toekenning dan wel afwijzing van auteursrechten de bescherming van de belangen van de auteur opwegen tegen het algemene belang van derden op vrije beschikking op het werk of de elementen ervan.

Concreet dient de rechter na te gaan of de ingeroepen keuzes niet banaal zijn in de zin dat anderen al dan niet dezelfde keuzes zouden gemaakt hebben om hetzelfde uit te drukken.

De vraag die zich opdringt is of het waarschijnlijk is dat een toekomstige auteur op onafhankelijke wijze een werk zou scheppen met dezelfde globale indruk; indien dit niet het geval is, hield de balans van de belangenbescherming over in het voordeel van de auteursrechtelijke bescherming, bij een positief antwoord overwegen de belangen van derden op de vrije beschikking over de elementen van het werk.

(zie ook Kh. Antwerpen, 6 november 2017, A/16/8494, inzake Cassegrain / Kamize en PB Fashion, www.ie-forum.be IEFBE 2404 en de verwijzingen hierin)

De auteur heeft in principe een positieve stelplicht (Vz. Kh. Antwerpen, 20 december 2017, Atraxion / Ideca, www.ie-forum.be IEFbe 2446) en zal zelf dienen aan te geven waar zijn werk blijkt geeft van

creatieve keuzes waardoor het op een oorspronkelijke manier afwijkt van wat tot op het ogenblik van de eerste ter beschikking stelling aan het publiek bekend was.

4.5 Betreffende het aangeven van de originaliteit argumenteert eiser met verwijzingen naar de notoriteit, naar de aanwezigheid op exclusieve exposities en lovende recensies van zijn werken in het algemeen, naar zijn eigen vermaardheid, doch deze elementen vormen net zomin als de hoge prijzen waartegen de werken zouden verkocht worden, geen nuttige aanduidingen ter beoordeling van het auteursrechtelijk gehalte van het individuele werk in kwestie.

Eiser geeft aan als kenmerkend voor zijn werk dat het een unieke creatie en verwerking is van op maat versneden papierreepjes afkomstig van tijdschriften dewelke in een bepaalde configuratie worden samengebracht in een van glas voorziene kader, en dat het de persoonlijke stempel draagt nu bij de creatie van zijn werken creatieve keuzes worden gemaakt tussen verschillende mogelijkheden en de creatie op geen enkele wijze is vooraf bepaald door technische voorschriften.

Eiser verwijst voorts naar een procedure met een andere tegenpartij (Orb Gent, afd Gent, 9° kamer, 28 februari 2019, A/18/00900 inzake Le CLeF / X niet gepubliceerd) waarin de vraag naar auteursrechtelijke bescherming van hetzelfde werk ter discussie stond en roept het gezag van gewijsde in van voornoemd vonnis.

Eiser ziet daarbij over het hoofd dat het gezag van gewijsde enkel geldt tussen dezelfde partijen.

Daarnaast kan zoals hierboven aangegeven werd, het bestaan van ingeroepen auteursrechten weerlegd worden onder meer door het aanhalen van originaliteitsbezwarende voorbekendheden, en is het erkennen van auteursrechten bijgevolg in grote mate afhankelijk van de kwaliteit van het verweer en de inspanningen die de verweerder levert om voorbekend vormgevingserfgoed op het spoor te komen dat bezwarend is voor de ingeroepen originaliteit.

4.6 De vraag dient bijgevolg gesteld of eiser rekening houdend met het gevoerde verweer, voldaan heeft aan zijn stelplicht, en dit onderzoek dient geval per geval te gebeuren.

Het is aan verweerster om aan te geven waarin het werk niet oorspronkelijk zou zijn doordat het zich zou inschrijven in een vormgevingserfgoed dat voordien publiek is bekend gemaakt.

Wat de datering van het werk 'Colours' betreft, is enkel een indicatie terug te vinden door de opname ervan in een kunstboek 'Paper World' uitgegeven in 2015 waarin een overzicht van het oeuvre van eiser is opgenomen.

De stelplicht gaat niet zóver dat van de beweerde auteur moet gevergd worden dat hij precies aanduidt waarom de keuzes aansluiten bij zijn persoonlijkheid en er de weergave van zijn; voldoende is dat hij aantoont daartoe een inspanning te hebben geleverd, doch tegelijk moet hij aangeven waarin de door hem aangevoerde originaliteit schuilt en is het eventuele auteursrecht daartoe beperkt.

De expressie van de persoonlijkheid van de auteur kan aldus blijken uit de wijze waarop het werk is tot stand gekomen, en behoort toe aan de appreciatie van diegene die de geldigheid van de aangevochten auteursrechten dient te beoordelen.

In concreto ligt een werkwijze die het gebruik impliceert van samengevouwen reepjes papier om in die specifieke vorm toegepast te worden als onderdeel in een groter geheel niet voor de hand; de gevouwen vorm en de veelheid van kleuren, en de wijze waarop de repen ten opzichte van elkaar geschikt zijn, met als resultaat een veelkleurige mozaïek is niet alledaags.

Het vergt een zekere inventiviteit die getuigt van een persoonlijke stempel om papierresten in die vorm te bewerken en aan te wenden als voornaamste bouwstenen van het werk, waardoor een soort van geheel wordt bekomen dat specifiek en verrassend oogt; het afgewerkt geheel heeft zonder twijfel een eigen aparte uitstraling dat de relatieve banaliteit van de gebruikte basismateriaal (papier) overstijgt.

Het gaat bijgevolg niet om de loutere toepassing van een (vouw)techniek, maar om een op een bepaalde manier samengevoegde papierfragmenten tot een collage met een eigen verschijningsvorm.

4.7 Evenwel voert verweerster onder stukken 12 en 13 anterioriteiten aan waarin toepassing wordt gemaakt van eenzelfde of minstens analoge techniek van gevouwen papierfragmenten die worden samengebracht tot een collage en waarvan het resultaat een harmonieus veelkleurig geheel is dat qua vormgeving nauw aanleunt bij het ingeroepen auteursrechtelijk beschermd werk en op een vergelijkbare werkwijze tot stand komt; verweerster verwijst in dit verband naar het bestaan van een trend waarbij gebruik wordt gemaakt van opgerolde papierfragmenten en die dateert voor het openbaar maken van het werk 'Colours' in 2015.

De rechtbank is van oordeel dat niet ernstig te betwisten is dat de spiegelkaders die onder stuk 13 worden neergelegd door verweerster vertrekken van eenzelfde filosofie om gebruikte papierfragmenten weliswaar in opgerolde vorm, samen te stellen tot een vlak geheel, met een zeer verwant en vergelijkbaar resultaat qua vormgeving en 'look and feel': dat het bij de werken van eiser gaat om gevouwen papierfragmenten en bij de spiegelkaders om opgerolde fragmenten is een eerder technische nuance die niet resulteert in een wezenlijk andere vormgeving en alle door eiser beschreven kenmerken die hij als origineel bestempelt.

Er bestaan voldoende gelijkenissen tussen het 'Colours' werk van eiser en dit spiegelkader; eiser doet in ieder geval weinig moeite om te betwisten dat het gaat om een anterioriteit, doordat hij nalaat aan te tonen waarin zijn werk afstand neemt van de aangevoerde voorbekendheden, terwijl niet kan gesteld worden dat een op basis van samengebrachte papierfragmenten gecreëerd werk niet zou behoren tot voorbekend vormgevingserfgoed waarvan eiser als zelfverklaard pionier van de bewuste

vouwtechniek, kennis had kunnen nemen via een voor de hand liggend medium zoals het internet: eiser moet dit werk redelijkerwijs kunnen gekend hebben.

4.8 Uit wat vooraf gaat volgt dat het geenszins vaststaat dat het werk Colours voortvloeit uit eigen vrije en creatieve keuzes van eiser terwijl voordien reeds dezelfde keuzes zijn gemaakt om hetzelfde uit te drukken.

Het werk van eiser voldoet in het licht van het vooraf bestaand vormgevingserfgoed niet aan de vereiste van originaliteit zoals gevergd en kan niet bogen op auteursrechtelijke bescherming.

4.9 Gezien de afwezigheid van auteursrechtelijke bescherming dient niet nader te worden ingegaan op de inbreukvraag en de gevorderde schadevergoeding.

TEGENVORDERING

(i) Vordering wegens foutief beslag inzake namaak

4.10 Artikel 1369bis/3 § 2 Ger.W. stipuleert dat wanneer de maatregelen van beschrijving of van beslag zijn herroepen of wanneer zij vervallen wegens enig handelen of nalaten van de verzoeker, of wanneer later wordt vastgesteld dat er geen inbreuk of dreiging van inbreuk op een intellectueel eigendomsrecht was, kan de rechtbank op verzoek van de verweerder de verzoeker veroordelen tot betaling van een passende schadeloosstelling voor alle ingevolge deze maatregelen veroorzaakte schade.

Eiser heeft het initiatief en risico genomen tot het initiëren van een beschrijvend beslag met bewarende maatregelen op zijn eenzijdig verzoek, met primair de bedoeling voldoende bewijsmateriaal te vergaren om zijn aanspraken op grond van namaak en eventueel een namaakprocedure te doen slagen: het deskundigenverslag beoogt niet alleen de van namaak verdachte goederen op te sporen en te beschrijven, maar tevens de omvang van de namaak en de oorsprong ervan in kaart te brengen.

Dergelijke maatregel is delicaat omdat hij enerzijds rechtstreeks en soms virulent ingrijpt op de interne werking van een economisch actief bedrijf dat onderhevig is aan de wetten van de markt, en anderzijds omdat het bekomen wordt op eenzijdig verzoek van een partij onder meer om een verrassingseffect te kunnen vrijwaren; de maatregel beoogt geenszins punitief te zijn nu de ingeroepen rechten slechts marginaal aan de rechterlijke toets zijn onderworpen, en het toestaan van bewarende maatregelen dient dan ook uiterst nauwgezet en omzichtig te geschieden.

Een partij die zich wenst te bedienen van deze procedure dient er verantwoord en afgewogen mee om te springen, en ze strikt aan te wenden waarvoor ze bestemd is, vandaar onder meer de stringente proceduretermijnen.

Te dezen wordt vastgesteld dat eiser een beschrijvend beslag met bewarende maatregelen heeft uitgelokt en doen uitvoeren, dat een volledig deskundigenverslag werd opgesteld en dat zij de onvoorwaardelijke medewerking van de beslagene heeft gevraagd en gekregen onder meer door deze te koppelen aan een toegekende dwangsom.

Vervolgens heeft eiser de nuttige termijn tot het instellen van een dagvaarding met behoud van het deskundigenverslag laten voorbijgaan en daarna heeft hij alsnog een procedure ingesteld waarin hij in eerste instantie gebruik wenst te maken van het deskundigenverslag .

In die omstandigheden vindt de hiervoor geciteerde wetsbepaling van artikel 1369bis/3 Ger.W. toepassing: eiser heeft gebruik gemaakt van de regelgeving om ingrijpende eenzijdige maatregelen af te dwingen en op te dringen zonder dat zij in rechte gebruik heeft gemaakt van de vruchten van dit onderzoek, om onduidelijk redenen haar eigen.

In wezen komt dergelijk gedrag neer op een misbruik van de procedure dat schade toebrengt aan de beslagene.

Eiser heeft minstens de indruk gewekt hierbij willekeurig te werk te zijn gaan, terwijl het onbetwistbaar is dat eiser zichzelf door zijn nalatigheid tijdig te dagvaarden, de resultaten van de beschrijvende en de beslagmaatregelen ontzegd heeft (zie toepassing artikel 1369bis/9 Ger.W. hiervoor besproken).

Er is in alle geval een substantiële verstoring in de bewegingsvrijheid geweest in hoofde van verweerster door de opgelegde maatregelen vanaf de datum van betekening op 22.11.2018 tot de laatste nuttige dag dat eiser een procedure kon instellen met behoud van het verslag begin maart 2019.

Verweerster is gedurende deze aaneensluitende tijdspanne van méér dan twee maanden gefrustreerd in de ontwikkeling van haar normale activiteiten: bepaalde kopen en afspraken konden niet doorgaan, er zijn kosten van opslag gemaakt om de goederen te immobiliseren, verweerster op hoofd- en eiseres op tegeneis heeft tijd, moeite en aandacht moeten besteden aan het opvolgen van de vragen van de deskundige, steeds onder dreiging van dwangsom, het beslag heeft met zekerheid haar reputatie geen goed gedaan, en zij heeft bijaldien economische schade geleden.

De schadeposten die verweerster aanvoert worden evenwel in concreto niet ingevuld, terwijl eiseres op tegeneis toch mag verondersteld worden haar verliezen aan de hand van cijfergegevens te kunnen illustreren die toelaten de verloren winst benaderd in te schatten.

OVS HOME die de bewijslast torst, brengt zo goed als geen aanknopingspunten aan op basis waarvan het reëel verlies en schade kan becijferd worden; bij gebreke hieraan dient de schade dan ook bij billijkheid te worden vastgesteld op een forfaitair bedrag dat conservatief begroot wordt op 2.500 €.

(ii) Schadevergoeding wegens tergend en roekeloos geding

4.11 De uitoefening van een vordering is tergend wanneer zij met kwaadwillige bedoelingen of uit boosaardigheid geschiedt, en roekeloos, wanneer zij lichtvaardig geschiedt.

Een vordering wordt lichtvaardig ingesteld wanneer het gebeurt, ook te goeder trouw, ingevolge een vergissing in de appreciatie van de zaak, die zodanig duidelijk is dat zij behoorde te worden opgemerkt en vermeden door elk voorzichtig en bedachtzaam persoon, geplaatst in dezelfde omstandigheden.

Eiseres op tegeneis onderkent in het instellen van een vordering op een tijdstip waarop zij geen beroep meer kon doen op belangrijk bewijsmateriaal een tergend en roekeloos initiatief.

Terecht doet eiseres op tegeneis gelden dat de geleden schade door het instellen van een procedure nadat de beslagmaatregelen vervallen waren, een andere oorzaak heeft dan deze geleden ingevolge het vervallen beslag inzake namaak: zelfs indien door de heer **Eiser** geen procedure ten gronde was aangevat, liep hij een risico op de verschuldigdheid van schadevergoeding alleen ingevolge de uitvoering van de beslagmaatregel.

De belangrijkste schade die te onderscheiden is van deze die vergoed wordt sub (i) bestaat uit de noodzaak zich te voorzien van rechtsbijstand in de procedure.

Bij de beoordeling of de procedure op een roekeloze manier is ingesteld dient in ogenschouw te worden genomen of een partij geplaatst in dezelfde omstandigheden, eenzelfde proceduregedrag had vertoond gelet op de vooraf gezette demarches van beslag inzake namaak.

Het antwoord hierop is dat **Eiser** als procespartij wel degelijk roekeloos is tewerk gegaan door het instellen van de procedure in omstandigheden waarbij hij moest weten geen gebruik meer te kunnen maken van een kroonstuk voor zijn bewijsvoering, te weten het deskundigenverslag tot de redactie waarvan hij bijzondere rechterlijke toestemming had gekregen.

Elke diligente dubbelganger van eiser zou ofwel opteren de procedure te starten binnen de voorzien wettelijke dagvaardingstermijn met behoud van alle verkregen informatie en kennis door de beschrijvende maatregelen en beslagprocedure, ofwel zou hij in het geheel geen procedure hebben gestart.

Het alsnog aanspannen van een procedure wanneer eiser moest weten geen gebruik meer te kunnen maken van het deskundigenverslag en zijn positie hierdoor zelf te verzwakken, is letterlijk roekeloos en lichtzinnig te noemen.

De schade die OVS HOME hierdoor heeft geleden is zoals hiervoor aangegeven vooral belichaamd doordat zij een advocaat onder de arm moest nemen om haar door de procedure te loodsen, zich te verweren tegen de vorderingen, benevens de druk en het ongemak dat in het algemeen gepaard gaat met de afwikkeling van een procedure en de onzekere afloop ervan.

Het past hiervoor een vergoeding ad. 5.000 € toe te kennen.

Gerechtskosten

4.12 Eiser is als de in het ongelijk gestelde partij te beschouwen en draagt alle kosten verbonden aan de procedure van beschrijvend beslag inzake namaak.

De vordering tot een verhoogde rechtsplegingsvergoeding van verweerster op hoofd- en eiseres op tegeneis wordt opgevangen door toekenning van de schadevergoeding wegens tergend en roekeloos geding die zij bij tegenvordering heeft gesteld.

5. Beslissing

Rechtdoende op tegenspraak,

Uitspraak doende op de hoofdvordering van Eiser,

Verklaart deze ontvankelijk doch niet gegrond.

Uitspraak doende op de tegenvorderingen van OVS HOME,

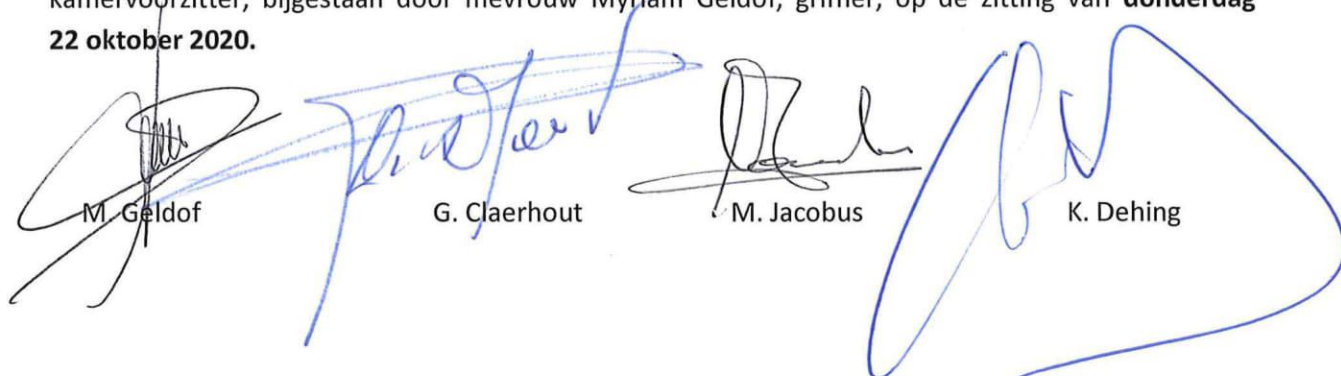
Verklaart deze ontvankelijk en als volgt gegrond,

Veroordeelt Eiser tot betaling van in totaal 7.500 € uit hoofde van schadevergoeding wegens misbruik en verlies van beslagmaatregelen en wegens tergende en roekeloze vordering, te vermeerderen met de verwijlinteresten aan de gewone wettelijke rentevoet vanaf 30.08.2019 tot de dag van gehele betaling.

Verwijst Eiser in de gedingkosten in hoofde van OVS HOME te begroten op de basisrechtsplegingsvergoeding van 2.400 €.

Veroordeelt Eiser tot betaling van het rolrecht begroot op 165 euro aan de Belgische Staat/FOD Financiën die instaat voor de inning.

Dit vonnis is geweest door de heer Kristiaan Dehing, rechter in de rechtbank, kamervoorzitter, mevrouw Monique Jacobus en de heer Geert Claerhout, rechters in ondernemingszaken, die over de zaak hebben geoordeeld. Dit vonnis is in het openbaar uitgesproken door de heer Kristiaan Dehing, kamervoorzitter, bijgestaan door mevrouw Myriam Geldof, griffier, op de zitting van **donderdag 22 oktober 2020**.



M. Geldof

G. Claerhout

M. Jacobus

K. Dehing