

vonnis

RECHTBANK 's-GRAVENHAGE

Sector civiel recht

zaaknummer / rolnummer: 399511 / HA ZA 11-2154

Vonnis in incident van 16 november 2011

in de zaak van

1. de rechtspersoon naar vreemd recht
INTS IT'S NOT THE SAME GMBH,
gevestigd te Zug, Zwitserland,
2. de rechtspersoon naar vreemd recht
ABASIC S.L.U.,
gevestigd te Barcelona, Spanje,
3. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid
INTS IT'S NOT THE SAME HOLLAND B.V.,
gevestigd te 's-Gravenhage,
4. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid
INTS IT'S NOT THE SAME B.V.,
gevestigd te 's-Gravenhage,

eiseressen in de hoofdzaak,
verweersters in het incident,
advocaat: mr. M.J. Odink te Amsterdam,

tegen

de vennootschap onder firma
SUN LOVER'S CASUAL V.O.F.,
gevestigd te Amsterdam,
gedaagde in de hoofdzaak,
eiseres in het incident,
advocaat mr. R.F. de Jong te Amsterdam.

Partijen zullen hierna INTS c.s. (in enkelvoud) en Sun Lover's genoemd worden.

1. De procedure

- 1.1. Het verloop van de procedure blijkt uit:
- de dagvaarding van 15 juli 2011,
 - de op de rol van 27 juli 2011 overgelegde twaalf producties van INTS c.s.,
 - de incidentele conclusie tot oproeping in vrijwaring van 5 oktober 2011 van Sun Lover's, met twee producties,
 - de conclusie van antwoord in het incident van 19 oktober 2011 van INTS c.s.

1.2. Ten slotte is vonnis bepaald in het incident.

2. Vorderingen en grondslagen in de hoofdzaak

2.1. INTS c.s. vordert in de hoofdzaak, zakelijk weergegeven, dat de rechtbank bij vonnis, voor zover mogelijk uitvoerbaar bij voorraad, voor recht verklaart dat Sun Lover's door de verhandeling van inbreukmakende kleding inbreuk maakt op de auteursrechten van INTS c.s. en onrechtmatig jegens haar handelt, Sun Lover's beveelt met onmiddellijke ingang de inbreuk op haar auteurs- en merkrechten, alsmede het onrechtmatig handelen te staken en gestaakt te houden, beveelt een door een registeraccountant goedgekeurde opgave te doen van gegevens omtrent leveranciers, periode waarin geleverd is, aantallen in- en verkochte inbreukmakende producten, in- en verkoopprijzen, winst, voorraad en promotiemateriaal, één en ander op straffe van verbeurte van dwangsommen, en beveelt de voorraad van inbreukmakende producten af te geven ter vernietiging, en, primair, Sun Lover's beveelt de door INTS c.s. gederfde winst, vermeerderd met wettelijke rente, te vergoeden, of, subsidiair, de door Sun Lover's gerealiseerde winst af te dragen, en Sun Lover's veroordeelt tot vergoeding van de door aantasting van de exclusiviteit van het auteursrecht veroorzaakte schade, vermeerderd met wettelijke rente, met veroordeling van Sun Lover's in de proceskosten overeenkomstig artikel 1019h Rv.

2.2. Ter onderbouwing van haar vorderingen stelt INTS c.s. dat Sun Lover's inbreuk maakt op haar Gemeenschapsmerkrecht, geregistreerd onder nummer 007537384, en op haar auteursrechten en daarnaast onrechtmatig jegens haar handelt door de verhandeling van inbreukmakende producten en dat zij daardoor schade heeft geleden.

3. De incidentele vordering

3.1. Sun Lover's vordert dat haar wordt toegestaan Barhi Textilia B.V., gevestigd in Amsterdam, in vrijwaring op te roepen. Zij stelt daartoe dat zij de producten van deze vennootschap heeft verkregen en dat deze aansprakelijk is jegens haar als in de hoofdzaak vast zou komen te staan dat sprake zou zijn van inbreuk en Sun Lover's als gevolg van die vaststelling schade zou lijden.

3.2. INTS c.s. refereert zich aan het oordeel van de rechtbank.

4. De beoordeling het incident

Bevoegdheid

4.1. De bevoegdheid van deze rechtbank ten aanzien van de op het Gemeenschapsmerk van INTS c.s. gebaseerde vorderingen vloeit voort uit artikel 95 lid 1, 96 aanhef en onder a en 97 lid 1 van Verordening (EG) 207/2009 van de Raad van 26 februari 2009 inzake het Gemeenschapsmerk juncto artikel 3 van de Uitvoeringswet EG-verordening inzake het Gemeenschapsmerk. Deze rechtbank is tevens bevoegd kennis te nemen van de op auteursrecht en onrechtmatige daad gebaseerde vorderingen, al omdat partijen de bevoegdheid van deze rechtbank niet hebben betwist.

Vrijwaring

4.2. Een vordering tot oproeping van een derde in vrijwaring is in beginsel toewijsbaar, indien men krachtens een rechtsverhouding met die derde recht en belang heeft om de nadelige gevolgen van een ongunstige afloop van de hoofdzaak geheel of gedeeltelijk op deze derde te verhalen.

4.3. Sun Lover's heeft voldoende gemotiveerd en concreet gesteld dat zij, indien de beslissing in de hoofdzaak voor haar nadelig zou uitvallen, geheel of gedeeltelijk verhaal heeft op Barhi Textilia B.V.. De rechtbank is van oordeel dat deze incidentele vordering moet worden toegewezen, nu de aangevoerde en niet weersproken gronden die vordering kunnen dragen.

4.4. De rechtbank zal de beslissing omtrent de kosten van het incident aanhouden, totdat in de hoofdzaak zal worden beslist.

5. De beslissing

De rechtbank

in het incident

5.1. staat toe dat Barhi Textilia B.V. door Sun Lover's wordt gedagvaard tegen de terechtzitting van **14 december 2011**,

5.2. houdt de beslissing omtrent de kosten van het incident aan tot de beslissing in de hoofdzaak,

in de hoofdzaak

5.3. bepaalt dat de zaak weer op de rol zal komen van **25 januari 2012** voor conclusie van antwoord,

5.4. houdt elke verdere beslissing aan.

Dit vonnis is gewezen door mr. P.G.J. de Heij en in het openbaar uitgesproken op 16 november 2011.