

vonnis

RECHTBANK 's-GRAVENHAGE

Sector civiel recht

zaaknummer / rolnummer: 407273 / KG ZA 11-1345

Vonnis in kort geding van 21 december 2011 (bij vervroeging)

in de zaak van

de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid
ANWB B.V.,
gevestigd te 's-Gravenhage,
eiseres,
advocaat mr. R.P.J. Ribbert te Amsterdam,

tegen

de rechtspersoon naar buitenlands recht
MULTIFOCUS CONSULTANCY LTD,
kantoorhoudende te 's-Gravenhage,
gedaagde,
verschenen in persoon, zonder bijstand van een advocaat.

Partijen zullen hierna ANWB en Multifocus worden genoemd.

1. De procedure

1.1. Het verloop van de procedure blijkt uit:

- de dagvaarding van 18 november 2011,
- de producties 1-34 en het proceskostenoverzicht van ANWB,
- de producties 1-29 van Multifocus,
- de mondelinge behandeling en de daarbij door partijen gebruikte pleitnotities.

1.2. Vonnis is nader bepaald op heden.

2. De feiten

2.1. De Vereniging Koninklijke Nederlandse Toeristenbond ANWB heeft als doel het behartigen van belangen van haar leden op het gebied van verkeer, recreatie, toerisme en vervoer. De vereniging heeft de uitvoering van haar doelstelling opgedragen aan ANWB.

2.2. In 1912 is ANWB begonnen met het jaarlijks uitgeven van een wateralmanak (hierna: de wateralmanak). De wateralmanak bevat gegevens over wetten en regelgeving met betrekking tot watersport, beschrijvingen van vaarwegen, tafels voor hoog en laag water, radiofrequenties en een overzicht van voorzieningen voor de watersport in

407273 / KG ZA 11-1345
21 december 2011

2

Nederland. Sinds 2003 verschijnt het overzicht van de watersportvoorzieningen in een apart katern. Dit katern omvat gegevens over circa 1.500 watersportvoorzieningen, waaronder 1.006 jachthavens. Van iedere jachthaven worden onder meer de adresgegevens, de naam van de havenmeester, een 06-nummer en de aanwezige faciliteiten weergegeven.

2.3. Multifocus houdt zich bezig met de publicatie van informatie over jachthavens en andere faciliteiten voor waterrecreanten. Die informatie publiceert zij gratis via haar website gekopwater.nl en via een applicatie voor mobiele apparatuur zoals een *smartphone* (hierna: app). De door haar gepubliceerde informatie omvat gegevens over 906 jachthavens.

2.4. Op 26 mei 2011 heeft Multifocus het "concept van gekopwater.nl", met inbegrip van een lijst met gegevens van watersportvoorzieningen, gekocht van een derde.

2.5. Op 30 mei 2011 en 27 juni 2011 heeft Multifocus een e-mailbericht gestuurd naar jachthavens. Het e-mailbericht bevat onder meer de volgende tekst:

Deze zomer zullen wij van Gekopwater.nl aan de bezoekers van uw haven een nieuwe dienst aanbieden. We gaan middels internet en een speciaal door ons ontwikkelde app, alle faciliteiten van alle havens in Nederland, waaronder ook uw haven, inzichtelijk maken. Dus geen moeilijk geblader meer in de wateralmanak, maar de gebruiker kan o.a. zoeken op de gewenste faciliteit.

[...]

We verzoeken u de gegevens zoals die bij ons bekend zijn te controleren, wijzigen, aan te vullen en ons te retourneren.

Onder deze tekst volgt een overzicht van de gegevens van de betreffende jachthaven, zoals die bekend waren bij Multifocus. Het overzicht omvat de naam van de jachthaven, de adresgegevens, de naam van de havenmeester, het mobiele telefoonnummer en de faciliteiten van de jachthaven.

2.6. Op 18 augustus 2011 heeft ANWB Multifocus bericht dat Multifocus met haar website gekopwater.nl naar het oordeel van ANWB inbreuk maakt op het databankenrecht van ANWB met betrekking tot haar verzameling van gegevens over jachthavens in de wateralmanak. ANWB heeft Multifocus gesommeerd die inbreuk te staken.

2.7. Op 29 augustus 2011 en 25 oktober 2011 heeft Multifocus een e-mailbericht gestuurd aan jachthavens in Nederland met een verzoek om verstrekking van gegevens over de jachthaven. Bij het bericht is een lijst gevoegd met de gegevens waarom wordt verzocht en/of wordt verwezen naar een internetpagina waarop de gegevens kunnen worden ingevuld. In de bijlage en op de internetpagina zijn de gegevens van de betreffende jachthaven nog niet ingevuld.

3. Het geschil

3.1. ANWB vordert – samengevat – een verbod op exploitatie van de website en app van Multifocus, een opgave van gegevens over met die exploitatie behaalde winst, een voorschot van € 10.000,00 op een schadevergoeding en een veroordeling van Multifocus in

407273 / KG ZA 11-1345
21 december 2011

3

de proceskosten in de zin van artikel 1019h van het Wetboek van Burgerlijke Rechtsvordering (hierna: Rv).

3.2. Haar vorderingen baseert ANWB op de stelling dat Multifocus met haar website en app inbreuk maakt op het databankenrecht van ANWB, althans inbreuk maakt op geschriften van ANWB of anderszins onrechtmatig handelt.

3.3. Multifocus voert verweer.

3.4. Op de stellingen van partijen wordt hierna, voor zover van belang, nader ingegaan.

4. De beoordeling

spoedeisend belang

4.1. Het spoedeisend belang van ANWB bij het gevorderde verbod vloeit voort uit het voortdurende karakter van de gestelde inbreuk en staat ook niet ter discussie.

inbreuk

4.2. Naar voorlopig oordeel maakt Multifocus met de publicatie van jachthavengegevens op haar website en haar app inbreuk op het databankenrecht van ANWB.

4.3. Niet in geschil is dat ANWB aanspraak kan maken op de bescherming van het databankenrecht ten aanzien van de verzameling van jachthavengegevens die is opgenomen in de wateralmanak. Multifocus heeft uitdrukkelijk erkend dat de verzameling en controle van gegevens over jachthavens substantiële investeringen vergt en zij heeft – naar voorlopig oordeel terecht – niet bestreden dat de in de wateralmanak opgenomen verzameling van gegevens over jachthavens ook voldoet aan de overige elementen van een databank in de zin van artikel 1 sub a van de Databankenwet.

4.4. Voorshands moet worden aangenomen dat Multifocus een substantieel gedeelte van de hiervoor bedoelde databank van ANWB heeft hergebruikt. ANWB heeft voldoende aannemelijk gemaakt dat de gegevens die Multifocus vanaf de zomer van dit jaar heeft gepubliceerd via haar website en app voor een belangrijk deel zijn ontleend aan de databank van ANWB. ANWB heeft erop gewezen dat de wijze waarop Multifocus de gegevens over de jachthavens weergeeft, voor het overgrote deel identiek is aan de wijze waarop die gegevens in de wateralmanak staan, ook als die weergave afwijkt van de wijze waarop de betreffende jachthaven in andere openbare bronnen wordt vermeld. Zo heeft ANWB aan de hand van een lijst van de eerste 100 jachthavens uit de wateralmanak laten zien dat de benaming van de jachthaven in de wateralmanak in 72 gevallen afwijkt van de benaming op de eigen website van die jachthaven (bijvoorbeeld qua interpunctie, spelling of toevoegingen) (productie 29 van ANWB). In al die gevallen komt de door Multifocus gehanteerde benaming overeen met die van ANWB en dus niet met die van de eigen website van de betreffende jachthaven. Daarnaast heeft ANWB aan de hand van een vergelijking van gegevens van zes jachthavens toegelicht dat hetzelfde geldt voor de andere gegevens die de wateralmanak van jachthaven vermeldt, zoals de naam van de havenmeester, het

407273 / KG ZA 11-1345
21 december 2011

4

e-mailadres en mobiele telefoonnummer (productie 31 van ANWB). ANWB heeft voldoende aannemelijk gemaakt dat ten minste een deel van die gegevens niet of niet op dezelfde wijze wordt weergegeven in andere openbare bronnen. Niettemin stemmen de gegevens die Multifocus heeft gepubliceerd overeen met de inhoud van de databank van ANWB. Bovendien heeft ANWB laten zien dat Multifocus zelfs fouten in de databank van ANWB heeft overgenomen (productie 32 van ANWB).

4.5. Multifocus heeft ook nauwelijks bestreden dat de gegevensverzameling die zij heeft gekocht en vanaf de zomer heeft gebruikt, is ontleend aan de wateralmanak. Zij heeft zelf aangevoerd dat die gegevensverzameling is gebaseerd op onder meer het raadplegen van "literatuur" en heeft ter zitting desgevraagd bevestigd dat daaronder ook de wateralmanak kan vallen.

4.6. Het verweer van Multifocus dat zij sinds eind augustus 2011 bezig is met een opschoning van haar database door vervanging van de daarin opgenomen gegevens door gegevens die de jachthavens zelf aan haar hebben verstrekt, kan naar voorlopig oordeel niet slagen. Wat betreft de app volgt dat alleen al uit de eigen stelling van Multifocus dat zij nog geen update van de app heeft gepubliceerd waarin de aanpassingen zijn verwerkt. De app die Multifocus momenteel ter beschikking stelt, omvat dus dezelfde gegevens als in juni 2011. Wat betreft de website heeft Multifocus onvoldoende aannemelijk gemaakt dat de opschoning zover is gevorderd dat zij geen substantieel deel van de databank van ANWB meer hergebruikt. Multifocus stelt dat zij gegevens van tussen de 500 en 600 jachthavens heeft ontvangen. Daargelaten of dat aantal juist is (ANWB bestrijdt dat) en of al die gegevens al zijn aangepast in de database waar de website uit put (Multifocus heeft na betwisting erkend dat dat niet zo is), laat dat de stelling onverlet dat op de website van Multifocus nog gegevens van tussen de 300 en 400 jachthavens staan waarvan voorshands moet worden aangenomen dat die voor het overgrote deel zijn ontleend aan de databank van ANWB. Naar voorlopig oordeel heeft ANWB terecht aangevoerd dat dat nog altijd een in kwantitatief opzicht substantieel deel van de 1006 jachthavens in de databank van ANWB is.

4.7. Ook het verweer van Multifocus dat zij gegevens heeft toegevoegd aan de lijst die zij heeft gekocht, zoals de GPS-positie van de jachthaven, en dat die toevoegingen substantiële investeringen van haar hebben gevergd, kan niet leiden tot een ander oordeel. Die omstandigheid brengt mogelijk mee dat Multifocus aanspraak kan maken op databankbescherming met betrekking tot de door haar gepubliceerde gegevensverzameling, maar doet er niet aan af dat Multifocus een substantieel deel van de databank van ANWB hergebruikt en aldus inbreuk maakt op het databankenrecht van ANWB.

4.8. Evenmin is relevant dat Multifocus de gegevens anders structureert dan ANWB, te weten op GPS-positie in plaats van op alfabet. Mede gelet op het feit dat de investeringen die ANWB in haar databank heeft gedaan voornamelijk betrekking hebben op de verzameling en controle van de gegevens, in plaats van op de alfabetische ordening van die gegevens, volstaat voor de inbreuk de vaststelling dat Multifocus een substantieel deel van de gegevens hergebruikt, ongeacht de wijze van ordening.

4.9. Ook het verweer van Multifocus dat zij geen commercieel voordeel heeft bij de publicatie van de gegevens kan niet slagen. Daargelaten dat vaststaat dat Multifocus geld verdient door de gegevens over de jachthavens te publiceren in combinatie met gegevens

407273 / KG ZA 11-1345

5

21 december 2011

over andere watersportvoorzieningen en voor de vermelding van de laatstgenoemde voorzieningen wel een vergoeding te vragen, is commercieel voordeel naar voorlopig oordeel geen vereiste voor het aannemen van een inbreuk op het databankenrecht.

4.10. Ten slotte faalt het betoog van Multifocus dat haar activiteiten niet zijn bedoeld om te concurreren met de wateralmanak van ANWB. Bij de vaststelling van een inbreuk op het databankenrecht is de bedoeling van de partij die de inhoud van een databank hergebruikt naar voorlopig oordeel niet relevant. Daar komt bij dat voorshands voldoende aannemelijk is dat het aanbieden van een gratis toegankelijke databank met vrijwel dezelfde gegevens over jachthavens als de gegevens die in de wateralmanak zijn opgenomen, een negatief effect heeft op de verkoop van de wateralmanak en dat er dus wel sprake is van concurrentie. Dat de website van Multifocus nog relatief weinig bezoekers trekt en dat het negatieve effect dus nog klein is, heeft wellicht gevolgen voor de omvang van de door de inbreuk geleden schade, maar laat onverlet dat ANWB aanspraak kan maken op een verbod ter voorkoming van verdere schade.

vorderingen

4.11. Op grond van het voorgaande moet worden geconcludeerd dat het gevorderde verbod grotendeels toewijsbaar is. De overige grondslagen die ANWB daarvoor heeft aangevoerd kunnen daarom onbesproken blijven.

4.12. Ter voorkoming van executiegeschillen zal de termijn waarbinnen Multifocus de inbreuk moet staken worden bepaald op drie werkdagen.

4.13. Gesteld noch gebleken is dat Multifocus ook inbreuk maakt via derden of dat een reële dreiging bestaat dat dit gaat gebeuren. Alleen al daarom zal het verbod worden afgewezen voor zover het betrekking heeft op "indirecte inbreuken".

4.14. Aan het verbod zal de gevorderde dwangsom worden verbonden, zij het dat die zal worden gematigd en gemaximeerd.

4.15. De gevorderde opgave van winst en het gevorderde voorschot op schadevergoeding zullen worden afgewezen omdat gesteld noch gebleken is dat ANWB daarbij een spoedeisend belang heeft.

4.16. Multifocus zal als de hoofdzakelijk in het ongelijk gestelde partij worden veroordeeld in de proceskosten. ANWB vordert onder verwijzing naar artikel 1019h Rv een bedrag van in totaal € 21.478,26. De voorzieningenrechter begrijpt dat Multifocus heeft bedoeld te bestrijden dat dit bedrag redelijk en evenredig is voor deze zaak. Dat betoog slaagt voor zover de kosten het indicatietarief voor een eenvoudig kort geding als het onderhavige overschrijden, aangezien ANWB die overschrijding niet heeft toegelicht. Multifocus zal daarom worden veroordeeld tot betaling van een bedrag van € 6.000,00, te vermeerderen met € 560,00 aan griffierecht en € 90,81 aan kosten deurwaarder.

407273 / KG ZA 11-1345
21 december 2011

6

5. De beslissing

De voorzieningenrechter

5.1. beveelt Multifocus binnen drie werkdagen na betekening van dit vonnis iedere inbreuk op het databankenrecht van ANWB te staken en gestaakt te houden, waaronder de publicatie van een substantieel deel van de databank van ANWB op de website gekopwater.nl en de terbeschikkingstelling van de app;

5.2. bepaalt dat Multifocus bij iedere overtreding van het hiervoor genoemde bevel een onmiddellijk opeisbare dwangsom zal verbeuren van € 10.000,00 ineens, en een dwangsom van € 2.500,00 voor iedere dag of deel daarvan dat de overtreding voortduurt, met een maximum van € 250.000,00;

5.3. veroordeelt Multifocus in de kosten van het geding, tot op heden aan de zijde van ANWB begroot op € 6.650,81, te voldoen binnen veertien dagen na betekening van dit vonnis en – voor het geval dat voldoening niet plaatsvindt binnen de bedoelde termijn – te vermeerderen met de wettelijke rente te rekenen vanaf het verstrijken van bedoelde termijn tot de dag van volledige voldoening;

5.4. verklaart dit vonnis tot zover uitvoerbaar bij voorraad;

5.5. wijst het meer of anders gevorderde af;

5.6. bepaalt de termijn voor het instellen van een eis in de hoofdzaak in de zin van artikel 1019i Rv op zes maanden na heden.

Dit vonnis is gewezen door mr. P.H. Blok en in het openbaar uitgesproken op 21 december 2011.

Multifocus - Smit

