

# vonnis

---

## RECHTBANK DEN HAAG

Team handel  
Zittingsplaats Den Haag

zaaknummer / rolnummer: C/09/444588 / KG ZA 13-655

**Vonnis in kort geding van 2 augustus 2013**  
(afschrift met toepassing van artikel 28 lid 4 Rv)  
in de zaak van

1. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid  
**VG COLOURS BV**,  
gevestigd te De Lier,  
2. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid  
**[Y] BLOEMEN BV**,  
gevestigd te Honselersdijk,  
eiseressen,  
advocaten mrs. J.U. van der Werff en P. Hulsegge te Deventer,  
octrooigemachtigde mr. dr. H.D. Dokter,

tegen

1. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid  
**JOVAPLANT HONSELERSDIJK BV**,  
gevestigd te Naaldwijk,  
2. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid  
**JOVAPLANT HOLDING BV**,  
gevestigd te Naaldwijk,  
gedaagden,  
advocaat mrs. C. de Boer en W.J.G. Maas te Eindhoven.

Partijen zullen hierna VG Colours c.s. en Jovaplant genoemd worden. De zaak is voor VG Colours c.s. behandeld door mr. Hulsegge alsmede haar octrooigemachtigde. De zaak is voor Jovaplant behandeld door haar advocaten.

### 1. De procedure

- 1.1. Het verloop van de procedure blijkt uit:
- de dagvaarding van 13 juni 2013,
  - het herstelexploot van 17 juni 2013 met producties 1-12 van VG Colours c.s.,
  - de brief van mr. Maas van 28 juni 2013 met conclusie van antwoord en producties 1-18,
  - de brief van mr. Hulsegge van 3 juli 2013 met aanvullende productie 13,
  - de brief van mr. Maas van 5 juli 2013 met aanvullende producties 19-21,
  - de brief van mr. Hulsegge van 8 juli 2013 met aanvullende productie 14,
  - de brief van mr. Maas van 8 juli 2013 met aanvullende productie 22,

- de pleitnota's van VG Colours c.s.,
- de pleitnota van Jovaplant.

1.2. De deuren van de rechtszaal zijn enige tijd gesloten geweest in verband met demonstratie van de werkwijze van Jovaplant, waarbij de aanwezigen hebben aangegeven hetgeen zij zullen zien en horen vertrouwelijk te houden. Een vertegenwoordiger van de pers is gedurende die demonstratie gevraagd de zittingzaal te verlaten. Ten slotte is vonnis nader bepaald op heden.

## 2. De feiten

2.1. VG Colours c.s. is houdster van Nederlands octrooi 2003621 (hierna: octrooi 1) voor een *'Werkwijze voor het kleuren van een bloem aan een potplant en potplant met gekleurde bloem'*, op een aanvraag van 12 oktober 2009 verleend op 13 april 2011.

2.2. De conclusies van octrooi 1 luiden als volgt:

1. Werkwijze voor het kleuren van een bloem (3) aan een potplant (1), omvattend de stappen van
  - (i) het verschaffen van een pipet (8),
  - (ii) het aanbrengen in de steel (2) van de bloem (3) van een boring (6) waarvan de diameter correspondeert met de diameter van het uiteinde (7) van de pipet (8),
  - (iii) het inbrengen van het uiteinde (7) van de pipet (8) in de boring (6) en het fixeren van de pipet (8) ten opzichte van de steel (2),
  - (iv) het naar keuze volgend op een van de stappen (i), (ii) of (iii) vullen van de pipet (8) met een hoeveelheid voor de potplant (1) niet-giftige kleurvloeistof (9), en
  - (v) het verwijderen van de pipet (8) na het opnemen van de hoeveelheid kleurvloeistof (9) door de potplant (1).
2. Werkwijze volgens conclusie 1, met het kenmerk, dat de stap (ii) van het aanbrengen van een boring wordt voorafgegaan door het toedienen van water aan de plant.
3. Werkwijze volgens een der conclusies 1-2, met het kenmerk, dat de stap (5) van het verwijderen wordt uitgevoerd na een periode van ten minste 8 uur gedurende welke de met de kleurvloeistof gevulde pipet met zijn uiteinde in de boring is ingebracht geweest.
4. Werkwijze volgens conclusie 3, met het kenmerk, dat de periode ca. 12 uur bedraagt.
5. Werkwijze volgens een der conclusies 1-4, waarbij de kleurvloeistof (9) een organische kleurstof omvat.
6. Werkwijze volgens conclusie 5, waarbij de organische kleurstof een trifenylmethaan kleurstof omvat.
7. Werkwijze volgens conclusie 6, waarbij de 30 trifenylmethaan kleurstof een blauwe kleurstof is.
8. Werkwijze volgens een der conclusies 1-2, waarbij de potplant (1) is geselecteerd uit de groep plantengeslachten die phalaenopsis, anthurium en spatyfillum omvat.
9. Potplant (1) met ten minste een bloem (3) die is gekleurd met een kleurvloeistof (9) die via de steel (2) van die bloem (3) is ingebracht.
10. Potplant (1) volgens conclusie 9, geselecteerd uit de groep plantengeslachten die phalaenopsis, anthurium en spatyfillum omvat.

2.3. In de beschrijving van octrooi 1 is onder meer het volgende opgenomen:

De uitvinding betreft een werkwijze voor het kleuren van een bloem aan een potplant.

Het is bekend snijbloemen te kleuren door een afgesneden tak te plaatsen in water waarin een kleurstof is opgelost, of bloemen met een verfstof te bespuiten.

Het is voorts bekend de bloemen van een potplant te kleuren door een kleurstof op te lossen in water dat vervolgens op de aarde rond de wortels van de plant wordt opgegoten en door de wortels wordt opgenomen.

Deze bekende werkwijzen hebben het nadeel dat deze om logistieke redenen ongewenst zijn (het plaatsen van afgesneden takken in een kleurstofoplossing), een esthetisch onbevredigend resultaat opleveren (het bespuiten met een verfstof) of een laag rendement vertonen (het toedienen van een kleurstofoplossing rondom de wortels). Uit WO 93/02546 is bekend een werkwijze voor het introduceren van vloeistoffen, zoals pesticiden, fungiciden, nutriënten, water, smaakstoffen, geurstoffen, kleurstoffen of geschikte oplossingen van dergelijke materialen in een plant. Voor het uitvoeren van de bekende werkwijze is een inrichting verschaft, die een vloeistofreservoir en via een spuitstuk daarmee verbonden doornen omvat, welke doornen, die elk zijn voorzien van een T-vormig doorstroomkanaal, in de stengel of stam van een plant of boom worden gedrukt, op zodanige wijze dat de dwarsstukken van het T-vormige kanaal uitmonden in het xyleemstelsel van de plant of boom. Na aanbrengen van de doornen in de plantenstengel of boomstam wordt het apparaat aan de plant of boom bevestigd, en wordt vloeistof vanuit het reservoir via de doorgangen in de respectieve doornen toegelaten in het xyleemstelsel van de plant.

De bekende inrichting is relatief zwaar, complex van samenstelling en als gevolg van deze complexiteit kostbaar om te produceren, en is om deze redenen niet geschikt te worden toegepast voor het kleuren van de bloemen aan een potplant.

Het is een doel van de uitvinding een werkwijze te verschaffen voor het kleuren van een bloem aan een potplant die op relatief eenvoudige wijze is uit te voeren, waarbij een kleurstof met een hoog rendement wordt toegediend, en die zonder gebruik van complexe apparatuur tegen relatief lage kosten kan worden uitgevoerd. Dit doel wordt bereikt, en andere voordelen worden behaald, met een werkwijze die overeenkomstig de uitvinding de stappen omvat van (i) het verschaffen van een pipet, (ii) het aanbrengen in de steel van de bloem van een boring waarvan de diameter correspondeert met de buitendiameter van het uiteinde van de pipet, (iii) het inbrengen van het uiteinde van de pipet in de boring en het fixeren van de pipet ten opzichte van de steel, (iv) het naar keuze volgend op een van de stappen (i), (ii) of (iii) vullen van de pipet met een hoeveelheid voor de potplant niet-giftige kleurvloeistof,

en (v) het verwijderen van de pipet na het opnemen van de hoeveelheid kleurvloeistof door de potplant.

Het aldus volgens deze werkwijze kleuren van de bloem van een potplant heeft het voordeel boven de bekende werkwijze dat gebruik gemaakt wordt van commercieel verkrijgbare pipetten in plaats van een daartoe ontwikkeld gecompliceerd apparaat.

Bovendien is gevonden dat het, om volgens de stap (iii) de pipet ten opzichte van de steel te fixeren, in praktische situaties volstaat de pipet met zijn uiteinde in de aangebrachte boring te steken. Omdat de diameter van de boring correspondeert met de buitendiameter van het uiteinde van de pipet, en de steel van de bloem voldoende diepte en stevigheid biedt, blijft een pipet met in de boring ingebracht uiteinde staan, zonder dat daarvoor extra maatregelen vereist zijn.

#### 2.4. Bij octrooi 1 horen de volgende figuren:

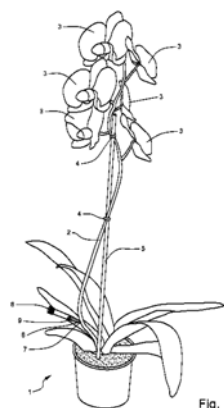


Fig. 1

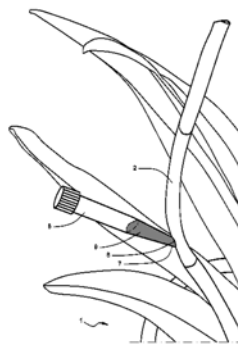


Fig. 2

2.5. VG Colours c.s. is voorts houdster van Nederlands octrooi 2006581 (hierna: NL 581 of octrooi 2) voor eveneens een 'Werkwijze voor het kleuren van een bloem aan een potplant en potplant met gekleurde bloem', op een aanvraag van 11 april 2011 verleend op 12 oktober 2012.

2.6. De conclusies van octrooi 2 luiden in de oorspronkelijke taal als volgt:

1. Werkwijze voor het kleuren van een bloem aan een potplant, omvattend de stappen van
  - (i) het verschaffen van een injecteermiddel dat is voorzien van een injectienaald,
  - (ii) het vullen van de het injecteermiddel met een hoeveelheid voor de potplant niet-giftige kleurvloeistof,
  - (iii) het aanbrengen in de steel van de bloem van een boring waarvan de diameter correspondeert met de diameter van de injectienaald,
  - (iv) het inbrengen van de injectienaald in de boring,
  - (v) het injecteren van de steel met de hoeveelheid kleurvloeistof, en
  - (vi) het na het injecteren uitnemen van de injectienaald uit de steel.
2. Werkwijze volgens conclusie 1, met het kenmerk, dat het volgens de stap (v) injecteren van de steel wordt uitgevoerd door het aanleggen van een overdruk op de kleurvloeistof
3. Werkwijze volgens een der conclusies 1-2, met het kenmerk, dat de volgens stap (iii) aan te brengen boring op een plaats halverwege de totale lengte van de steel wordt aangebracht.
4. Werkwijze volgens een der conclusies 1-3, met het kenmerk, dat de volgens stap (iii) aan te brengen boring een diameter heeft in het gebied van 2 tot 3,5 mm.
5. Werkwijze volgens een der conclusies 1-4, met het kenmerk, dat de stap (vi) van het uitnemen van de injectienaald wordt gevolgd door (vii) het afdichten van de in de stap (iii) aangebrachte boring in de steel.
6. Werkwijze volgens 5, met het kenmerk, dat volgens stap (vii) de boring wordt afgedicht door het sprayen van een afdichtmiddel.
7. Werkwijze volgens een der conclusies 1-6, waarbij de kleurvloeistof een organische kleurstof omvat.
8. Werkwijze volgens conclusie 7, waarbij de organische kleurstof een trifenylmethaan kleurstof omvat.
9. Werkwijze volgens conclusie 8, waarbij de trifenylmethaan kleurstof een blauwe kleurstof is.
10. Werkwijze volgens een der conclusies 1-9, waarbij de potplant is geselecteerd uit de groep plantengeslachten die phalaenopsis, anthurium en spatyfillum omvat.
11. Potplant met ten minste een bloem die is gekleurd met een kleurvloeistof die via de steel van die bloem is ingebracht.
12. Potplant volgens conclusie 11, geselecteerd uit de groep plantengeslachten die phalaenopsis, anthurium en spatyfillum omvat.

2.7. In de beschrijving van octrooi 2 is onder meer het volgende opgenomen:

<sup>1</sup> (...)

Het is een doel van de uitvinding een werkwijze te verschaffen voor het kleuren van een bloem aan een potplant die op relatief eenvoudige wijze is uit te voeren, waarbij een kleurstof met een hoog rendement wordt toegeediend, en die zonder gebruik van complexe apparatuur tegen relatief lage kosten kan worden uitgevoerd. Dit doel wordt bereikt, en andere voordelen worden behaald, met een werkwijze die overeenkomstig de uitvinding de stappen omvat van (i) het verschaffen van een injecteermiddel dat is voorzien van een injectienaald, (ii) het vullen van het injecteermiddel met een hoeveelheid voor de potplant niet-giftige kleurvloeistof, (iii) het aanbrengen in de steel van de bloem van een boring waarvan de diameter correspondeert met de diameter van de injectienaald, (iv) het inbrengen van de injectienaald in de boring, (v) het injecteren van de steel met de hoeveelheid kleurvloeistof, en (vi) het na het injecteren uitnemen van de injectienaald uit de steel.

<sup>1</sup> De voorafgaande tekst is woordelijk dezelfde als in octrooi 1.

---

Deze werkwijze voor het kleuren van de bloem van een potplant heeft het voordeel boven de bekende werkwijze, dat deze na binnen een relatief korte periode tot het gewenste resultaat leidt, waarbij de bloem de gewenste kleur heeft aangenomen.

2.8. Octrooi 2 heeft geen figuren.

2.9. Door VG Colours c.s. is op 23 mei 2013 een akte ingediend bij het Agentschap NL, waarbij is afstand gedaan van octrooi 2 voor zover het uitstrekt buiten de volgende conclusies:

1. Werkwijze voor het kleuren van een bloem aan een potplant, omvattend de stappen van
  - (i) het verschaffen van een injecteermiddel dat is voorzien van een injectienaald,
  - (ii) het vullen van de het injecteermiddel met een hoeveelheid voor de potplant niet-giftige kleurvloeistof,
  - (iii) het aanbrengen in de steel van de bloem van een boring waarvan de diameter correspondeert met de diameter van de injectienaald,
  - (iv) het inbrengen van de injectienaald in de boring,
  - (v) het injecteren van de steel met de hoeveelheid kleurvloeistof, en
  - (vi) het na het injecteren uitnemen van de injectienaald uit de steel, waarbij de stap (vi) van het uitnemen van de injectienaald wordt gevolgd door
  - (vii) het afdichten van de in de stap (iii) aangebrachte boring in de steel.<sup>2</sup>
2. Werkwijze volgens conclusie 1, met het kenmerk, dat het volgens de stap (v) injecteren van de steel wordt uitgevoerd door het aanleggen van een overdruk op de kleurvloeistof.
3. Werkwijze volgens een der conclusies 1-2, met het kenmerk, dat de volgens stap (iii) aan te brengen boring op een plaats halverwege de totale lengte van de steel wordt aangebracht.
4. Werkwijze volgens een der conclusies 1-3, met het kenmerk, dat de volgens stap (iii) aan te brengen boring een diameter heeft in het gebied van 2 tot 3,5 mm.
5. Werkwijze volgens een der conclusies 1-4, met het kenmerk, dat volgens stap (vii) de boring wordt afgedicht door het sprayen van een afdichtmiddel.
6. Werkwijze volgens een der conclusies 1-5, waarbij de kleurvloeistof een organische kleurstof omvat.
7. Werkwijze volgens conclusie 6, waarbij de organische kleurstof een trifenylmethaan kleurstof omvat.
8. Werkwijze volgens conclusie 7, waarbij de trifenylmethaan kleurstof een blauwe kleurstof is.
9. Werkwijze volgens een der conclusies 1-8, waarbij de potplant is geselecteerd uit de groep plantengeslachten die phalaenopsis, anthurium en spatyfillum omvat.

2.10. Octrooien 1 en 2 hebben betrekking op het kleuren van bloemen aan een potplant. Octrooi 1 behoort tot de fictieve stand van de techniek voor octrooi 2. Het verschil tussen beide is kort gezegd dat in octrooi 1 de kleurvloeistof met een pipet in de steel van de bloem wordt gebracht terwijl bij octrooi 2 dit geschiedt door middel van een injectienaald (en, na de akte van afstand, dat het boorgaatje wordt afgedicht).

2.11. Jovaplant is kweker van onder meer orchideeën van de variëteit phalaenopsis, waarbij de bloemen gekleurd worden.

<sup>2</sup> Ten opzichte van de oorspronkelijke conclusie 1 is maatregel (vii) toegevoegd, vanuit oorspronkelijke volgcconclusie 5.

---

2.12. In WO 93/02546, gepubliceerd op 18 februari 1993, (hierna ook “WO 546”) is onder meer het volgende opgenomen:

This invention relates to the introduction of liquids into plants. Such liquids may for example be pesticides, fungicides, nutrients, water, flavourants, odourants, colourants or suitable solutions of such materials. It is known to spray liquids on to plants either on a small domestic scale or on larger scales. However much of the liquid goes to waste either by missing the plant altogether or by evaporation or by some parts of the plant receiving too much spray whilst other parts having too little. Also surrounding wildlife can easily be harmed and spray drift causes wastage.

It is also known to apply liquid directly to the soil surrounding the plant. However, much of this liquid simply soaks straight away before the roots of the plant have time to take up the liquid.

According to a first aspect of the present invention there is provided apparatus for introducing a liquid into the xylem system of a plant, said apparatus comprising a reservoir for containing a supply of the liquid and inlet means for penetrating the stem of the plant, said spike means providing one or more passageways which, in use, open into said xylem system at one end and at the other end communicate with the reservoir.

Preferably said inlet means comprises one or more spikes each having a pointed end for insertion into said stem and a passageway extending centrally, lengthwise of the spike. It is a further preferred feature that towards the pointed end the lengthwise passageway opens into a transverse through bore which constitutes liquid outlet means. Also the lengthwise passageway may open out at the point of the spike to constitute outlet means. In some arrangements each reservoir communicates with a number of said spikes and ideally said communication is by means of flexible tubing.

In use the apparatus 20 is attached to the tree 25 using the straps 23. The spikes 31 attached to the manifold are then pushed into the tree 25 around the circumference of the tree. The straps 28 can then be fastened so as to secure the manifold in place. The spikes 31 attached to the tubes 35 can be pushed into the tree at any other suitable location such as in the root crown of the tree.

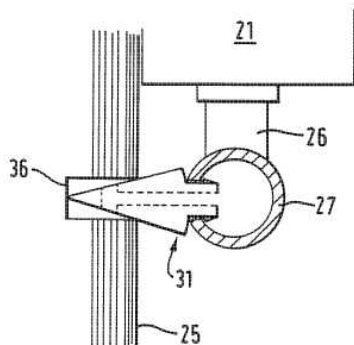
The size of the spikes 31 and the locations of the transverse bores 34 are a matter of design choice and will depend upon the size and variety of the plant or tree being treated. The apparatus is used in such a way that the transverse bores 34 open out into the xylem of the plant such that the transpirational flow in the xylem system draws the liquid from the reservoir 21. Only gravitational force acts on the fluid in the reservoir. The xylem system of the plant then distributes the liquid all around the plant. It is believed that the plant itself will control the amount of liquid used such that only a sufficient amount of liquid will be used. There will, therefore, be no wastage and no shortfall provided the reservoir is topped up.

It will be appreciated that anything in liquid form can be taken up by a plant using this apparatus, be it fungicide, pesticide, bacterium, nutrient, flavourant, odourant, colourant or water or combination of these. Other liquid carriers apart from water are also envisaged to ensure the most efficient application of products. One such liquid may be a light fish oil. In areas of water shortage the system is ideal because the plant takes only the water it needs. There is, therefore, no need to drench the soil which results in considerable wastage. Fungicides and pesticides are delivered rapidly in suitable quantities to every part of the plant rather than the random covering by spraying or the slowness of delivery by applying the liquid to the soil. The treatment may be curative and/or preventative.

Also chemicals which alter the smell and/or taste and/or colour of the foliage, fruit of the plant 5 can be added so as to deter pests or enhance crops. With certain plant conditions it may be necessary for the liquid to reach the hardwood centre of the plant. This is made more effective with the present arrangement because the liquid can soak through the xylem and into the hardwood centre. An example of a condition which benefits from this feature is leaf curl in fruit trees for instance.

In the figure 4 arrangement there are pre-drilled holes 36 in the tree 25. This reduces the amount of pressure needed to securely locate the spikes 31. The size of the holes 36 will of course vary according to the particular geometry of the spike 31.

En figuur 4:



### 3. Het geschil

3.1. VG Colours c.s. vordert – samengevat – dat de voorzieningenrechter, bij vonnis, uitvoerbaar bij voorraad, Jovaplant verbiedt om inbreuk te maken op octrooi 1 en 2, versterkt met een dwangsom en met nevenvorderingen (afgifte ter vernietiging, opgave aantallen verkochte en in voorraad zijnde planten met prijzen en gegenereerde omzet en winst), alles met veroordeling van Jovaplant in de kosten van de procedure volgens 1019h Rv. Ook vordert VG Colours c.s. winstafgifte en een voorschot op de schade van €25.000,-.

3.2. Aan haar vorderingen legt VG Colours c.s. ten grondslag dat Jovaplant, door de gekleurde orchideeën in Nederland te produceren en te verhandelen, inbreuk heeft gemaakt en maakt op de conclusies van octrooi 1 en/of 2.

3.3. VG Colours c.s. voert gemotiveerd verweer.

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

### 4. De beoordeling

#### *spoedeisendheid*

4.1. De voor de gevorderde voorlopige maatregel vereiste spoedeisendheid volgt uit de gestelde voortdurende inbreuk en is overigens niet bestreden.

#### *inbreuk*

4.2. Naar voorlopig oordeel is er geen sprake van inbreuk op octrooi 1 of 2. Bij de ter zitting gedemonstreerde – in navolging van Jovaplant hierna als oude respectievelijk nieuwe aan te duiden – werkwijze is ten eerste geconstateerd dat in de stengel geen kleurloei**st**of (zoals de onafhankelijke conclusies van octrooi 1 (zowel conclusie 1 als 9) en octrooi 2 (conclusie 1) vereisen) maar kleurstof in poedervorm wordt ingebracht.

4.3. Voor wat betreft de werkwijzeconclusies van octrooi 1 en alle conclusies van octrooi 2 kan hier nog het volgende aan toe worden gevoegd. Naar voorlopig oordeel valt

---

het apparaat of het [vertrouwelijk] dat wordt gebruikt in de oude respectievelijk nieuwe werkwijze, niet te kwalificeren als een pipet noch als een injectienaald in de zin van werkwijzeconclusie 1 van octrooi 1 respectievelijk werkwijzeconclusie 1 van octrooi 2.

4.4. Met Jovaplant kan worden vastgesteld dat in octrooi 1 geen specifieke betekenis wordt gegeven aan de te gebruiken pipet. Integendeel, er wordt verwezen naar het voordeel dat commercieel verkrijgbare pipetten kunnen worden gebruikt bij de werkwijze. Een gemiddelde vakman zal dan ook – daar zijn partijen het kennelijk ook over eens, zie productie 4<sup>3</sup>, p. 2 onder 4 van Jovaplant – onder de pipet van octrooi 1 verstaan een “spits toelopend buisje waarmee een kleine hoeveelheid vloeistof met grote nauwkeurigheid kan worden geïnjecteerd”. Bij de oude werkwijze van Jovaplant wordt evenwel een apparaat in de vorm van een spuit met een holle stompe punt waarin het kleurpoeder is opgenomen in het geboorde gaatje gebracht waarna de kleurstof in dat gaatje wordt uitgedrukt. Deze spuit met stompe punt valt naar voorlopig oordeel niet als een pipet in voormelde zin te kwalificeren. Dat geldt evenmin voor de nieuwe werkwijze waarbij [vertrouwelijk].

4.5. De spuit van de oude werkwijze is ook niet te kwalificeren als een injectienaald in de zin van octrooi 2. Daarvoor is de punt veel te stomp, waar – evenzeer zonder nadere indicaties in de beschrijving – de gemiddelde vakman onder een injectienaald volgens zijn gangbare taalgebruik juist een holle scherp naald zal verstaan. Dat geldt te minder voor het [vertrouwelijk] van de nieuwe werkwijze van Jovaplant.

4.6. Na aanvankelijk te hebben aangegeven dat kleuren met een poeder onmogelijk zou zijn, heeft VG Colours c.s. zich in het licht van de demonstratie van de oude en nieuwe werkwijzen van Jovaplant ter zitting beroepen op equivalentie omdat het kleurstofpoeder in de sappen van de plant oplost en zo tot kleurvloeistof verwordt. Daarmee zou – zo begrijpt de voorzieningenrechter althans de stellingen van VG Colours c.s. – het kleurstofpoeder in wezen dezelfde functie vervullen op dezelfde wijze en met in wezen hetzelfde resultaat. Die stelling wordt voorshands verworpen. Het inbrengen van de kleurstof in poedervorm gebeurt in zowel de oude als nieuwe werkwijze op een duidelijk andere wijze (en met andere gereedschappen) dan als aangeduid in octrooi 1 of 2. Hierbij speelt mee dat naar voorlopig oordeel de octrooien maar weinig vernieuwing hebben gebracht en mitsdien een beperkte beschermingsomvang hebben. In WO 546 (zie r.o. 2.12) staat al een werkwijze beschreven, waarbij met een “spike 31” door de “predrilled holes” 36 vloeistof, al dan niet voorzien van kleurstof, in het xyleem van een plant wordt gebracht. In wezen voegt octrooi 1 aan die werkwijze slechts toe dat de wat ingewikkelde inrichting die in (de voorbeelden van) WO 546 wordt gebruikt om de vloeistof aan de spike toe te voeren (reservoir 21 in de vorm van een fles met een afsluiting), wordt vervangen door een welbekend pipet. Dat ligt echter nogal voor de hand als wordt bedacht dat het bij het kleuren van bloemen gaat om een in beginsel kortstondige toediening en niet om de langduriger toediening (van voedingstoffen, pesticiden, fungiciden maar ook kleurstoffen) zoals voorzien in WO 546. Indien de werkwijzeconclusies van octrooi 1 dan ook in een bodemprocedure al voor geldig worden gehouden, dan zal de mate van vernieuwing naar voorlopig oordeel zodanig marginaal zijn dat de ruimte voor equivalentie uiterst beperkt is en niet de afwijkende werkwijze van Jovaplant zal bestrijken. Hetzelfde geldt voor het gebruik van de al even bekende injectienaald in de werkwijze van octrooi 2 en het vervolgens afdichten van het boorgat.

<sup>3</sup> Dit is een brief namens VG Colours c.s. verstuurd aan Jovaplant op 24 april 2012.



4.7. VG Colours c.s. heeft niet gesteld of aannemelijk gemaakt dat Jovaplant van mogelijk een andere – wel inbreukmakende – werkwijze gebruik zou hebben gemaakt dan als gedemonstreerd ter zitting.

*geldigheid voortbrengselconclusies 9 en 10 van octrooi 1*

4.8. Met betrekking tot de voortbrengselconclusies 9 en 10 van octrooi 1 kan aan het voorgaande nog voorshands worden toegevoegd dat er een gerede kans is dat die een ingestelde nietigheidsprocedure niet (ongeschonden) zullen overleven indien WO 546 in ogenschouw wordt genomen. Volgens conclusies 9 en 10 doet het er immers niet toe hoe de kleurvloeistof in de bloemstengel van de plant is gebracht en kan dat even goed met behulp van de (complexere) inrichting van WO 546 gebeuren. Voorshands wordt het niet inventief<sup>4</sup> geacht om die inrichting toe te passen op een potplant of de in conclusie 10 genoemde rassen. Dat in WO 546 sprake zou zijn van het kleuren van gebladerte (“foliage”) maakt dit niet anders. Daaronder vallen bij potplanten – zo zal de gemiddelde vakman zonder meer onderkennen – ook de bloemen.

*slotsom en proceskosten*

4.9. De gevraagde voorzieningen moeten worden geweigerd en VG Colours c.s. dient als de in het ongelijk gestelde partij in de proceskosten te worden veroordeeld. De door Jovaplant opgevoerde proceskosten groot €42.745,79 exclusief BTW zijn bestreden voor zover deze zien op het instellen van een nietigheidsprocedure, die VG Colours c.s. vervolgens begroot op €5.095 inclusief BTW en kantoorkosten. Dit een en ander is niet door Jovaplant weersproken zodat van die vermindering is uit te gaan, behalve voor zover deze inclusief BTW zijn omdat de kosten ook exclusief BTW door Jovaplant worden gevorderd (en mag worden aangenomen dat dit voor haar geen schadepost is omdat zij de BTW kan verrekenen). De kosten aan de zijde van Jovaplant worden zodoende volgens 1019h Rv begroot op €42.745,79 - €4.281,51 = €38.464,28 te vermeerderen met het griffierecht van €1.836,-, derhalve in totaal op €40.300,28.

## **5. De beslissing**

De voorzieningenrechter

- 5.1. wijst de vorderingen af,
- 5.2. veroordeelt VG Colours c.s. in de proceskosten, aan de zijde van Jovaplant tot op heden begroot op €40.300,28,
- 5.3. verklaart dit vonnis voor zover het de proceskosten betreft uitvoerbaar bij voorraad.

<sup>4</sup> De voorzieningenrechter zal daarlaten of sprake is van nieuwheid door de keuze voor specifiek een potplant uit de algemenere omschrijving van planten (en bomen) in US 546 en of die keuze dan voldoet aan de daaraan in het verband van nieuwheid in de jurisprudentie te stellen eisen omdat het debat op dit punt onvoldoende in deze procedure tot ontwikkeling is gekomen.

---

Dit vonnis is gewezen door mr. E.F. Brinkman en in het openbaar uitgesproken op  
2 augustus 2013.