

Bijlage 1

Vragenlijst onderzoek ‘Beslissen in IE-zaken’

Onderstaande vragen met betrekking ‘standaard’ IE-zaken (vormgeving / afbeeldingen / onderscheidingstekens (merken / handelsnamen / titels))

A. Voorbereiding.....	2
B. Zitting.....	3
C. Na de zitting	4
D. Beoordeling	5
E. Bronnen/bewijsmiddelen.....	6
F. Verschillende IE-criteria in de praktijk.....	7
G. Tendensen in de rechtspraak	8
H. Stellingen.....	9
I. Aanvullende vragen.....	10

A. Voorbereiding

Hoe verloopt uw voorbereiding van een IE-kort geding? *kruis één antwoord aan*

1. Wanneer kijkt u meestal voor het eerst goed naar de stukken?

1	2	3	4	5
Na ontvangst van de concept dagvaarding	Een week voor de zitting	Een paar dagen voor de zitting	Eén dag voor de zitting	Een paar uur voor de zitting

2. Zijn uit de dagvaarding de meeste te verwachten verweren van de gedaagde kenbaar?

1	2	3	4	5
Nooit	Meestal niet	Soms wel, soms niet	Meestal wel	Altijd

3. Kijkt u zelf vóór de zitting (na kennisname van de stukken) wel op internet of in de (super)markt?

1	2	3	4	5
Nooit	Meestal niet	Soms wel, soms niet	Meestal wel	Altijd

4. Vraagt u voor de zitting om de indruk of het oordeel van een collega?

1	2	3	4	5
Nooit	Meestal niet	Soms wel, soms niet	Meestal wel	Altijd

5. Vraagt u voor de zitting om de indruk of het oordeel van een familielid of huisgenoot?

1	2	3	4	5
Nooit	Meestal niet	Soms wel, soms niet	Meestal wel	Altijd

6. Vraagt u voor de zitting naar het oordeel van de griffier?

1	2	3	4	5
Nooit	Meestal niet	Soms wel, soms niet	Meestal wel	Altijd

7. Nadat u de dagvaarding en de (eventuele) producties (van de gedaagde) bekeken heeft, heeft u dan al een voorlopig oordeel over hoe u de zaak denkt te gaan beslissen?

1	2	3	4	5
Nooit	Meestal niet	Soms wel, soms niet	Meestal wel	Altijd

B. Zitting

kruis één antwoord aan

8. Blijken ter zitting relevante nieuwe feiten die u niet uit de stukken duidelijk waren?

1	2	3	4	5
Nooit	Meestal niet	Soms wel, soms niet	Meestal wel	Altijd

9. Krijgt u ter zitting voldoende informatie om te kunnen beslissen?

1	2	3	4	5
Nooit	Meestal niet	Soms wel, soms niet	Meestal wel	Altijd

10. Vindt u het belangrijk om (indien mogelijk) de litigieuze voorwerpen ter zitting in het echt te zien?

1	2	3	4	5
Nooit	Meestal niet	Soms wel, soms niet	Meestal wel	Altijd

11. Vindt u het belangrijk om (indien mogelijk) ‘de rest van de markt’ ter zitting in het echt te zien?

1	2	3	4	5
Nooit	Meestal niet	Soms wel, soms niet	Meestal wel	Altijd

C. Na de zitting

12. Weet u direct na afloop van de zitting ‘welke kant op’ u gaat beslissen?

1	2	3	4	5
Nooit	Meestal niet	Soms wel, soms niet	Meestal wel	Altijd

13. Vraagt u na afloop van de zitting naar het oordeel van de griffier?

1	2	3	4	5
Nooit	Meestal niet	Soms wel, soms niet	Meestal wel	Altijd

14. Kijkt u zelf na de zitting op internet of in de (super)markt?

1	2	3	4	5
Nooit	Meestal niet	Soms wel, soms niet	Meestal wel	Altijd

15. Vraagt u na de zitting om de indruk of het oordeel van een collega?

1	2	3	4	5
Nooit	Meestal niet	Soms wel, soms niet	Meestal wel	Altijd

16. Vraagt u na de zitting om de indruk of het oordeel van een familielid of huisgenoot?

1	2	3	4	5
Nooit	Meestal niet	Soms wel, soms niet	Meestal wel	Altijd

D. Beoordeling

17. ‘Komt het ‘eisende’ voorwerp voor IE (of OD) bescherming in aanmerking?’ en ‘Maakt het ‘gedaagde’ voorwerp inbreuk op het IE-recht dat (eventueel) rust op het voorwerp van eiser’ zijn twee aparte vragen.

Beoordeelt u deze vragen in de praktijk ...

- Tegelijkertijd, in één totaal beoordeling
- Apart; eerst I en dan II
- Apart; eerst II dan I
- Apart; in een volgorde die afhankelijk is van welke vraag m.i. het makkelijkst te beantwoorden is (waardoor ik de andere vraag kan laten zitten).

18. Hoe vaak is er in uw ervaring sprake van een evident beschermd en beschermingswaardig ‘eisend’ voorwerp?

1	2	3	4	5
0 tot 20 % van de gevallen	20 tot 40 % van de gevallen	40 tot 60 % van de gevallen	60 tot 80 % van de gevallen	80 tot 100 % van de gevallen

19. Hoe vaak is er in uw ervaring sprake van een evident en te kwader trouw inbreuk makende gedaagde, oftewel een ‘boefje’ ?

1	2	3	4	5
0 tot 20 % van de gevallen	20 tot 40 % van de gevallen	40 tot 60 % van de gevallen	60 tot 80 % van de gevallen	80 tot 100 % van de gevallen

E. Bronnen/bewijsmiddelen

20. Welke bronnen/bewijsmiddelen vindt u in de praktijk het belangrijkste voor de vraag of het 'eisende' voorwerp voor bescherming in aanmerking komt (voldoende onderscheidend/nieuw/oorspronkelijk en/of bekend is)?

Geef aan door middel van cijfers 1 t/m 4 (1 = het belangrijkste, 4 = het minst belangrijk)

- Publieksonderzoeken
- Deskundigenverklaringen
- Eigen waarneming van de litigieuze voorwerpen (ter zitting / in de stukken)
- Opsommingen van rechtspraak met betrekking tot beweerdelijk vergelijkbare gevallen

21. Welke bronnen/bewijsmiddelen vindt u in de praktijk het belangrijkste voor de vraag of het 'gedaagde' voorwerp inbreuk maakt?

Geef aan door middel van cijfers 1 t/m 4 (1 = het belangrijkste, 4 = het minst belangrijk)

- Publieksonderzoeken
- Deskundigenverklaringen
- Eigen waarneming van de litigieuze voorwerpen (ter zitting / in de stukken)
- Opsommingen van rechtspraak met betrekking tot beweerdelijk vergelijkbare gevallen

F. Verschillende IE-criteria in de praktijk

22. Hoeveel maakt het voor uw oordeel in de praktijk uit of u een zaak over bescherming van vormgeving moet beoordelen op basis van auteursrecht enerzijds of modellenrecht anderzijds?

1	2	3	4	5
Maakt niets uit	Maakt weinig verschil	Kan ik niet zeggen	Maakt veel verschil	Verschilt volledig

23. Hoeveel maakt het voor uw oordeel in de praktijk uit of u een zaak over bescherming van vormgeving moet beoordelen op basis van modellenrecht enerzijds of slaafse nabootsing anderzijds?

1	2	3	4	5
Maakt niets uit	Maakt weinig verschil	Kan ik niet zeggen	Maakt veel verschil	Verschilt volledig

24. Hoeveel maakt het voor uw oordeel in de praktijk uit of u een zaak over bescherming van vormgeving moet beoordelen op basis van (vorm)merkenrecht enerzijds of modellenrecht anderzijds?

1	2	3	4	5
Maakt niets uit	Maakt weinig verschil	Kan ik niet zeggen	Maakt veel verschil	Verschilt volledig

25. Hoeveel maakt het voor uw oordeel in de praktijk uit of u een zaak over bescherming van vormgeving moet beoordelen op basis van auteursrecht enerzijds of slaafse nabootsing anderzijds?

1	2	3	4	5
Maakt niets uit	Maakt weinig verschil	Kan ik niet zeggen	Maakt veel verschil	Verschilt volledig

26. Hoeveel maakt het voor uw oordeel in de praktijk uit of u een zaak over bescherming van vormgeving moet beoordelen op basis van (vorm)merkenrecht enerzijds of slaafse nabootsing anderzijds?

1	2	3	4	5
Maakt niets uit	Maakt weinig verschil	Kan ik niet zeggen	Maakt veel verschil	Verschilt volledig

27. Hoeveel steun heeft u in de praktijk aan de precieze IE-beschermings- en inbreukcriteria zoals die in de regelgeving en hogere rechtspraak zijn ontwikkeld?

1	2	3	4	5
Geen	Weinig	Kan ik niet zeggen	Veel	Heel veel

G. Tendensen in de rechtspraak

28. Is er naar uw mening in de praktijk onder invloed van de rechtspraak van het HvJ EG een tendens waar te nemen ten aanzien bescherming en beschermingsomvang van merken?

1	2	3	4	5
Duidelijke tendens naar minder bescherming	Mogelijk een lichte tendens naar minder bescherming	Kan ik niet zeggen, geen tendens waarneembaar	Mogelijk een lichte tendens naar meer bescherming	Duidelijke tendens naar meer bescherming

29. Is er naar uw mening in de praktijk onder invloed van de rechtspraak van de Hoge Raad een tendens waar te nemen ten aanzien IE-bescherming en -beschermingsomvang?

1	2	3	4	5
Duidelijke tendens naar minder bescherming	Mogelijk een lichte tendens naar minder bescherming	Kan ik niet zeggen, geen tendens waarneembaar	Mogelijk een lichte tendens naar meer bescherming	Duidelijke tendens naar meer bescherming

30. Is er naar uw mening in de praktijk in de lagere rechtspraak (rechtbank en hof) een (autonome) tendens waar te nemen ten aanzien IE-bescherming en -beschermingsomvang?

1	2	3	4	5
Duidelijke tendens naar minder bescherming	Mogelijk een lichte tendens naar minder bescherming	Kan ik niet zeggen, geen tendens waarneembaar	Mogelijk een lichte tendens naar meer bescherming	Duidelijke tendens naar meer bescherming

H. Stellingen

(zie fragment Helbach 1969)

31. ‘Wanneer men het bij de beoordeling van de overeenstemming tussen merken over de daarbij aan te leggen maatstaven eens is, wordt het resultaat van die beoordeling bepaald door de persoonlijke smaak.’

1	2	3	4	5
Volstrekt mee oneens	Enigszins mee oneens	Weet niet, geen mening	Enigszins mee eens	Helemaal mee eens

(zie fragment Verkade 1996)

32. ‘Bij hun stellingnamen omtrent de aan- of afwezigheid van een te grote gelijkenis, zullen advocaten naar vermogen lippendienst moeten bewijzen aan de onderscheiden inbreukregels en subcriteria voor bescherming van produktvormgeving (Aw, BTMW, BMW, onrechtmatige daad). Evenzo de feitenrechters.’

1	2	3	4	5
Volstrekt mee oneens	Enigszins mee oneens	Weet niet, geen mening	Enigszins mee eens	Helemaal mee eens

(zie fragment Visser 2004)

33. ‘Als eiser B méér lijkt op rest van de markt A dan gedaagde C op B lijkt, dan is er géén sprake van inbreuk.’

1	2	3	4	5
Volstrekt mee oneens	Enigszins mee oneens	Weet niet, geen mening	Enigszins mee eens	Helemaal mee eens

(zie fragment Visser 2004)

34. ‘Hoe meer eiser B verschilt van de rest van de markt A, hoe eerder een gelijkende gedaagde C inbreuk maakt.’

1	2	3	4	5
Volstrekt mee oneens	Enigszins mee oneens	Weet niet, geen mening	Enigszins mee eens	Helemaal mee eens

I. Aanvullende vragen

1. Verwarring stichten of misleiden mag natuurlijk niet. Is er (daarnaast) bij u / voor u een ‘grundnorm’, een ‘basisemotie’ of een ‘elfde gebod’? Bijvoorbeeld: ‘Gij zult niet (nodeloos) nabootsen/aanhaken’ ?
2. Spelen opzet/kwade trouw een rol (bij de beoordeling van de inbreuk)?
3. Is ‘verwarringsgevaar’ een normatief begrip?
4. Wat denkt u dat uw imago is als IE-rechter? (Van den Haak over zich zelf: ‘enigszins aan de beschermde kant’).
5. Waarin verschilt een IE-kort geding van een ander kort geding?
6. Wat maakt een beslissing in een IE-zaak moeilijker, makkelijker of anders dan een beslissing in een ander juridisch geschil?