

RECHTBANK NOORD-NEDERLAND

Afdeling privaatrecht
Locatie Leeuwarden

zaaknummer / rolnummer: C/17/173009 / KG ZA 20-102

Vonnis in kort geding van 9 juni 2020

in de zaak van

de rechtspersoon naar buitenlands recht
ATLANTIC SUPERYACHT SERVICED LTD,
gevestigd te Londen, Verenigd Koninkrijk,
eiseres,
advocaat: mr. A.C.M. Verhoeven te Rotterdam,

tegen

de rechtspersoon naar buitenlands recht
MARELL BOATS AB,
gevestigd te Gräsö, Zweden,
gedaagde,
advocaten: mr. R. Chalmers Hoyneck van Papendrecht en G.J.E. Poerink te Rotterdam.

Partijen zullen hierna Atlantic en Marell genoemd worden.

1. De procedure

1.1. Het verloop van de procedure blijkt uit:

- de dagvaarding
- de mondelinge behandeling op 29 mei 2020
- de akte wijziging eis
- de pleitnota van Atlantic
- de pleitnota van Marell
- het faxbericht van mr. Chalmers Hoyneck van Papendrecht namens Marell van 2 juni 2020 om 10:22 uur
- het faxbericht van mr. Verhoeven namens Atlantic van 2 juni 2020 om 10:25 uur
- het faxbericht van mr. Verhoeven namens Atlantic van 2 juni 2020 om 11:04 uur
- het e-mailbericht van mr. Chalmers Hoyneck van Papendrecht namens Marell van 2 juni 2020 om 11:55 uur
- het faxbericht van mr. Verhoeven namens Atlantic van 3 juni 2020 om 11:59 uur
- het faxbericht van mr. Chalmers Hoyneck van Papendrecht namens Marell van 4 juni 2020 om 10:50 uur.

1.2. Ten slotte is vonnis bepaald.

2. De feiten

2.1. Marell is een Zweedse fabrikant van boten. Marell heeft onder andere de zogenaamde *powerboat* "Marell 900CC" (hierna: de Marell 900CC) ontworpen. De Marell 900CC is in september 2016 aan de markt kenbaar gemaakt en begin maart 2017 voor het eerst aan het publiek getoond op een botenshow in Älvsjö, Zweden. De Marell 900CC is te koop voor een bedrag van € 300.000,00.

2.2. Atlantic is eind 2019 eigenaar geworden van een boot van het model MC900. Dit betreft eveneens een *powerboat*, met een lengte van ongeveer 9 meter (hierna: de MC900). Atlantic heeft de MC900 voor een bedrag van € 331.919,00 gekocht van een scheepsbouwer uit Letland genaamd BIC SIA (hierna: BIC). De MC900 is door Atlantic gekocht als bijboot van een (aan een derde in eigendom toebehorend) superjacht genaamd "Ragnar" (hierna: de Ragnar).

2.3. De Ragnar is in 2012 gebouwd onder de naam "Sanaborg" en wordt thans op de scheepswerf van Icon Yachts Holding B.V. (hierna: Icon) in Harlingen omgebouwd van een bevoorradingsschip tot een "*explorer* superjacht", geschikt voor cruises en exploratiereizen naar het (ant)arctisch gebied. De Ragnar wordt voorzien van een luxueuze accommodatie aan boord en voorzieningen aan dek, zoals een helikopterplatform en een viertal bijboten, waaronder de MC900. Met het ombouwen is een investering van ongeveer 50 miljoen euro gemoeid.

2.4. Op 7 april 2020 heeft Marell verlof verkregen van de voorzieningenrechter van deze rechtbank en deze locatie om (naast bewijsbeslag) jegens Icon beslag tot afgifte te leggen op de MC900 en wel op grond van artikel 28 Auteurswet (Aw) juncto artikel 700 en artikel 730 Rechtsvordering (Rv). Het petitum van het daartoe strekkende verzoekschrift luidt onder meer:

[...]

WESHALVE

Marell zich wendt tot U Edelachtbare met het eerbiedige verzoek om bij beschikking:

1. verlof te verlenen aan Marell om ter bewaring van haar recht conservatoir beslag tot afgifte te leggen op de zich op de locatie aan de Lange Lijnbaan 11 te (8861 NW) Harlingen bevindende inbreukmakende zaak, namelijk de in het lichaam van dit verzoek bedoelde boot met daarop het registratienummer "LVBIC90009B104", althans de bij randnummers 24 en 34 van dit verzoekschrift afgebeelde boot, dan wel op enige andere aan Icon Yachts Holding B.V. ter beschikking staande locatie of op andere locatie waar zich de inbreukmakende boot bevindt;

2. [...]

3. [...]

4. [...]

5. te bepalen dat gerekwestreerde verplicht is op eerste verzoek van de deurwaarder daartoe, onmiddellijk tot het aanwijzen van de inbreukmakende boot en onmiddellijk tot het aanwijzen en toegang geven van de bij gerekwestreerde in gebruik zijnde en/of ter beschikking staande (externe) server(s), cloud-omgevingen, mailaccounts dan wel enig andere (digitale) gegevensdragers en in voorkomend geval alle relevante gebruikersnamen, toegangscodes en/of wachtwoorden dient te verstrekken zodat de deurwaarder in staat zal zijn om een kopie van de bescheiden te maken en om deze te exporteren naar een externe gegevensdrager, één en al het bovenstaande in deze alinea op straffe van het verbeuren van een dwangsom van € 10.000,00 per uur met een maximum van

€ 200.000,00, althans een in goede justitie te bepalen dwangsom, indien gerekwestreerde niet (tijdig en volledig) aan haar zelfstandige medewerkingsverplichting voldoet;

6. [...]

7. [...]

8. [...]

9. [...]

[...]

2.5. Op 14 april 2020 is op verzoek van Marell een exploit betekend aan Icon, in welk exploit onder meer is vermeld:

[...]

AAN:

de besloten vennootschap Icon Yachts Holding B.V. [...] aan laatstgemeld adres mijn exploit doende en een afschrift hiervan en van na te melden titel latende aan als sub A (de letter "A" is handgeschreven, toevoeging voorzieningenrechter) vermeld:

A. de heer J. Wartena, haar directeur (de woorden: "de heer J. Wartena, haar directeur" zijn handgeschreven, toevoeging voorzieningenrechter):

B. Voormeld adres in gesloten envelop met daarop de vermeldingen zoals wettelijk voorgeschreven, omdat ik wegens de door de overheid afgekondigde maatregelen in verband met het zogenaamde Coronavirus (COVID-19) geen contact heb kunnen/mogen zoeken met iemand aan wie rechtsgeldig afschrift kon worden gelaten;

BETEKEND:

1. de grosse van een beschikking d.d. 7 april 2020 gegeven door de voorzieningenrechter van de rechtbank Noord-Nederland [...]

2. een verzoekschrift voor verlot tot het leggen van conservatoir beslag tot afgifte ex art. 28 Aw jo. art. 700 en 730 Rv [...]

BEVEL GEDAAN:

om aan de inhoud van voormelde titel te voldoen en mitsdien:

5 te bepalen dat gerekwestreerde verplicht is op eerste verzoek van de deurwaarder daartoe, onmiddellijk tot het aanwijzen van de inbreukmakende boot en onmiddellijk tot het aanwijzen en toegang geven van de bij gerekwestreerde in gebruik zijnde en/of ter beschikking staande (externe) server(s), cloud-omgevingen, mailaccounts dan wel enig andere (digitale) gegevensdragers en in voorkomend geval alle relevante gebruikersnamen, toegangscodes en/of wachtwoorden dient te verstrekken zodat de deurwaarder in staat zal zijn om een kopie van de bescheiden te maken en om deze te exporteren naar een externe gegevensdrager, één en al het bovenstaande in deze alinea op straffe van het verbeuren van een dwangsom van € 10.000,00 per uur met een maximum van € 200.000,00, althans een in goede justitie te bepalen dwangsom, indien gerekwestreerde niet (tijdig en volledig) aan haar zelfstandige medewerkingsverplichting voldoet;

[...]

2.6. In een proces-verbaal van de deurwaarder van 14 april 2020 is onder meer vermeld:

[...]

Heden, de veertiende april tweeduizendtweintig

Heb ik, JAN-WILLEM BOER, gerechtsdeurwaarder [...];

Op verzoek van de rechtspersoon naar vreemd recht Marell Boats AB [...];

Uit kracht van de grosse van een beschikking gegeven door de voorzieningenrechter van de Rechtbank Noord-Nederland [...] houdende het verlot aan verzoeker tot het doen leggen van conservatoir beslag tot afgifte [...];

Mij in het bijzijn van de een slotenmaker [...] en [...] hulpofficier [...] begeben naar het adres Lange Lijnbaan 11 te Harlingen [...] alwaar ik sprake met de heer Jen Wartena (CEO) en Tony Gale (COO), aan wie ik het doel van mijn komst kenbaar heb gemaakt. Vervolgens heeft de heer Jen Wartena mij aanwijzing gedaan van het in de beschikking bedoelde schip, welke zich bevond in de loods; Vervolgens heb ik ten laste van beslagene,

IN CONSERVATOIR BESLAG TOT AFGIFTE GENOMEN:

een hoofdzakelijk donkerkleurige boot, van ongeveer 9 meter lang en ongeveer 3 meter breed, met daarop een cabine met een polyester dak. naam onbekend, met op het achterdek aan de rechterkant van achter bekeken het registratienummer LVBIC90009B104, van welk schip ik de in de bijlagen van dit proces-verbaal genoemde foto's heb gemaakt (aantal foto's: 18) en welke bijlagen onderdeel vormen van dit proces-verbaal;

[...]

Geschiedende deze beslaglegging tot bewaring van het recht tot afgifte:

[...]

2.7. Op 17 april 2020 is op verzoek van Marell een exploot aan Icon betekend, in welk exploot onder meer is vermeld:

[...]

AAN:

de besloten vennootschap Icon Yachts Holding B.V. [...] aan laatstgemeld adres mijn exploot doende en een afschrift hiervan en van na te melden proces-verbaal latende aan de sub B (de letter B is handgeschreven, toevoeging rechtbank) vermeld:

A.

B. Voormeld adres in gesloten envelop met daarop de vermeldingen zoals wettelijk voorgeschreven, omdat ik wegens de door de overheid afgekondigde maatregelen in verband met het zogenaamde Coronavirus (COVID-19) geen contact heb kunnen/mogen zoeken met iemand aan wie rechtsgeldig afschrift kon worden gelaten;

BETEKEND:

1. het d.d. 14 april 2020 uit kracht van de daarbij gerelateerde beschikking op verzoek van rekwirante door Jan-Willem Boer, gerechtsdeurwaarder te Heerenveen, opgemaakt proces-verbaal houdende relaas van conservatoir beslag tot afgifte op het daarbij gerelateerde schip;

[...]

2.8. De oplevering van de Ragnar door Icon stond ten tijde van de mondelinge behandeling van dit kort geding gepland op 31 mei 2020. De Ragnar zal vervolgens inclusief de bijboten, waaronder de MC900 uiterlijk 10 juni 2020 worden overgevoerd naar Malta, waar nadere classificatie van de Ragnar met toebehoren zal plaatsvinden en waar de Ragnar te boek zal worden gesteld. Vervolgens zal de Ragnar worden overgevoerd naar Monaco om als charter te worden verhuurd.

3. De vordering

3.1. Atlantic vordert dat de voorzieningenrechter bij vonnis, voor zover mogelijk uitvoerbaar bij voorraad:

-
- a. het in het lichaam van de dagvaarding beschreven conservatoire beslag ex art. 28 Aw op de MC900, zich bevindende bij Icon te Harlingen opheft;
 - b. subsidiair Marell gelast om binnen 24 uur na betekening van dit vonnis genoegzame zekerheid te stellen voor de door Atlantic geleden en nog te lijden schade door afgifte van een door een eerste klas Nederlandse bank afgegeven bankgarantie volgens het Rotterdams Garantief formulier ter hoogte van € 250.000,00, althans een bedrag dat de voorzieningenrechter in goede justitie zal vermenen te behoren en daarbij bepaalt, dat wanneer die zekerheid niet binnen die termijn wordt gesteld, het beslag op de MC900 is opgeheven;
 - c. meer subsidiair Marell verbiedt conservatoir beslag te leggen op de MC900, althans dergelijk conservatoir beslag slechts te leggen na voorafgaande genoegzame zekerheidstelling door afgifte van een door een eerste klas Nederlandse bank afgegeven bankrekening (de voorzieningenrechter begrijpt: bankgarantie) volgens het Rotterdams Garantief formulier ter hoogte van € 250.000,00, althans een bedrag dat de voorzieningenrechter in goede justitie zal vermenen te behoren, op straffe van een dwangsom ter hoogte van € 250.000,00, te vermeerderen met € 50.000,00 voor elke dag dat het beslag voortduurt of een zodanige dwangsom of voorziening als de voorzieningenrechter in goede justitie zal vermenen te behoren;
 - d. Marell veroordeelt in de proceskosten, de volledige vergoeding van advocaatkosten ex art. 1019h Rv daaronder begrepen.

3.2. Marell voert verweer.

3.3. Op de stellingen en verweren van partijen wordt hierna, voor zover van belang, nader ingegaan.

4. De beoordeling van het geschil

4.1. De vordering van Atlantic strekt tot opheffing van het door Marell op de MC900 gelegde beslag, althans tot zekerheidstelling. Voor het geval er sprake zou zijn van een non-existent beslag vordert Atlantic een verbod voor Marell om (alsnog) beslag op de MC900 te leggen.

Rechtsmacht Nederlandse rechter

4.2. Atlantic is gevestigd in het Verenigd Koninkrijk terwijl Marell is gevestigd in Zweden. Om die reden zal eerst moeten worden beoordeeld of de Nederlandse voorzieningenrechter rechtsmacht toekomt. Op grond van artikel 35 EEX-Verordening juncto 705 Rv is de Nederlandse voorzieningenrechter bevoegd om van het onderhavige geschil kennis te nemen. Onder voorlopige maatregelen of maatregelen tot bewaring van recht vallen immers niet alleen beslissingen tot het geven van verlof tot het leggen van beslag, maar ook beslissingen betreffende de opheffing van een gelegd beslag.

Toepasselijk recht

4.3. Op de onderhavige vorderingen is het Nederlands recht van toepassing, nu het gelegde beslag in Nederland en naar het Nederlands recht is gelegd.

Non-existent beslag?

4.4. Ter gelegenheid van de mondelinge behandeling heeft Atlantic gesteld dat van het beslagexploot een bladzijde ontbreekt, namelijk bladzijde 2. Gelet daarop is volgens Atlantic sprake van een non-existent beslag. Marell is tijdens een schorsing van de mondelinge behandeling in de gelegenheid gesteld om telefonisch contact op te nemen met de betrokken deurwaarder. Marell heeft vervolgens medegedeeld dat het beslagexploot volgens de deurwaarder compleet is. Atlantic heeft in reactie daarop gesteld dat uit het bewuste stuk niet blijkt dat er daadwerkelijk beslag is gelegd. Zoals vervolgens met partijen is besproken, heeft Marell op verzoek van de voorzieningenrechter bij faxbericht van 2 juni 2020 de volledige beslagstukken in het geding gebracht, waarna Atlantic in de gelegenheid is gesteld om daarop schriftelijk te reageren.

4.5. De voorzieningenrechter constateert dat Atlantic bij faxbericht van 3 juni 2020 vervolgens niet nader op dit punt is ingegaan. Voor zover zij haar stelling in zoverre al heeft willen handhaven, wordt deze verworpen. Weliswaar is in het beslagexploot van 14 april 2020 sprake van een nummering die na 1 en 2 vervolgt met een 5, maar duidelijk is dat nummer 5 en hetgeen daar is vermeld, is gekopieerd uit het petitum van het verzoekschrift tot het leggen van het beslag, hetgeen de op het eerste gezicht onlogische nummering verklaart. Van een ontbrekende pagina is dan ook geen sprake.

4.6. Naar aanleiding van de door Marell in het geding gebrachte beslagstukken heeft Atlantic bij faxbericht van 3 juni 2020 gesteld dat anders dan ten aanzien van het exploot van 14 april 2020, dat in persoon is betekend aan de directeur van Icon (de heer Wartena), ten aanzien van het exploot van 17 april 2020 sprake is van een zogenaamde "Corona-betekening". Deze betekening voldoet volgens Atlantic - onder verwijzing naar ECLI:NL:PHR:2020:442 - niet aan de wettelijke eisen. Volgens Atlantic is er om deze reden dan ook sprake van een non-existent beslag.

4.7. De voorzieningenrechter zal Atlantic niet in dit betoog volgen. Weliswaar dient (onder meer) het beslagexploot op grond van artikel 702 lid 2 Rv aan de beslagene (Icon) te worden betekend, maar indien er al sprake zou zijn van een ongeldige betekening van dit exploot, laat dit naar het oordeel van de voorzieningenrechter onverlet dat het onderhavige beslag op de MC900 blijkens het proces-verbaal van de deurwaarder van 14 april 2020 rechtsgeldig is gelegd op die datum. Voor zover Atlantic al heeft willen betogen dat de (beweerde) ongeldige betekening van het exploot van 17 april 2020 een grond is voor opheffing van het beslag, zal zij ook daarin niet worden gevolgd. Artikel 702 lid 2 Rv is bedoeld om de beslagene in kennis te stellen van het gelegde beslag, terwijl de directeur van Icon (de heer Wartena) blijkens het proces-verbaal van de deurwaarder van 14 april 2020 aanwezig is geweest bij de beslaglegging, zodat geen sprake is van een benadeling van Icon. Voor zover al sprake zou zijn van een onjuiste betekening, kan deze op eenvoudige wijze bij exploot worden hersteld. Hierin wordt dan ook geen aanleiding gezien om het beslag op te heffen. De voorzieningenrechter betreft daarbij dat de meeste rechtbanken de "Corona-betekening" accepteren en dat in de op 26 mei 2020 door de

9 juni 2020

Tweede Kamer met algehele stemmen aangenomen verzamelspoedwet COVID-19 (vergaderjaar 2019-2020, kamerstukken 35457) en het daarin opgenomen overgangsrecht is bepaald dat zolang de RIVM-richtlijnen gelden, er per definitie sprake is van een "feitelijke onmogelijkheid" om het exploit in persoon uit te reiken. Deze wet zal terugwerkende kracht hebben tot 16 maart 2020. Weliswaar is dit nu nog geen geldend recht, maar wel een factor van belang om mee te wegen. Tot slot heeft ook de AG in de hiervoor vermelde conclusie (randnummer 2.73) opgemerkt dat, als de Hoge Raad haar advies zou volgen, het in het belang van de rechtszekerheid in de rede ligt om een regel van overgangsrecht te treffen.

4.8. Bij faxbericht van 3 juni 2020 heeft Atlantic voorts nog gesteld dat het beslag geen doel heeft getroffen omdat Icon niet de vennootschap is die de MC900 als houder onder zich heeft. Volgens Atlantic is dat Icon Refits B.V., de opdrachtnemer van de eigenaar van de Ragnar. De voorzieningenrechter volgt Marell in haar verweer dat deze stelling tardief is. Atlantic had dit al in de dagvaarding dan wel ten tijde van de mondelinge behandeling naar voren kunnen brengen - zij beschikte toen immers in ieder geval over het exploit van 14 april 2020 - maar heeft dit pas aangevoerd naar aanleiding van de nadien door Atlantic in het geding gebrachte beslagstukken. Overigens kan Atlantic inhoudelijk ook niet in het betoog worden gevolgd. Het op grond van artikel 28 Aw gelegde beslag tot afgifte kan onder een ieder die de betreffende zaak feitelijk onder zich heeft, worden gelegd. Kennelijk had Icon - zoals ook vermeld in het beslagrekest - de MC900 feitelijk onder zich gelet op de omstandigheid dat de directeur van Icon (de heer Wartena) de MC900 in een loods te Harlingen heeft aangewezen aan de deurwaarder. Overigens gaat ook de vordering onder a. van het petitum ervan uit dat de MC900 zich bij Icon bevindt.

4.9. Op grond van het voorgaande is de voorzieningenrechter van oordeel dat er daadwerkelijk beslag is gelegd op de MC900. Dit brengt mee dat de vordering onder c. voor afwijzing gereed ligt.

Niet-ontvankelijkheid

4.10. Ter gelegenheid van de mondelinge behandeling - nadat Marell in de gelegenheid was gesteld om telefonisch contact op te nemen met de betrokken deurwaarder in verband met de beslagstukken - heeft Marell aangevoerd dat de deurwaarder heeft opgemerkt dat op grond van artikel 705 lid 3 Rv juncto artikel 438 lid 5 Rv ook Icon door Atlantic had moeten worden gedagvaard, op straffe van niet-ontvankelijkheid van Atlantic. Atlantic is vervolgens in de gelegenheid gesteld om hierop tegelijk met de reactie op de nog toe te sturen beslagstukken na de mondelinge behandeling schriftelijk te reageren.

4.11. Evenals Atlantic vervolgens bij faxbericht van 3 juni 2020 heeft betoogd, is de voorzieningenrechter van oordeel dat Icon niet als "geëxecuteerde" in de zin van artikel 438 lid 5 Rv kan worden aangemerkt. Icon is de (derde)beslagene terwijl Atlantic naar het oordeel van de voorzieningenrechter als eigenaar van de MC900 - afgezien van de rechten die Marell thans op de MC900 stelt te hebben op grond van de Aw - als de geëxecuteerde dient te worden aangemerkt. Het beroep door Marell op niet-ontvankelijkheid zal dan ook worden verworpen.

Opheffing beslag: Inbreuk op auteursrecht Marell?

4.12. Volgens art. 705 lid 2 Rv dient het beslag te worden opgeheven indien summierlijk van de ondeugdelijkheid van het door de beslaglegger ingeroepen recht blijkt. Dit brengt mee dat het in de eerste plaats op de weg ligt van degene die de opheffing vordert om met inachtneming van de beperkingen van de voorzieningenprocedure aannemelijk te maken dat de door de beslaglegger gepretendeerde vordering ondeugdelijk of onnodig is (HR 14 juni 1996, NJ 1997/481). Er zal evenwel beslist moeten worden aan de hand van wat door beide partijen naar voren is gebracht en summierlijk met bewijsmateriaal is onderbouwd. Die beoordeling kan niet geschieden los van de in een zodanig geval vereiste afweging van de wederzijdse belangen, waarbij dient te worden beoordeeld of het belang van de beslaglegger bij handhaving van het beslag op grond van de door deze naar voren gebrachte omstandigheden zwaarder dient te wegen dan het belang van de beslagene bij opheffing van het beslag.

4.13. Het door Marell gelegde beslag op de MC900 betreft een beslag tot afgifte op grond van artikel 28 Aw. Marell stelt zich op het standpunt dat zij een auteursrecht heeft op de Marell 900CC, waarop de MC900 volgens haar inbreuk maakt. Thans ligt de vraag voor of summierlijk van de ondeugdelijkheid van het door Marell ingeroepen (auteurs)recht is gebleken.

4.14. Atlantic heeft gesteld dat Marell als Zweedse botenbouwer die de Marell 900CC voor het eerst in Zweden op de markt heeft gebracht, slechts auteursrechtelijke bescherming op de Marell 900CC toekomt, indien zij naar Zweeds recht die bescherming toekomt. Atlantic heeft in dit verband verwezen naar Hoge Raad 28 oktober 2011, NJ 2012, 604, waaruit volgt dat de materiële reciprociteitstoets van artikel 2 lid 7 Berner Conventie ertoe strekt dat aan een voorwerp als werk van toegepaste kunst auteursrechtelijk geen bescherming wordt geboden als die in het land van oorsprong niet aan dit voorwerp toekomt. Volgens Atlantic bestaat er in Zweden geen auteursrecht op een boot als deze in zijn geheel of op de romp van een dergelijke boot in zijn algemeenheid, maar kan er slechts auteursrecht bestaan op enkele op zichzelf staande design-details.

4.15. De voorzieningenrechter overweegt hieromtrent dat - zoals Marell heeft aangevoerd - wat betreft het door Marell gepretendeerde auteursrecht op de Marell 900CC, waarvan Zweden het land van oorsprong is en waarvan zij thans in Nederland bescherming vraagt, Marell zich kan beroepen op het in Nederland geldende auteursrecht (de *lex loci protectionis*) en daarnaast op de rechten die de Berner Conventie haar rechtstreeks toekent (de *lex conventionis*). De in artikel 2 lid 7 Berner Conventie neergelegde zogenaamde materiële reciprociteitstoets vindt geen toepassing voor werken die een EU-lidstaat als land van oorsprong hebben in verband met de uitleg van het discriminatieverbod van artikel 18 VWEU. Anders dan in het door Atlantic genoemde arrest van de Hoge Raad - waarbij het ging om de Verenigde Staten van Amerika als land van oorsprong - is in de onderhavige zaak sprake van een EU-lidstaat (Zweden) als land van oorsprong, zodat artikel 2 lid 7 Berner Conventie toepassing mist. De vraag is derhalve of aan Marell naar Nederlands recht auteursrechtelijke bescherming toekomt op de Marell 900CC. Overigens is binnen de EU sprake van een geharmoniseerd auteursrechtelijk werkbegrip.

4.16. Op grond van artikel 1 juncto artikel 10 Aw is het auteursrecht het uitsluitend recht van de maker van een werk van letterkunde, wetenschap of kunst, of van diens

rechtsverkrijgenden, om dit openbaar te maken en te verveelvoudigen. Om voor auteursrechtelijke bescherming in aanmerking te komen moet volgens vaste rechtspraak een werk een eigen, oorspronkelijk karakter hebben en het persoonlijk stempel van de maker dragen. Het vereiste van het eigen, oorspronkelijk karakter houdt in, kort gezegd, dat de vorm niet ontleend mag zijn aan die van een ander werk. Het vereiste van het persoonlijk stempel van de maker betekent dat sprake moet zijn van een vorm die het resultaat is van scheppende menselijke arbeid en dus van creatieve keuzes, en die aldus voortbrengsel is van de menselijke geest. Daarbuiten valt in elk geval al hetgeen een vorm heeft die zo banaal of triviaal is, dat daarachter geen creatieve arbeid van welke aard ook valt te aan te wijzen. Het werkbegrip van de Auteurswet vindt zijn begrenzing waar het eigen, oorspronkelijk karakter enkel datgene betreft wat noodzakelijk is voor het verkrijgen van een technisch. Daarnaast vindt het werkbegrip zijn begrenzing waar het eigen, oorspronkelijk karakter enkel bepaald wordt door reeds bekende stijlelementen. Van belang is dus dat de maker van het werk bij de vormgeving van het werk keuzes heeft gemaakt die subjectief zijn bepaald en die dus niet uitsluitend op objectieve vereisten van technische, praktische of functionele aard zijn gebaseerd. Tenslotte is van belang dat het zo kan zijn dat elementen die afzonderlijk beschouwd geen auteursrechtelijk te beschermen schepping van de auteur vormen, door de keuze, schikking en combinatie daarvan op een oorspronkelijke wijze, gezamenlijk wel als auteursrechtelijk beschermd werk kwalificeren. Of aan de criteria is voldaan dient beoordeeld te worden naar de situatie op het moment waarop het werk voor het eerst openbaar is gemaakt.

4.17. De voorzieningenrechter stelt voorop dat een boot een gebruiksvoorwerp is, dat naar zijn aard een bepaalde basisvorm moet hebben. Deze basisvorm die veel kenmerken heeft die door de gebruiksbestemming daarvan zijn bepaald (de zogenoemde objectieve trekken van het ontwerp) is niet voldoende oorspronkelijk om als werk in de zin van de Auteurswet te kwalificeren. Volgens Atlantic doet die situatie zich hier voor. Zij heeft verwezen naar foto's van andere (Zweedse) boten - waaronder de Viggo C8 - die net als de Marell 900CC aluminium boten betreffen met een negatieve zeeg (rompvorm) en een zwarte fender. Marell beroept zich echter niet op deze individuele elementen maar beroept zich op bescherming van de Marell 900CC als geheel. Volgens Marell bevat de door haar ontworpen Marell 900CC een aantal specifieke kenmerkende elementen dat het resultaat is van de door haar gemaakte subjectieve creatieve keuzes, waardoor deze elementen, althans de combinatie daarvan, een eigen oorspronkelijk karakter aan de Marell 900CC geven en deze dus voor auteursrechtelijke bescherming in aanmerking komt. Hierbij gaat het volgens Marell om de volgende kenmerkende elementen:

- de positie van de bestuurder in het centrum van de kajuit;
- (twee) schuifdeuren aan de beide zijanten van de kajuit;
- een groot rechthoekig achterraut aan de achterzijde van de kajuit;
- gangpaden aan beide (buiten)zijden van de kajuit waardoor passagiers rondom de kajuit kunnen lopen;
- de relingen aan weerszijden van de boot zijn weggewerkt in de fender/rand van de boot en daardoor van buitenaf onzichtbaar;
- het gebruik van overwegend donkere kleuren;
- het gedrongen, robuuste en gestroomlijnde uiterlijk van de Marell 900CC dat mede het gevolg is van de lengte/breedte verhouding (8,90m/3,05m);
- de vorm van de opbouw/kajuit van de Marell 900CC. De kajuit van de Marell 900CC loopt niet van het dak recht naar beneden tot aan het dek, maar heeft aan de voorzijde van de kajuit een grotere basis die benut kan worden als opbergruimte of een ruimte voor een toilet;

- de vormgeving van het ruime, gelijkvloerse achterdek van de Marell 900CC, waarbij tevens ruimte is voor twee buitenboordmotoren;
- de vormgeving van de raampartijen van de Marell 900CC is nieuw;
- de indeling van het voordek van de Marell 900CC (zonder zitplaatsen).

4.18. Atlantic heeft daar tegenover gesteld dat geen van de door Marell genoemde kenmerken van de Marell 900CC een creatieve of artistieke vormgevingskeuze betreft op basis waarvan de Marell 900CC een eigen oorspronkelijk karakter heeft en het persoonlijk stempel van de maker draagt. Atlantic heeft ten aanzien van elk van deze kenmerken afzonderlijk aangegeven welke bo(o)t(en) het desbetreffende kenmerk volgens haar ook heeft (hebben), waarbij zij heeft gewezen op de Vector, de Alukan, de Arronet en met name de Viggo C8. Volgens Atlantic komt aan de Marell 900CC dan ook geen auteursrechtelijke bescherming toe.

4.19. Naar het voorlopig oordeel van de voorzieningenrechter laat de enkele omstandigheid dat de door Marell genoemde kenmerkende eigenschappen van de Marell 900CC individueel reeds op andere boten zou zijn toegepast - Marell betwist dit immers - onverlet dat door de keuze voor al deze kenmerken tezamen de Marell 900CC auteursrechtelijk beschermd wordt. Marell heeft namelijk voldoende aannemelijk gemaakt dat de combinatie van deze kenmerkende elementen, die niet louter functioneel wordt bepaald, voldoende oorspronkelijkheid bezit om tot het oordeel te kunnen komen dat de Marell 900CC auteursrechtelijke bescherming geniet. Op basis van de in het geding gebrachte foto's van de Marell 900CC en andere boten - waaronder de Viggo C8 - kan vastgesteld worden dat weliswaar (maar ook slechts) in een bepaalde mate sprake is van gelijksoortige boten, maar zoals Marell voldoende onderbouwd heeft gesteld geeft de combinatie van de kenmerkende elementen de Marell 900CC haar karakteristieke uitstraling die haar onderscheidt van deze andere boten.

4.20. Op grond van het voorgaande is de voorzieningenrechter voorshands van oordeel dat de Marell 900CC kan worden beschouwd als een werk dat een voldoende eigen, oorspronkelijk karakter heeft en het persoonlijk stempel van de maker draagt en derhalve auteursrechtelijke bescherming geniet. Atlantic heeft niet gemotiveerd weersproken dat de MC900 een exacte kopie is van de Marell 900CC, waarmee derhalve inbreuk wordt gemaakt op de auteursrechten van Marell. In het kader van dit kort geding is derhalve niet summierlijk gebleken van de ondeugdelijkheid van het door Marell ingeroepen recht.

4.21. Aan het voorgaande kan een beroep door Atlantic op een door BIC van Marell verkregen licentie niet afdoen. Atlantic heeft erkend dat BIC op enig moment de beschikking heeft gehad over een licentie van Marell. Deze licentie is echter volgens Marell reeds beëindigd en heeft bovendien volgens haar nimmer betrekking gehad op de Marell 900CC en ok niet op landen buiten Oost-Europa. Naar het oordeel van de voorzieningenrechter had het op de weg van Atlantic gelegen om haar stelling op dit punt nader te onderbouwen, hetgeen zij heeft nagelaten.

4.22. De vordering van Atlantic strekkende tot opheffing van het beslag zal dan ook worden afgewezen. Gelet op hetgeen hiervoor is overwogen is er geen aanleiding om de vordering onder b. toe te wijzen.

4.23. Atlantic zal als de in het ongelijk te stellen partij worden veroordeeld in de kosten van het geding. Marell vordert de volledige advocaatkosten ter zake van het onderhavige geding ter hoogte van € 14.097,00 (inclusief kantoorkosten) alsmede bedragen van € 4.297,12 en € 17.567,54 ter zake van het gelegde beslag. De voorzieningenrechter acht de volledige advocaatkosten op grond van artikel 1019h Rv toewijsbaar, zij het dat deze slechts zullen worden toegewezen voor zover het gaat om de kosten die verband houden met dit kort geding. De voorzieningenrechter is van oordeel dat de beslagkosten niet onder de proceskosten van dit kort geding vallen, zodat voor toewijzing hiervan - bij gebreke van een reconventionele vordering - geen plaats is. Toegewezen zal dan ook worden:

- griffierecht	€ 656,00
- salaris advocaat	€ 14.097,00
Totaal	€ 14.753,00

5. De beslissing

De voorzieningenrechter

5.1. wijst de vorderingen af;

5.2. veroordeelt Atlantic in de kosten van het geding, aan de zijde van Marell vastgesteld op € 14.753,00.

Dit vonnis is gewezen door mr. C.M. Telman en in het openbaar uitgesproken op 9 juni 2020.



Voor griffier ~~af~~ conform

- 9 JUNI 2020

De griffier,

CERTIFICAAT BETREFFENDE EEN BESLISSING IN BURGERLIJKE EN HANDELSZAKEN

Artikel 53 van Verordening (EU) nr. 1215/2012 van het Europees Parlement en de Raad betreffende de rechterlijke bevoegdheid, de erkenning en de tenuitvoerlegging van beslissingen in burgerlijke en handelszaken



1. GERECHT VAN HERKOMST

1.1. Naam:

Rechtbank Noord-Nederland, locatie Leeuwarden

1.2. Adres:

1.2.1. Straat en nummer/postbus

Zaailand 102

1.2.2. Plaats en postcode

8911BN Leeuwarden

1.2.3. Lidstaat:

AT BE BG CY CZ DK DE EE EL ES FI FR HR HU IE IT
 LT LU LV MT NL PL PT RO SE SI SK UK

1.3. Telefoon

1.4. Fax:

1.5. E-mail (indien beschikbaar):

2. EISER(S) (¹)

2.1. Naam en voorna(a)m(en)/bedrijfsnaam:

Atlantic Superyacht Serviced Ltd

2.2. Identificatienummer (indien van toepassing en beschikbaar):

2.3 Geboortedatum (dd/mm/jjj) en -plaats of, indien rechtspersoon, oprichting//registratie (voor zover relevant en beschikbaar):

2.4. Adres:

2.4.1. Straat en nummer/postbus:

-

2.4.2. Plaats en postcode:

Londen

2.4.3. Land:

AT BE BG CY CZ DK DE EE EL ES FI FR HR HU IE IT
 LT LU LV MT NL PL PT RO SE SI SK UK

Overige (graag specificeren):

(¹) Gelieve gegevens voor alle eisers in te vullen indien de beslissing betrekking heeft op meer dan één eiser.

2.5. E-mail (indien beschikbaar):

3. VERWEERDER(S) (2)

3.1. Naam en voorna(a)m(en)/naam van bedrijf of organisatie:

Marell Boats AB

3.2. Identificatienummer (indien van toepassing en beschikbaar):

3.3 Geboortedatum (dd/mm/jjj) en -plaats of, indien rechtspersoon, oprichting//registratie (voor zover relevant en beschikbaar):

3.4. Adres:

3.4.1. Straat en nummer/postbus:

3.4.2. Plaats en postcode:

Gräsö

3.4.3. Land:

AT BE BG CY CZ DK DE EE EL ES FI FR HR HU IE IT
LT LU LV MT NL PL PT RO SE SI SK UK
 Overige (graag specificeren):

3.5. E-mail (indien beschikbaar):

4. DE BESLISSING

4.1. Datum (dd/mm/jjjj) van de beslissing:

9 / 6 / 2020

4.2. Referentienummer van de beslissing:

C17/173009 / KG ZA 20-102

4.3. Is de beslissing bij verstek gegeven:

4.3.1. Neen

4.3.2. Ja (graag datum vermelden (dd/mm/jjjj) waarop het stuk dat het geding inleidt of een gelijkwaardig stuk aan verweerder werd betekend):

/ /

4.4. Is de beslissing in de lidstaat van herkomst uitvoerbaar zonder nadere voorwaarden?

4.4.1. Ja (graag datum vermelden (dd/mm/jjjj) waarop de beslissing uitvoerbaar werd verklaard, indien van toepassing):

9 / 6 / 2020

4.4.2. Ja, maar alleen tegen de volgende perso(o)n(en)

4.4.3. Ja, maar beperkt tot een deel/delen van de beslissing (gelieve te preciseren)

(2) Gelieve gegevens voor alle verweerders in te vullen indien de beslissing betrekking heeft op meer dan één verweerder.

4.4.4. De beslissing bevat geen afdwingbare verplichting

4.5. Is de beslissing op of voorafgaand aan de datum van afgifte van het certificaat betekend aan de verweerder(s)?

4.5.1. Ja (graag datum betekening vermelden (dd/mm/jjjj), indien bekend):

/ /

4.5.1.1 De betekening vond plaats in de volgende ta(a)l(en):

- | | | |
|--|-----------------------------|-----------------------------|
| <input type="checkbox"/> BG | <input type="checkbox"/> ES | <input type="checkbox"/> CS |
| <input type="checkbox"/> DA | <input type="checkbox"/> DE | <input type="checkbox"/> ET |
| <input type="checkbox"/> EL | <input type="checkbox"/> EN | <input type="checkbox"/> FR |
| <input type="checkbox"/> HR | <input type="checkbox"/> GA | <input type="checkbox"/> IT |
| <input type="checkbox"/> LV | <input type="checkbox"/> LT | <input type="checkbox"/> HU |
| <input type="checkbox"/> MT | <input type="checkbox"/> NL | <input type="checkbox"/> PL |
| <input type="checkbox"/> PT | <input type="checkbox"/> RO | <input type="checkbox"/> SK |
| <input type="checkbox"/> SL | <input type="checkbox"/> FI | <input type="checkbox"/> SV |
| <input type="checkbox"/> Andere (gelieve de ISO-code te vermelden) | | |

4.5.2. Niet bij weten van het gerecht

4.6. Inhoud van de beslissing en rente:

4.6.1. Beslissing over een geldvordering ⁽³⁾

4.6.1.1. Korte beschrijving van de feiten van de zaak:

4.6.1.2. Het gerecht heeft

(naam en voorna(a)m(en)/naam van bedrijf of organisatie) ⁽⁴⁾

bevolen om te betalen aan:

(naam en voorna(a)m(en)/naam van bedrijf of organisatie)

4.6.1.2.1. Indien meerdere personen gehouden zijn tot voldoening van een en dezelfde vordering, kan het gehele bedrag bij ieder van hen worden ingevorderd:

4.6.1.2.1.1. Ja

4.6.1.2.1.2. Neen

4.6.1.3. Valuta:

- | | | | | |
|---|--|--|--|--|
| <input type="checkbox"/> Euro (EUR) | <input type="checkbox"/> Bulgaarse lev (BGN) | <input type="checkbox"/> Tsjechische kroon (CZK) | <input type="checkbox"/> Deense kroon (DKK) | <input type="checkbox"/> kuna (HRK) |
| <input type="checkbox"/> Hongaarse forint (HUF) | <input type="checkbox"/> Poolse zloty (PLN) | <input type="checkbox"/> pond sterling (GBP) | <input type="checkbox"/> Roemeense leu (RON) | <input type="checkbox"/> Zweedse kroon (SEK) |
| <input type="checkbox"/> Andere (gelieve de ISO-code te vermelden): | | | | |

4.6.1.4. Hoofdsom:

4.6.1.4.1. In één keer te betalen bedrag:

⁽³⁾ Als het alleen gaat over de kosten van een geding waarin eerder is beslist, kan punt 4.6.1 worden opengelaten en verder worden gegaan met punt 4.7.

⁽⁴⁾ Indien meer dan één persoon tot betaling is veroordeeld, gelieve gegevens voor alle personen in te vullen.

4.6.1.4.2. In termijnen te betalen bedrag ⁽⁵⁾

Vervaldatum (dd/mm/jjjj):	Bedrag:
/ /	
/ /	

4.6.1.4.3 Periodiek te betalen bedrag:

4.6.1.4.3.1. per dag

4.6.1.4.3.2. per week

4.6.1.4.3.3. anders (preciseer frequentie)

4.6.1.4.3.4. Vanaf (datum (dd/mm/jjjj) of gebeurtenis):

4.6.1.4.3.5. Indien van toepassing, tot (datum (dd/mm/jjjj) of gebeurtenis):

(datum (dd/mm/jjjj) of gebeurtenis)

4.6.1.5. Rente, indien van toepassing:

4.6.1.5.1. Rente:

4.6.1.5.1.1. Rente niet in de beslissing gespecificeerd

4.6.1.5.1.2. Ja, in de beslissing als volgt gespecificeerd:

4.6.1.5.1.2.1. Bedrag:

of:

4.6.1.5.1.2.2. percentage

%

4.6.1.5.1.2.3 Rente verschuldigd

vanaf

(datum (dd/mm/jjjj) of gebeurtenis)

tot

(datum (dd/mm/jjjj) of gebeurtenis) ⁽⁶⁾

4.6.1.5.2. Wettelijke rente (indien van toepassing), te berekenen overeenkomstig

4.6.1.5.2.1. Rente verschuldigd

vanaf

(datum (dd/mm/jjjj) of gebeurtenis)

tot

⁽⁵⁾ Gelieve gegevens voor elke termijn in te vullen.

⁽⁶⁾ Gelieve gegevens voor alle perioden in te vullen indien meer dan één.

(datum (dd/mm/jjjj) of gebeurtenis) ⁽⁶⁾

4.6.1.5.3. Kapitalisatie van rente (indien van toepassing, graag specificeren):

4.6.2. Beslissing houdende voorlopige en bewarende maatregelen:

4.6.2.1. Korte beschrijving van het onderwerp van de zaak en de gelaste maatregel:

4.6.2.2. Is de maatregel gelast door een gerecht dat ook bevoegd is om van het bodemgeschil kennis te nemen

4.6.2.2.1. Ja

4.6.3. Ander soort beslissing:

4.6.3.1. Korte beschrijving van het onderwerp van de zaak en de uitspraak van het gerecht

Het vordering strekt tot opheffing van het op 7 april 2020 heeft Marell verkregen verlot van de voorzieningenrechter van deze rechtbank en deze locatie om (naast bewijsbeslag) jegens Icon beslag tot afgifte te leggen op de MC 900CC en wel op grond van artikel 28 Auteurswet (Aw) juncto artikel 700 en artikel 730 Rechtsvordering (Rv).

De voorzieningenrechter wijst de vorderingen af;

veroordeelt Atlantic Superyacht Serviced Ltd in de kosten van het geding, aan de zijde van Marell Boats AB vastgesteld op € 14.753,00.

4.7. Kosten ⁽⁷⁾:

4.7.1. Valuta:

Euro (EUR)

Bulgaarse lev (BGN)

Tsjechische kroon (CZK)

Deense kroon (DKK)

kuna (HRK)

Hongaarse forint (HUF)

Poolse zloty (PLN)

pond sterling (GBP)

Roemeense leu (RON)

Zweedse kroon (SEK)

Andere (gelieve de ISO-code te vermelden):

4.7.2. De volgende person(en) tegen wie de tenuitvoerlegging wordt gevorderd is/zijn in de kosten verwezen:

4.7.2.1. Naam en voorna(a)m(en)/naam van bedrijf of organisatie: ⁽⁸⁾

Atlantic Superyacht Serviced Ltd

4.7.2.2. Indien meerdere personen in de kosten zijn verwezen, kan het gehele bedrag bij elk van hen worden ingevorderd:

4.7.2.2.1. Ja

4.7.2.2.2. Neen

4.7.3. De in te vorderen kosten zijn de volgende ⁽⁹⁾:

4.7.3.1. De kosten zijn in de beslissing bepaald op een totaal bedrag (graag bedrag specificeren)

14.753,00

4.7.3.2. De kosten zijn in de beslissing bepaald op een percentage van de totale kosten (graag het percentage van het totaal specificeren)

4.7.3.3. De aansprakelijkheid voor de verschuldigde kosten is in de beslissing bepaald en het gaat om de volgende exacte bedragen:

4.7.3.3.1. Gerechtskosten:

⁽⁶⁾ Gelieve gegevens voor alle perioden in te vullen indien meer dan één.

⁽⁷⁾ Dit betreft ook het geval dat de kosten in een afzonderlijke beslissing worden toegewezen.

⁽⁸⁾ Gelieve gegevens voor alle personen in te vullen indien meer dan één.

⁽⁹⁾ Wanneer de kosten bij meerdere personen kunnen worden ingevorderd, gelieve het aandeel van ieder afzonderlijk in te vullen.

4.7.3.3.2. Honoraria van advocaten:

4.7.3.3.3. Kosten van betekening en kennisgeving van stukken:

4.7.3.3.4. Andere:

4.7.3.4. Overige (graag specificeren)

4.7.4. Rente over de kosten:

4.7.4.1 Niet van toepassing

4.7.4.2 Rente in de beslissing gespecificeerd

4.7.4.2.1 Bedrag

of

4.7.4.2.2. percentage

%

4.7.4.2.2.1. Rente verschuldigd

vanaf

(datum (dd/mm/jjjj) of gebeurtenis)

tot

(datum (dd/mm/jjjj) of gebeurtenis) ⁽⁶⁾

4.7.4.3. Wettelijke rente (indien van toepassing) te berekenen overeenkomstig (gelieve toepasselijke wetgeving te preciseren):

4.7.4.3.1. Rente verschuldigd vanaf

vanaf

(datum (dd/mm/jjjj) of gebeurtenis)

tot

(datum (dd/mm/jjjj) of gebeurtenis) ⁽⁶⁾

4.7.4.4 Kapitalisatie van rente (indien van toepassing, graag specificeren):

Gedaan te:

Leeuwarden

⁽⁶⁾ Gelieve gegevens voor alle perioden in te vullen indien meer dan één.

op:

9 / 6 / 2020

Handtekening en/of stempel van het gerecht van herkomst:



Voor ~~gros~~ afschr. conform

- 9 JUNI 2020

De griffier,



