

15. SEP. 2014 16:25

TEAM KORT GEDING RECHTBANK AMSTERDAM

NR. 1132 P. 2/9

In naam des Konings

vonnis



RECHTBANK AMSTERDAM

Afdeling privaatrecht, voorzieningenrechter civiel

zaaknummer / rolnummer: C/13/568182 / KG ZA 14-838 MvW/BB

Vonnis in kort geding van 15 september 2014

in de zaak van

de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid
STROOM MEDIACOMMUNICATIE B.V.,
gevestigd te Rotterdam,
eiseres in conventie bij dagvaarding van 7 juli 2014,
verweerster in reconventie,
advocaat mr. L.E. Fresco te Amsterdam,

tegen

de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid
VALIDATORS B.V.,
gevestigd te Amsterdam,
gedaagde in conventie,
eiseres in reconventie,
advocaat mr. M. Weij te Amsterdam.

Partijen zullen hierna Stroom en Validators worden genoemd.

1. De procedure

1.1. Ter terechtzitting van 13 augustus 2014 heeft Stroom gesteld en gevorderd overeenkomstig de in fotokopie aan dit vonnis gehechte dagvaarding. Validators heeft verweer gevoerd met conclusie tot weigering van de gevraagde voorzieningen, en vervolgens in reconventie gevorderd overeenkomstig de in fotokopie aan dit vonnis gehechte akte. Voorafgaand aan het verweer van Validators heeft M. Leefflang, directeur van Validators, een presentatie gehouden over het door Validators ontwikkelde softwareplatform ORCA. Daarna heeft Stroom nog toegezegd dat zij bereid is het filmpje (productie 13 van Validators) van de website te verwijderen en niet meer te gebruiken. Ook is zij bereid om de naam "Sensor" niet meer te gebruiken in combinatie met de toevoeging "communication analytics". Beide partijen hebben producties in het geding gebracht en pleitnota's overgelegd. Partijen hebben vervolgens te kennen gegeven dat zij voornemens zijn in onderling overleg te trachten alsnog tot een minnelijke regeling te komen, waarbij zij het

voorlopig oordeel van de voorzieningenrechter als uitgangspunt zullen nemen. In dit verband is afgesproken dat de voorzieningenrechter haar voorlopig oordeel over de vraag wat elk van partijen is toegestaan in een op 14 augustus 2014 af te geven proces-verbaal zal vastleggen. Dit is gebeurd. De zaak is daarbij pro forma aangehouden tot 28 augustus 2014.

Ter zitting waren aanwezig:

aan de zijde van Stroom: R. Mackenbach met mr. Fresco;

aan de zijde van Validators: M. Leeflang en E. Prins met mr. Weij en zijn kantoorgenote mr. A. Verhoeven.

1.2. Bij faxbericht van 28 augustus 2014 heeft mr. Fresco mede namens de advocaten van Validators aan de voorzieningenrechter laten weten dat partijen er niet in zijn geslaagd tot een minnelijke regeling te komen en is om vonnis gevraagd.

2. De feiten

In conventie en in reconventie

2.1. Stroom is een media-adviesbureau dat adverteerders bijstaat met advies over de inzet van online en offline commerciële media. Om de effectiviteit van media aan te tonen doet Stroom voor haar klanten onderzoek naar onder andere naams- en merkbekendheid voor en na een reclamecampagne.

2.2. Validators is een onderzoeksbureau dat zich specialiseert in communicatieonderzoek. Validators heeft een softwareplatform, genaamd ORCA, ontwikkeld dat voor adverteerders inzichtelijk maakt hoe efficiënt hun reclamecampagnes zijn.

2.3. In april 2013 zijn partijen een samenwerking aangegaan die is vastgelegd in de door partijen op 25 april 2013 ondertekende opdrachtbevestiging. In deze opdrachtbevestiging is voor zover hier van belang het volgende opgenomen:

'Samenvatting project

Stroom Media is enthousiast over ORCA en wil dit onderzoek gelijk voor haar klanten inzetten.

Validators heeft behoefte aan feedback over ORCA en financiële middelen zodat het verder ontwikkeld kan worden.

Tijdens de meeting hebben we de volgende afspraken gemaakt:

- *ORCA wordt per direct ter beschikking gesteld aan Stroom Media*
- *Alle klanten van Stroom Media worden met onze hulp in ORCA opgezet zodat Stroom Media hiervan gebruik kan maken voor klanten*
- *Stroom Media krijgt een uitgebreide training met alle ins en outs over ORCA. Die training staat nu gepland op aanstaande vrijdag 26 april*

(...)

Begroting

We hebben een projectbegroting afgesproken voor alle activiteiten die we gaan doen en die bestaat uit 2 x een bedrag van € 10.000,=. (...)

Deze begroting geldt voor alle activiteiten en het software platform ORCA over 2013. Over 2014 zullen we nieuwe afspraken moeten maken (...)

(...)

Voorwaarden

Op alle werkzaamheden die Validators uitvoert zijn de Algemene Leveringsvoorwaarden van toepassing.'

In de Algemene Leveringsvoorwaarden van Validators zijn onder andere bepalingen opgenomen over de vertrouwelijkheid van informatie en de intellectuele eigendomsrechten.

2.4. Vanaf het begin van de samenwerking tot december 2013 hebben partijen samen gewerkt aan het doorontwikkelen van platform ORCA. Daarbij zijn (marketing)gegevens van zes verschillende klanten van Stroom in het platform ingeladen.

2.5. Op 23 december 2013 (bevestigd in een e-mail van 24 december 2013) heeft Stroom aan Validators laten weten de samenwerking te willen beëindigen met als reden dat zij niet tevreden is over de samenwerking en de voortgang van het project en dat de release van een nieuw platform, door Stroom Sensor genaamd, niet op korte termijn te verwachten is.

2.6. Stroom is vervolgens voor 2014 een samenwerkingsverband met Media Buying Systems (MBS) aangegaan.

2.7. In een e-mail van 31 december 2013 heeft Validators aan Stroom onder meer het volgende geschreven:

'3. Het einde van de overeenkomst betekent ook het einde van jullie toegang tot ORCA.

4. Vertrouwelijkheid van informatie ORCA

Geen enkele vertrouwelijke informatie over ORCA mag worden gedeeld met de ICT bouwver/MDS. Geen van deze partijen heeft onze algoritmes/correlatie om de output data zoals Orca maken. In het gesprek van 24 dec leg je fijntjes uit dat deze bouwver een ORCA look-a-like in 2 maanden kan nabouwen. Dat is eigenlijk alleen haalbaar als ze de algoritmes/correlaties panklaar krijgen aangeleverd. Dit doet ons vermoeden dat vertrouwelijke informatie is of zal worden gedeeld met de bouwver.

Onderdeel van onze overeenkomst is geheimhouding en vertrouwelijkheid van informatie. Wij willen zuiver zijn over de geheimen en intellectueel eigendom van Validators. (...)

Jullie weten eigenlijk precies waar dit intellectueel eigendom van ORCA en de vertrouwelijke informatie in zit maar ik zal de belangrijkste aspecten toch benoemen:

- *Normwaarde berekening: de wijze waarop we correlatie berekenen, en daarmee de voorspelkracht van ORCA, in webbezoeker (en verkoop data) met toepassing statistieken (correlatie analyses). Daarvoor hebben we apart algoritmes en statistiek module ontwikkeld (...)*
- *Campaign Visit berekening: algoritme(s) en statistieken waarmee we op basis van de bovenstaande normdata berekening webbezoekers toewijzen naar media-inspanning van een adverteerder.*
- *Cost Per Click berekening: algoritme(s) en statistieken waarmee de bovenstaande Campaign Visits (extra bezoekers op de website) als gevolg van de mediacampagne (gemeten in*

bruto contacten per 1000, grp en kosten) worden toegewezen naar mediumtypen (radio, TVC, print, buitenreclame, online advertisement. etc). De data output is zogenaamde CPC (cost-per-click) (...)

- Cost per Click berekening algoritme(s) en statistieken die berekenen CPM (Cost per Mille) en CPC naar zenders, programma's en weken, tijdstippen. (...) Hieronder valt ook de toewijzing van CPC naar diepte analyses zoals online media campagnes, regio's (verspreiding).
- Betrouwbaarheid CPC: door middel van een statische toets (Determinatie coëfficiënt) wordt betrouwbaarheid van de CPC waarde gegeven waarmee in feite de betrouwbaarheid van de output data (CPC) wordt getoetst.
- CPO (Cost per order) of CPS (Cost per Sales): die wordt ook wel de conversie module genoemd en bestaat uit een algoritme(s) verkooporders of bestelling op een website toe worden gewezen aan media-inzet vergelijkbaar met punt drie van dit lijstje. (...)
- Cookie Trackers: analyse methode ontwikkeld om terugkerende bezoekers te koppelen aan de inzet van een medium type (...)
- Benchmark module: te maken over alle klantdata en uitspraken te doen over effect media (...)
- Data Profiling module: aparte module waarin we allerlei campagne flight kunnen uitsluiten van data in normwaarde berekening (...)

2.8. Bij e-mail van 15 januari 2014 heeft Stroom op de onder 2.7 vermelde mail voor zover hier relevant als volgt gereageerd:

3. **Het einde van de overeenkomst betekent ook het einde van jullie toegang tot ORCA**

We merken dat je ons de toegang tot ORCA ontzegt. Dit neemt echter niet weg dat wij eisen dat alle klantendata van Stroom uit Orca gehaald worden. (...)

4. **Vertrouwelijkheid van informatie ORCA**

Wij zullen geen vertrouwelijke informatie uit het huidige Orca systeem met een nieuwe bouwer delen. Uitzondering hierop zijn alle data en berekeningen die op basis van onze input in Orca zijn verwerkt:

- *Merkbekendheid data*
- *De rekeneenheid Bruto contacten*
- *De rekeneenheid CPC*
- *De rekeneenheid CPL*
- *De rekeneenheid CPO*
- *Zelf de normperiode kunnen vaststellen*
- *Basisberekeningen campaign visits op basis van bruto contacten (...)*

2.9. Bij brief van 11 april 2014 heeft Validators MBS erop gewezen dat zij (net als Stroom) inbreuk maakt op het auteursrecht van Validators dan wel onrechtmatig jegens Validators handelt als zij gebruik maakt van enig auteursrechtelijk beschermd dan wel vertrouwelijk materiaal van Validators.

3. **Het geschil in conventie**

3.1. Stroom vordert - samengevat - op straffe van een dwangsom:

- I. Validators, alsmede iedere (in)direct met haar verbonden (rechts)persoon, te verbieden enige mededeling te doen aan zakenrelaties, opdrachtnemers

of klanten van Stroom of enige andere derden, waarin wordt meegedeeld en/of gesuggereerd dat Stroom al dan niet gezamenlijk met haar contractspartner MBS inbreuk maakt op enige (auteurs)rechten van Validators, dan wel vertrouwelijke informatie van Validators verspreidt; subsidiair het voorgaande te verbieden zolang niet onherroepelijk in rechte is komen vast te staan dat er sprake is van een dergelijke auteursrechtinbreuk of onrechtmatige verspreiding van vertrouwelijke informatie door Stroom;

- II. Validators te bevelen binnen twee werkdagen na betekening van dit vonnis ieder gebruik van de klantdata van Stroom te staken en deze permanent te verwijderen uit haar systemen en alle (bestanden met) klantdata die door Stroom aan haar ter beschikking waren gesteld of in het systeem waren ingevoerd, te retourneren aan Stroom.

Ten slotte vordert Stroom om Validators in de proceskosten te veroordelen, voor zover de vorderingen verband houden met de inbreuk op intellectuele eigendomsrechten in de volledige proceskosten.

3.2. Validators voert verweer.

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

4. Het geschil in reconventie

4.1. Validators vordert - samengevat - op straffe van een dwangsom:

- I. Stroom te gebieden het gebruik van vertrouwelijke informatie van ORCA zoals weergegeven in de e-mail van Validators van 31 december 2013 (2.7) te staken en gestaakt te houden, waaronder begrepen het delen van deze informatie met derden, inclusief MBS;
- II. Stroom te gebieden aan de advocaat van Validators schriftelijk opgave te doen van alle derden met wie Stroom vertrouwelijke informatie met betrekking tot ORCA heeft gedeeld;
- III. Stroom te gebieden iedere bij haar in het bezit zijnde vertrouwelijke informatie van Validators aan Validators te retourneren en te bewerkstelligen dat alle reeds met derden gedeelde vertrouwelijke informatie aan Validators wordt geretourneerd.

Ten slotte vordert Validators om Stroom in de proceskosten te veroordelen.

4.2. Stroom voert verweer.

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

5. De beoordeling in conventie en reconventie

5.1. Vaststaat dat partijen in april 2013 een samenwerking zijn aangegaan waarbij met behulp van input van Stroom zou worden gewerkt aan de doorontwikkeling van het door Validators reeds ontwikkelde platform ORCA. Verder staat vast dat Stroom, na de beëindiging van de samenwerking in december 2013 door Stroom, met MBS is gaan samenwerken aan een platform dat vergelijkbaar is met het platform ORCA. Volgens Validators handelt Stroom daarbij in strijd met de (auteurs)rechten van Validators. Stroom heeft dit bestreden. Gelet op de stukken en hetgeen ter zitting over en weer naar voren is gebracht is de voorzieningenrechter van oordeel dat voorshands niet kan worden geconcludeerd dat Stroom, gezien de wijze waarop zij thans samenwerkt met MBS, inbreuk op (auteurs)rechten van Validators maakt. Daarbij is in aanmerking genomen dat het Stroom is toegestaan om met MBS een platform te ontwikkelen dat dezelfde of vergelijkbare mogelijkheden aan de klant biedt als ORCA. Het idee van een platform dat zo nauwkeurig mogelijk de effectiviteit van een reclamecampagne kan berekenen is immers niet beschermd en in de branche van partijen wordt ook veelvuldig naar een zo goed mogelijk werkend platform gezocht. Stroom mag in het ontwikkelen van een platform met MBS echter uitsluitend gebruik maken van haar eigen kennis en ervaring. Dat mag ook kennis en ervaring zijn die zij heeft verkregen in de periode van de samenwerking met Validators. Dit betekent naar het oordeel van de voorzieningenrechter dat Stroom in de samenwerking met MBS gebruik mag maken van haar eigen kennis over het koppelen van klantdatabestanden en de toepassingen daarvan die door middel van berekeningen kunnen worden verkregen (correlaties), en van de in de e-mail van Stroom van 15 januari 2014 (weergegeven onder 2.8) genoemde data, rekeneenheden, eigen vaststelling van de normperiode en basisberekeningen op basis van bruto contacten. Ook mag Stroom (algemeen beschikbare) statistieken en algoritmes vrij gebruiken. Stroom mag in de samenwerking met MBS echter geen gebruik maken van specifieke kennis van Validators (zoals door Validators ontwikkelde software) om het platform daadwerkelijk te realiseren en daarbij ook geen documentatiemateriaal van Validators gebruiken. Dat Stroom dit heeft gedaan heeft Validators gezien de gemotiveerde betwisting van Stroom, naar het oordeel van de voorzieningenrechter onvoldoende aannemelijk gemaakt. Dat Stroom in de samenwerking met MBS inbreuk op (auteurs)rechten van Validators maakt kan derhalve niet worden geconcludeerd. Stroom heeft echter, met de aan MBS verzonden aanschrijving van 11 april 2014 (2.9) door Validators wel aannemelijk gemaakt dat Validators naar buiten toe heeft uitgedragen dat Stroom met het platform dat zij met MBS aan het ontwikkelen is inbreuk op (auteurs)rechten van Validators maakt en vertrouwelijke informatie van Validators verspreidt. In die zin is de vordering strekkende tot een verbod daartoe, zoals onder 3.1 I gevorderd, toewijsbaar. De gevorderde dwangsom wordt als hierna te melden beperkt.

5.2. Validators heeft erkend dat zij in het ORCA platform nog steeds gebruik maakt van klantgegevens die Stroom tijdens de samenwerking heeft aangeleverd en

die in die periode in ORCA zijn ingeladen. Naar het oordeel van de voorzieningenrechter is zij daartoe ook gerechtigd zolang zij deze vertrouwelijke gegevens niet aan derden verstrekt en uitsluitend als geanonimiseerde benchmarkgegevens gebruikt. Nu gezien de gemotiveerde betwisting door Validators op dit punt niet aannemelijk is geworden dat Validators op een onrechtmatige wijze gebruik maakt van de klantgegevens van Stroom, is de vordering onder 3.1 II niet toewijsbaar.

5.3. Gelet op hetgeen hiervoor onder 5.1 is overwogen zijn de vorderingen in reconventie evenmin toewijsbaar.

5.4. Nu partijen in conventie over en weer in het (on)gelijk worden gesteld zullen de proceskosten in conventie tussen partijen worden gecompenseerd. In reconventie wordt Validators als de in het ongelijk gestelde partij veroordeeld in de proceskosten, welke kosten, gelet op de samenhang met de conventie, op nihil worden gesteld.

6. De beslissing

De voorzieningenrechter

In conventie

6.1. verbiedt Validators, alsmede iedere (in)direct met haar verbonden (rechts)persoon, enige mededeling te doen aan zakenrelaties, opdrachtnemers of klanten van Stroom of enige andere derden, waarin wordt meegedeeld en/of gesuggereerd dat Stroom al dan niet gezamenlijk met haar contractspartner MBS inbreuk maakt op enige (auteurs)rechten van Validators, dan wel vertrouwelijke informatie van Validators te verspreiden;

6.2. veroordeelt Validators om aan Stroom een dwangsom te betalen van EUR 1.000,= per keer dat zij na betekening van dit vonnis in strijd handelt met het onder 6.1 vermelde verbod tot een maximum van EUR 10.000,=;

6.3. verklaart dit vonnis tot zover uitvoerbaar bij voorraad;

6.4. compenseert de proceskosten aldus dat iedere partij de eigen kosten draagt;

6.5. wijst het meer of anders gevorderde af;

In reconventie:


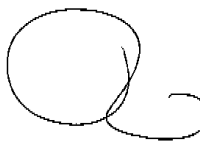

6.6. weigert de gevraagde voorzieningen;

C/13/568182 / KG ZA 14-838
15 september 2014

8

6.7. veroordeelt Validators in de kosten van dit geding, tot heden aan de zijde van Stroom begroot op nihil.

Dit vonnis is geweest door mr. M. van Walraven, voorzieningenrechter, bijgestaan door mr. B.P.W. Busch, griffier, en in het openbaar uitgesproken op 15 september 2014.



UITGEGEVEN VOOR GROSSE
De griffier van de
Rechtbank Amsterdam


type: BPWB
coll: N.A.