

In naam des Konings vonnis



RECHTBANK AMSTERDAM

Afdeling privaatrecht, voorzieningenrechter civiel

zaaknummer / rolnummer: C/13/582711 / KG ZA 15-284 MvW/MRSB

Vonnis in kort geding van 2 april 2015

in de zaak van

1. de commanditaire vennootschap
EREDIVISIE MEDIA & MARKETING C.V.,
gevestigd te Zeist,
2. de naamloze vennootschap
N.V. ADO DEN HAAG,
gevestigd te Den Haag,
3. de naamloze vennootschap
AFC AJAX N.V.,
gevestigd te Amsterdam-Zuidoost,
4. de naamloze vennootschap
A.Z. N.V.,
gevestigd te Alkmaar,
5. de stichting
STICHTING BEHEER SC CAMBUUR-LEEWARDEN,
gevestigd te Leeuwarden
6. de stichting
STICHTING FC DORDRECHT,
gevestigd te Dordrecht,
7. de stichting
STICHTING BETAALD VOETBAL 'EXCELSIOR',
gevestigd te Rotterdam,
8. de naamloze vennootschap
FEYENOORD ROTTERDAM N.V.,
gevestigd te Rotterdam,
9. de besloten vennootschap
FC GRONINGEN B.V.,
gevestigd te Groningen,
10. de besloten vennootschap
GO AHEAD EAGLES VOETBAL B.V.,
gevestigd te Deventer,
11. de besloten vennootschap
S.C. HEERENVEEN B.V.,
gevestigd te Heerenveen,
12. de stichting

C/13/582711 / KG ZA 15-284
2 april 2015

2

STICHTING HERACLES ALMELO,

gevestigd te Almelo

13. de besloten vennootschap

NAC BREDA B.V.,

gevestigd te Breda,

14. de stichting

STICHTING PEC ZWOLLE,

gevestigd te Zwolle,

15. de naamloze vennootschap

PSV N.V.,

gevestigd te Eindhoven,

16. de besloten vennootschap

F.C. TWENTE'65 B.V.,

gevestigd te Enschede

17. de besloten vennootschap

FOOTBALL CLUB UTRECHT B.V.,

gevestigd te Utrecht,

18. de besloten vennootschap

B.V. VITESSE,

gevestigd te Arnhem,

19. de besloten vennootschap

WILLEM II TILBURG B.V.,

gevestigd te Tilburg,

eiseressen bij dagvaarding van 9 maart 2015,

advocaat mr. R. van der Zaal te Amsterdam,

tegen

[REDACTED] handelend als eenmanszaak onder de naam Café "De
Zon",

wonende te Amsterdam,

gedaagde,

in persoon verschenen.

1. De procedure

Ter terechtzitting van 19 maart 2015 hebben eiseressen gesteld en gevorderd overeenkomstig de in fotokopie aan dit vonnis gehechte dagvaarding. Gedaagde, hierna [REDACTED] heeft verweer gevoerd met conclusie tot weigering van de gevraagde voorziening. Eiseressen hebben producties in het geding gebracht. Gedaagde heeft verweer gevoerd aan de hand van een overgelegde pleitnota. Na verder debat hebben partijen verzocht vonnis te wijzen.

Ter zitting waren - voor zover van belang - aanwezig:

aan de zijde van eiseressen: [REDACTED]

aan de zijde van [REDACTED]

C/13/582711 / KG ZA 15-284
2 april 2015

3

2. De feiten

2.1. Eiseressen 2 tot en met 19 (hierna gezamenlijk aan te duiden als 'de clubs') komen in de Eredivisie uit.

2.2. De clubs hebben productiemaatschappij Endemol Nederland (hierna Endemol) toestemming gegeven in hun stadions live televisieregistraties te maken van de in de Eredivisie gespeelde wedstrijden. De clubs hebben van Endemol bedongen dat zij alle intellectuele eigendomsrechten, waaronder de auteursrechten, op deze live registraties, alsmede de beelden rondom deze live registraties, zoals beelden van interviews en wedstrijdanalyses, aan hen overdraagt. Deze overdracht is bij brief van 27 maart 2014 geformaliseerd.

2.3. Eiseres sub 1 (hierna: EMM) houdt zich onder meer bezig met de exploitatie van auteursrechten op live uitzendingen van wedstrijden in de Eredivisie. EMM is daarnaast auteursrechthebbende op de promofilmmpjes en studioprogramma's (waaronder ook voor- en nabeschouwingen) die tijdens en rondom de uitzending van de wedstrijden worden vertoond. Al het hiervoor genoemde beeldmateriaal zal hierna worden aangeduid als '(de) Wedstrijdbeelden'.

2.4. Eisereessen hanteren voor de exploitatie van hun auteursrechten een gesloten exploitatiesysteem via de televisiezender 'FOX Sports'. Deze zender is uitsluitend te ontvangen na het afsluiten van een digitaal abonnement bij een van de aanbieders van de zender. Bij de aanbieders kunnen twee abonnementen worden afgesloten, een consumenten- en een zakelijk abonnement.

Het consumentenabonnement geeft consumenten het recht de wedstrijdbeelden (via FOX-Sports) thuis te bekijken. In de algemene voorwaarden, die door de aanbieder van de zender bij afsluiting van het abonnement (digitaal) van toepassing worden verklaard, staat dat de Wedstrijdbeelden slechts mogen worden gebruikt voor niet-commerciële doeleinden.

Het zakelijk abonnement biedt de gebruiker het recht op vertoning van de Wedstrijdbeelden in het openbaar.

Fox-Sports heeft alle horecagelegenheden in Nederland gewezen op de vereiste zakelijke licentie en bedoelde licentie aangeboden.

2.5. [REDACTED] heeft een eenmanszaak waarmee hij onder de naam Café "De Zon" een café exploiteert aan de Lindengracht 65 te Amsterdam. [REDACTED] is woonachtig in het appartement boven het café. [REDACTED] heeft een consumentenabonnement genomen op de ontvangst van FOX-Sports. Hij is op het landelijke aanbod van Fox-Sports om een zakelijke licentie te nemen niet ingegaan.

2.6. Op Facebook zijn onder de naam Café de Zon (onder meer) de volgende berichten geplaatst:

"22 september 2011

Aanstaande Zaterdag om 20:45 live de topper Ajax - Twente

C/13/582711 / KG ZA 15-284
2 april 2015

4

12 oktober 2011

Zaterdag 20:45 live Ajax - AZ !!!

Lukt het de Amsterdammers de achterstand te verkleinen of lopen de Alkmaarders verder uit ? Live te volgen in Café de Zon

29 april 2012

Vandaag worden we kampioen ! Twente - Ajax om 14:30

2 mei 2012

Vanavond dan toch officieel !! 20:00

2 mei 2012

Vanavond Ajax - Vvv 20:00

14 april 2013

Vandaag matchday...PSV-Ajax !

14 april 2013

Matchday psv-ajax!

19 april 2013

20:00 Ajax - Heereveen

13 april

De beslissing van de eredivisie....Blijft de landstitel bij ons in Amsterdam ?!"

2.7. Op 8 september 2014 is Café De Zon door [REDACTED] een vertegenwoordiger van eiseressen, bezocht. [REDACTED] heeft in een door hem ondertekende schriftelijke verklaring van 9 maart 2015 het volgende verklaard:

- 1) Ik ben mij er van bewust dat deze verklaring in een juridische procedure zal worden gebruikt.
- 2) Naar aanleiding van de verscheidene op Facebook gedane aankondigingen van vertoningen van live Eredivisiewedstrijden, ben ik op 8 september 2014 langsgegaan bij Café "De Zon" (...)
- 3) Ik heb aldaar een gesprek gevoerd met (...) [REDACTED] In dit gesprek heeft (...) [REDACTED] expliciet aangegeven live Eredivisie voetbal te vertonen in Café "De Zon, tegelijkertijd gaf hij aan dat hij geenszins bereid was de benodigde licentie bij mij af te sluiten.
- 4) Nadat ik hem uitgelegd had dat deze licentie absoluut vereist is en nadat ik hem had gewaarschuwd voor eventuele juridische gevolgen van vertoningen zonder deze licentie, gaf (...) [REDACTED] aan "liever een rechtszaak te willen".
- 5) Zonder het afsluiten van de licentie heb ik daarop Café "De Zon" verlaten.
- 6) Indien nodig ben ik bereid deze verklaring integraal onder ede te herhalen."

C/13/582711 / KG ZA 15-284
2 april 2015

5

2.8. Bij brief van 8 september 2014 hebben eiseressen ████████ erop gewezen dat het uitzenden van Wedstrijdbeelden zonder zakelijke licentie een auteursrechtelijke inbreuk oplevert en hem aangeboden alsnog een zakelijke licentie te nemen dan wel een bij de brief gevoegde onthoudingsverklaring te tekenen, waarin ████████ op straffe van verbeurte van een boete zou verklaren zich van verdere inbreuk op de auteursrechten van eiseressen te onthouden. ████████ heeft van geen van beide opties gebruik gemaakt.

2.9. In een rapportage van bevindingen van de deurwaarder van 16 januari 2015 staat dat de deurwaarder om 20:26 heeft geconstateerd dat in het café van ████████ de wedstrijd Ajax-FC Groningen werd uitgezonden. De wedstrijd bevond zich in de 26^{ste} minuut en de stand was 1-0 in het voordeel van Ajax.

2.10. Eiseressen hebben ████████ bij brief van 21 januari 2015 opnieuw een zakelijke licentie aangeboden, onder bijbetaling van een bedrag van € 500,- ter compensatie van gemaakte juridische kosten en gemiste inkomsten, bij gebreke waarvan zij juridische stappen heeft aangekondigd.

2.11. Als producties 12 en 13 zijn twee processen-verbaal van constateringen en twee rapportages van bevindingen van de deurwaarder overgelegd van 25 januari 2015 en, respectievelijk, 1 maart 2015. In beide gevallen heeft de deurwaarder geconstateerd dat er in Café De Zon live-eredivisiewedstrijden werden uitgezonden via FOX-Sports. Op 1 maart 2015 heeft de deurwaarder dit afgeleid uit de omstandigheid dat hij de stem van de Nederlandse commentator herkende als die van Theo Reitsma, een bekende commentator op FOX-Sports. De deurwaarder heeft het logo van FOX-Sports, dat tijdens live-Eredivisiewedstrijden in de rechterbovenhoek van het scherm wordt getoond, niet kunnen zien omdat dit deel van het beeldscherm met tape was afgeplakt.

3. Het geschil

3.1. Eiseressen vorderen - samengevat - dat ████████ op straffe van verbeurte van een dwangsom wordt geboden de inbreuk op de auteursrechten van eiseressen, onder meer door de vertoning van de Wedstrijdbeelden in café De Zon en alle andere (horeca)gelegenheden die ████████ eventueel exploiteert aan het aldaar aanwezige publiek, met onmiddellijke ingang te staken en gestaakt te houden, voor zover eiseressen ████████ voor de vertoning van de Wedstrijdbeelden in het openbaar geen schriftelijke toestemming hebben verleend. Eiseressen vorderen voorts dat ████████ ex artikel 1019h van het Wetboek van Burgerlijke Rechtsvordering (Rv) wordt veroordeeld in de werkelijk gemaakte kosten van deze procedure en dat de termijn als bedoeld in artikel 1019i Rv wordt bepaald op zes maanden na de vonnisdatum.

3.2. ████████ voert verweer.

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

C/13/582711 / KG ZA 15-284

6

2 april 2015

4. De beoordeling

4.1. [REDACTED] heeft niet weersproken dat de Wedstrijdbeelden auteursrechtelijke bescherming genieten en dat de auteursrechten aan eiseressen toebehoren, zodat dit tussen partijen vast staat. Wel heeft hij betwist dat hij op de auteursrechten van eiseressen inbreuk heeft gemaakt. Hij zendt in zijn café naar eigen zeggen al jaren geen live-eredivisiewedstrijden meer uit. Hij betwist als volgt dat dit door [REDACTED] en de deurwaarder is geconstateerd. De verklaring van [REDACTED] is meer dan een half jaar na de beweerdelijke constatering opgemaakt, op het moment dat deze procedure al was aangekondigd. Het café is voorts op zondag dicht voor het publiek. De deurwaarder kan op deze dagen dus nooit geconstateerd hebben dat [REDACTED] live-eredivisiewedstrijden aan het publiek uitzond. De processen-verbaal en rapportages van de deurwaarder waaruit dit zou moeten blijken zijn (in opdracht van eiseressen) gefabriceerd om als bewijs in deze procedure te kunnen dienen. Dat de deurwaarder nooit in het café geweest, blijkt temeer uit het feit dat in de verschillende rapporten van bevindingen steeds een ander vloeroppervlak van het café wordt vermeld. Uit geen van de door de deurwaarder gemaakte foto's blijkt onomstotelijk dat de foto in café De Zon is gemaakt. Als uit de door de deurwaarder gemaakte foto's al zou blijken dat in Café De Zon live-eredivisiewedstrijden zijn uitgezonden, kan niet worden uitgesloten dat de deurwaarder heeft gewacht met het maken van de foto totdat er toevallig langs de voetbalzender werd gezapt. Van eiseressen had mogen worden verwacht dat zij de beweerdelijke inbreuk op hun auteursrechten onweerlegbaar zouden aantonen. Nu zij daarin niet zijn geslaagd dienen de vorderingen te worden afgewezen, aldus - steeds - [REDACTED]

4.2. De voorzieningenrechter overweegt dat zowel voor de berichten van [REDACTED] op Facebook als voor de verklaring van [REDACTED] en de door de deurwaarder opgemaakte rapporten van bevindingen en processen-verbaal van constatering geldt dat deze vrije bewijskracht hebben. Dat betekent dat de waardering van deze bewijsstukken aan de rechter is overgelaten. De voorzieningenrechter overweegt dat de berichten op Facebook, waarbij de wedstrijden van Ajax van dat moment werden aangekondigd, onder de naam Café De Zon zijn geplaatst en dat niet is gebleken dat deze berichten slechts aan een beperkt aantal mensen zijn toegestuurd. [REDACTED] heeft verklaard dat hij zich ervan bewust is dat zijn verklaring in een juridische procedure zal worden gebruikt en dat hij bereid is zijn verklaring, dat [REDACTED] heeft toegegeven dat hij in zijn café Wedstrijdbeelden uitzond, onder ede te herhalen. Aan de processen-verbaal van constatering en rapporten van bevindingen van de deurwaarder - een openbaar ambtenaar - kan een bijzondere betekenis worden toegekend.

4.3. Naar het oordeel van de voorzieningenrechter hebben eiseressen op grond van de berichten van [REDACTED] op Facebook, de verklaring van [REDACTED] en de processen-verbaal en rapporten van bevindingen van de deurwaarder, in onderlinge samenhang beschouwd, voldoende aannemelijk gemaakt dat [REDACTED] in elk geval op 8 september 2014, 16 januari 2015, 25 januari 2015 en 1 maart 2015 live-eredivisiewedstrijden in zijn café heeft uitgezonden. Het is vervolgens aan [REDACTED] om het door eiseressen aangeleverde bewijs gemotiveerd te betwisten. [REDACTED] heeft

C/13/582711 / KG ZA 15-284
2 april 2015

7

ten eerste geen bewijs overgelegd van zijn stelling dat het café al jaren op zondag dicht is. Evenmin heeft hij aannemelijk gemaakt dat de berichten op Facebook enkel gericht waren aan vrienden met wie hij de wedstrijd in zijn woning boven het café wilde bekijken. Dat de deurwaarder voorts geen duidelijke foto heeft gemaakt waaruit onomstotelijk blijkt dat [REDACTED] in zijn café live-eredivisiewedstrijden heeft uitgezonden, leidt niet tot de conclusie dat van de inhoud van de processen-verbaal niet kan worden uitgegaan. Evenmin is aannemelijk dat de deurwaarder met het maken van de foto heeft gewacht totdat [REDACTED] toevallig langs de voetbalzender zapte. Dat de inbreuk steeds op een specifiek tijdstip en niet over een bepaalde periode is geconstateerd is daartoe onvoldoende. Zoals overwogen moet ervan worden uitgegaan dat de deurwaarder zijn taak met de vereiste onafhankelijkheid en onpartijdig heeft uitgevoerd. Dat de deurwaarder in opdracht van eiseressen heeft gehandeld, betekent dus niet reeds daarom dat aan de inhoud van de processen-verbaal en rapporten van bevindingen moet worden getwijfeld. Nu de rapporten van bevindingen erop waren gericht te constateren dat in het café Wedstrijdbeelden werden uitgezonden, is de omstandigheid dat daarin steeds een verschillend vloeroppervlak van het café is genoemd ten slotte van ondergeschikt belang. De conclusie is dat [REDACTED] onvoldoende gemotiveerd heeft bestreden dat hij op de door eiseressen genoemde data in zijn café Wedstrijdbeelden heeft uitgezonden.

4.4. Door de Wedstrijdbeelden in een voor het publiek toegankelijke (horeca)gelegenheid te vertonen heeft [REDACTED] deze beelden openbaar gemaakt als bedoeld in artikel 12 lid 1 van de Auteurswet. Openbaarmaking van de auteursrechtelijk beschermde Wedstrijdbeelden is op grond van artikel 1 van de Auteurswet uitsluitend voorbehouden aan de auteursrechthebbende en derhalve voor ieder ander zonder toestemming van de auteursrechthebbende verboden. Tussen partijen is niet in geschil dat [REDACTED] geen zakelijke licentie heeft en dat eiseressen [REDACTED] ook niet op een andere wijze toestemming hebben gegeven voor de vertoning in het openbaar van de Wedstrijdbeelden. Daarmee staat vast dat [REDACTED], in elk geval op 8 september 2014, 16 januari 2015, 25 januari 2015 en 1 maart 2015, op de auteursrechten van eiseressen inbreuk heeft gemaakt. Niet gebleken is dat [REDACTED] ondanks meerdere waarschuwingen van de zijde van eiseressen de inbreuk op hun auteursrechten heeft gestaakt. Daarmee hebben eiseressen bij de gevraagde voorziening recht en (spoedeisend) belang. Het gevorderde gebod zal derhalve worden toegewezen. De dwangsom zal worden beperkt als na te melden. Voor zover [REDACTED] de Wedstrijdbeelden na dit vonnis in zijn café wil blijven uitzenden zonder dat hij deze dwangsom verbeurt dient hij via zijn provider een zakelijke licentie bij FOX-Sports af te sluiten, waartoe hij door eiseressen al meerdere malen is uitgenodigd.

4.5. [REDACTED] zal als de in het ongelijk gestelde partij in de proceskosten worden veroordeeld. Eiseressen hebben veroordeling van [REDACTED] gevorderd in de volledige (proces)kosten, op grond van artikel 1019h Rv en deze blijken een als productie 14 overgelegde kostenspecificatie gesteld op een bedrag van € 5.175,02 aan advocaatkosten en exploitkosten. Nu dit bedrag het in het indicatietarief IE-zaken voor een eenvoudig kort geding begrote bedrag van € 6.000,- niet overschrijdt en [REDACTED] verder tegen de gevorderde proceskostenveroordeling geen verweer heeft

C/13/582711 / KG ZA 15-284
2 april 2015

8

gevoerd, zal voornoemd bedrag van € 5.175,02 aan proceskosten worden toegewezen. Dat bedrag zal worden vermeerderd met de kosten voor het uitbrengen van de dagvaarding (€ 77,84) en met een bedrag van € 613,- aan griffierecht.

5. De beslissing

De voorzieningenrechter

5.1. gebiedt [REDACTED] het plegen van inbreuk op de auteursrechten van eiseressen, waaronder begrepen het vertonen van de Wedstrijdbeelden in Café De Zon alsmede in alle overige (horeca)gelegenheden die hij eventueel exploiteert aan het aldaar aanwezige publiek, met onmiddellijke ingang te staken en gestaakt te houden;

5.2. veroordeelt [REDACTED] om aan eiseressen een dwangsom te betalen van € 2.500,- voor iedere dag dat hij in strijd handelt met het in 5.1. uitgesproken gebod, tot een maximum van € 50.000,- is bereikt;

5.3. veroordeelt [REDACTED] in de proceskosten, aan de zijde van eiseressen tot op heden begroot op € 5.865,86;

5.4. bepaalt de termijn als bedoeld in artikel 1019i Rv op zes maanden na de datum van dit vonnis;

5.5. verklaart dit vonnis tot zover uitvoerbaar bij voorraad,

5.6. wijst het meer of anders gevorderde af.

Dit vonnis is gewezen door mr. M. van Walraven, voorzieningenrechter, bijgestaan door mr. M.R.S. Bacon, griffier, en in het openbaar uitgesproken op 2 april 2015.



UITGEGEVEN VOOR GROSSE
De griffier van de
Rechtbank Amsterdam

type: MRSB
coll: mb