

vonnis

RECHTBANK ROTTERDAM

team handel

zaaknummer / rolnummer: C/10/473598 / KG ZA 15-361

Vonnis in kort geding van 1 mei 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,
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 met beperkte aansprakelijkheid
FC GRONINGEN B.V.,
gevestigd te Groningen;
10. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid
GO AHEAD EAGLES VOETBAL B.V.,
gevestigd te Deventer;
11. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid
S.C. HEERENVEEN B.V.,
gevestigd te Heerenveen;
12. de stichting
STICHTING HERACLES ALMELO,
gevestigd te Almelo;
13. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid
NAC BREDA B.V.,
gevestigd te Breda;

C/10/473598 / KG ZA 15-361

2

1 mei 2015

14. de stichting

STICHTING PEC ZWOLLE,

gevestigd te Zwolle;

15. de naamloze vennootschap

PSV N.V.,

gevestigd te Eindhoven;

16. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid

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

gevestigd te Enschede;

17. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid

FOOTBALL CLUB UTRECHT B.V.,

gevestigd te Utrecht;

18. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid

B.V. VITESSE,

gevestigd te Arnhem;

19. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid

WILLEM II TILBURG B.V.,

gevestigd te Tilburg,

P advocaat mr. R. van der Zaal te Amsterdam,

tegen

P

 handelend onder de naam

CAFÉ 'T SPINWIEL-ZUID,

wonende en zaakdoende te Rotterdam,

gedaagde,

verschenen in persoon.

Partijen zullen hierna eisers en Café 't Spinwiel-Zuid genoemd worden. Eiser sub 1 zal EMM worden genoemd.

1. De procedure

1.1. Het verloop van de procedure blijkt uit:

- de dagvaarding
- de door eisers overgelegde producties
- de mondelinge behandeling
- de pleitnota van eisers
- de beslissing van de voorzieningenrechter ter zitting tot weigering van de door Café 't Spinwiel-Zuid verzochte aanhouding van de zaak. Reden voor deze weigering is dat Café 't Spinwiel-Zuid circa een week voorafgaand aan de zitting over dit geschil een advocaat heeft benaderd. Café 't Spinwiel-Zuid heeft derhalve voldoende tijd gehad om eerder een verzoek om aanhouding in te dienen. Dit heeft (de advocaat van) Café 't Spinwiel-Zuid niet gedaan.

1.2. Ten slotte is vonnis bepaald.

1 mei 2015

2. De feiten

2.1. EMM houdt zich onder meer bezig met de exploitatie van auteursrechten op live uitzendingen van voetbalwedstrijden in de eredivisie. De overige eisers zijn professionele voetbalclubs die thans uitkomen in de eredivisie. Deze voetbalclubs zijn exclusief rechthebbenden op de auteursrechten op de liveregistraties van de in het eigen stadion gespeelde eredivisiewedstrijden en op ander beeldmateriaal met betrekking tot deze wedstrijden, zoals interviews langs de lijn en persconferenties. EMM is auteursrechthebbende op promofilmmpjes en studiprogramma's tijdens en rondom die wedstrijden. Eisers exploiteren hun auteursrechten via de televisiezender Fox Sports. Om het digitale signaal van Fox Sports te kunnen ontvangen moet een digitaal abonnement worden afgesloten bij een van de aanbieders van Fox Sports, zoals KPN of Ziggo. Voor zakelijk gebruik, zoals vertoning in horeca of sportkantine, dient, daarnaast, een zakelijke licentie bij Fox Sports te worden afgesloten.

2.2. Café 't Spinwiel-Zuid is een horecaonderneming in Rotterdam.

2.3. Een onderzoeksteam van eisers heeft op 10 november 2013 geconstateerd dat in Café 't Spinwiel-Zuid beelden van de wedstrijd Feyenoord - AZ '67 werden vertoond.

2.4. Eisers hebben Café 't Spinwiel-Zuid bij brief van 12 november 2013 gesommeerd om een licentie van "Fox Sport Zakelijk" af te nemen, bij gebreke waarvan juridische maatregelen worden aangekondigd.

2.5. In een proces-verbaal van bevindingen van de deurwaarder van 1 december 2013 staat dat de deurwaarder heeft geconstateerd dat in Café 't Spinwiel-Zuid een televisietoestel aanwezig was waarop beelden werden uitgezonden van de voetbalwedstrijd Feyenoord-PSV.

2.6. In een proces-verbaal van bevindingen van de deurwaarder van 6 december 2014 staat dat de deurwaarder heeft geconstateerd dat in Café 't Spinwiel-Zuid op een beeldscherm beelden werden uitgezonden van de wedstrijd Excelsior-Feyenoord.

2.7. Eisers hebben bij exploit van 13 januari 2015 aan Café 't Spinwiel-Zuid een brief doen betekenen gedateerd 12 januari 2015. In deze brief heeft de advocaat van eisers aan Café 't Spinwiel-Zuid onder meer medegedeeld dat is geconstateerd dat in Café 't Spinwiel-Zuid via de zender Fox Sport live eredivisiewedstrijden worden vertoond zonder de daartoe benodigde zakelijke licentie. Café 't Spinwiel-Zuid is daarbij gesommeerd om een licentie-overeenkomst "Fox Sports Zakelijk" af te sluiten en om een schadevergoeding van € 500,- te betalen, bij gebreke waarvan een kort gedingprocedure wordt aangekondigd.

2.8. Café 't Spinwiel-Zuid heeft bij brief van 20 januari 2015 geantwoord aan eisers dat Café 't Spinwiel-Zuid al over een overeenkomst met KPN beschikt voor het mogen uitzenden van eredivisie-wedstrijdbeelden.

2.9. In een proces-verbaal van bevindingen van de deurwaarder van 8 maart 2015 staat dat deze deurwaarder heeft geconstateerd dat in Café 't Spinwiel-Zuid live de voetbalwedstrijd Feyenoord-NAC op het aldaar aanwezige beeldscherm werd getoond.

C/10/473598 / KG ZA 15-361

4

1 mei 2015

3. Het geschil

3.1. Eisers vorderen - samengevat - een verbod aan Café 't Spinwiel-Zuid om inbreuk te maken op de auteursrechten van eisers door in diens horecaonderneming voetbalwedstrijdbeelden te vertonen, op straffe van verbeurte van een dwangsom, met veroordeling van Café 't Spinwiel-Zuid in de proceskosten ex artikel 1019h van het Wetboek van Burgerlijke Rechtsvordering (Rv.) en met bepaling van de termijn als bedoeld in artikel 1019i Rv. op zes maanden na de vonnisdatum. Eisers stellen daartoe het volgende.

3.2. Eisers zijn auteursrechthebbenden op vertoning van wedstrijdbeelden uit de eredivisie en zij hebben geconstateerd dat deze beelden via het televisiekanaal Fox Sports Eredivisie zonder recht of titel worden uitgezonden in Café 't Spinwiel-Zuid. Eisers erkennen dat Café 't Spinwiel-Zuid over een licentie beschikt, maar zij stellen dat dit geen zakelijke licentie is. De licentie van Café 't Spinwiel-Zuid is voor privégebruik en geeft volgens eisers geen recht om eredivisie-wedstrijdbeelden uit te zenden in het café. Eisers hebben Café 't Spinwiel-Zuid meermaals gesommeerd tot staking van uitzending van deze beelden, dit tenzij Café 't Spinwiel-Zuid bereid was alsnog een zakelijke licentieovereenkomst aan te gaan met eisers, althans Fox Sports. Café 't Spinwiel-Zuid weigert hierop in te gaan.

3.3. Café 't Spinwiel-Zuid voert verweer.

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

4. De beoordeling

4.1. Waar de desbetreffende eisers zich in hun dagvaarding aanduiden als "besloten vennootschap" begrijpt de voorzieningenrechter dat is bedoeld "besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid."

4.2. Voor een voorziening in kort geding is vereist dat sprake is van een voldoende spoedeisend belang.

4.3. Café 't Spinwiel-Zuid ([REDACTED]) is in persoon verschenen ter zitting. Café 't Spinwiel-Zuid heeft ter zitting verklaard dat zijn café niet groot is en gemiddeld slechts drie of vier personen naar de door hem uitgezonden eredivisie-voetbalwedstrijden plegen te kijken. Ook heeft Café 't Spinwiel-Zuid verklaard dat het nooit zo druk is in zijn café, behalve één keer per maand als het klaverjasavond is en dat er dan 28 man aanwezig zijn, die dan echter niet naar voetbal kijken. Voorts heeft Café 't Spinwiel-Zuid gesteld dat de Kuip niet minder vol pleegt te zitten als Café 't Spinwiel-Zuid een thuiswedstrijd van Feyenoord op televisie uitzendt. In dit verweer ligt besloten dat volgens Café 't Spinwiel-Zuid slechts sprake is van een geringe mate van ernst van de door eisers gestelde, maar door Café 't Spinwiel-Zuid betwiste, schending van auteursrechten door Café 't Spinwiel-Zuid. De voorzieningenrechter leest dit verweer, onder aanvulling van rechtsgronden van de stellingen van Café 't Spinwiel-Zuid, als een beroep op afwezigheid van een voldoende spoedeisend belang. Daarover wordt het navolgende overwogen.

4.4. Eisers hebben niet weersproken dat Café 't Spinwiel-Zuid een kleine horeca-onderneming is die slechts een relatief gering aantal klanten trekt, zodat de

voorzieningenrechter voorshands uitgaat van de feitelijke juistheid van deze stelling, zij het dat de voorzieningenrechter begrijpt dat het tarief voor een licentie als hier in geding met name gerelateerd is aan het vloeroppervlak van de horecagelegenheid. De juistheid van dit verweer volgt ook wel de bijlage "Rapportage van bevindingen" bij het proces-verbaal van bevindingen van de deurwaarder van 8 maart 2015. Daarin staat onder meer:

"wedstrijdaankondiging: NEE"

[...]

Schatting aantal mensen aanwezig: 10

Schatting vloeroppervlak: 50 m²

[...]

Tijdens mijn bezoek is de wedstrijd al begonnen. [...] Er zitten enkele, naar het lijkt, vaste gasten aan de bar recht voor de televisie. Verder zitten er nog wat andere gasten aan enkele tafeltjes en enkelen in de rookruimte waar ook de fruitkasten staan. "

4.5. De voorzieningenrechter acht de stellingen van Café 't Spinwiel-Zuid (toch) van onvoldoende gewicht om aan te nemen dat geen sprake is van het vereiste spoedeisende belang. Daarbij is van belang dat in de rechtspraak pleegt te worden aanvaard dat vorderingen als de onderhavige een voldoende spoedeisend belang hebben (bijvoorbeeld in de vonnissen van de voorzieningenrechter van de rechtbank Amsterdam van 20 november 2014, kenmerk ECLI:NL:RBAMS:2014:7867 en van de voorzieningenrechter van de rechtbank Den Haag van 9 oktober 2006, kenmerk ECLI:NL:RBSGR:2006:AY9705). De voorzieningenrechter sluit zich uit oopgpunt van rechtsgelijkheid en rechtseenheid hierbij aan.

4.6. Daarbij komt dat Café 't Spinwiel-Zuid ruimschoots de kans heeft gekregen om vrijwillig tegemoet te komen aan de vorderingen van eisers, blijkens de vele contacten die daarover tussen partijen hebben plaats gevonden, en dat over een langere periode. Het ruime tijdsverloop doet het spoedeisend belang van eisers eerder toe- dan afnemen. Bovendien heeft Café 't Spinwiel-Zuid recentelijk nog in een televisie-interview op TV-Rijnmond verklaard niet bereid te zijn om vrijwillig de uitzending van eredivisie-voetbalwedstrijden in zijn café te beëindigen (eisers hebben beelden van dit interview ter zitting getoond). De voorzieningenrechter onderschrijft de stelling van eisers dat dergelijke uitlatingen afbreuk kunnen doen aan de betalingsmoraal van horecagelegenheden die (wel) over de vereiste licentie beschikken. Ook is aannemelijk dat dergelijke uitlatingen niet bijdragen aan de bereidheid van andere horecagelegenheden om een licentieovereenkomst aan te gaan.

4.7. Niet in geschil is dat Café 't Spinwiel-Zuid eredivisie-wedstrijdbeelden in zijn café pleegt te vertonen. Café 't Spinwiel-Zuid heeft met KPN een overeenkomst gesloten op grond waarvan Café 't Spinwiel-Zuid tegen betaling van, aldus Café 't Spinwiel-Zuid ter zitting, een bedrag van € 108,80 per maand eredivisie-wedstrijdbeelden kan ontvangen. Volgens eisers gaat het hierbij niet om een voor uitzending in het café vereiste zakelijke licentie. Café 't Spinwiel-Zuid heeft ter zitting gesteld dat zijn overeenkomst met KPN wél op naam is gesteld van "Café 't Spinwiel-Zuid." De voorzieningenrechter gaat er echter van uit dat in de overeenkomst tussen KPN en Café 't Spinwiel-Zuid met zoveel woorden tot uitdrukking zal zijn gebracht dat de licentie bedoeld is voor privégebruik en niet voor uitzending in het café. Maar zelfs als de overeenkomst tussen KPN en Café 't Spinwiel-Zuid daarin niet duidelijk zou zijn, dan nog zou dat Café 't Spinwiel-Zuid niet baten. Het zijn immers eisers die eigenaar zijn van de auteursrechten op de eredivisie-wedstrijdbeelden.

C/10/473598 / KG ZA 15-361

6

1 mei 2015

KPN is dat niet. Als KPN onjuiste verwachtingen mocht hebben gewekt bij Café 't Spinwiel-Zuid dan dient Café 't Spinwiel-Zuid zich tot KPN te wenden. Dit neemt het vorderingsrecht van eisers niet weg.

4.8. Nu voorshands aannemelijk is dat Café 't Spinwiel-Zuid niet beschikt over een zakelijke licentie die hem het recht geeft op uitzending van eredivisie- wedstrijdbeelden in zijn café, zal het gevorderde gebod worden toegewezen. De dwangsom zal worden beperkt als na te melden.

4.9. Café 't Spinwiel-Zuid zal als de in het ongelijk gestelde partij in de proceskosten worden veroordeeld. Eisers hebben veroordeling van Café 't Spinwiel-Zuid gevorderd in de volledige (proces)kosten, op grond van artikel 1019h van het Wetboek van Burgerlijke Rechtsvordering (Rv.). In een overgelegde kostenspecificatie worden deze kosten gesteld op een bedrag van € 6.173,84.

Artikel 1019h Rv. geeft, indien dit is gevorderd, in zaken betreffende intellectuele eigendomsrechten recht op een vergoeding van *“redelijke en evenredige gerechtskosten en andere kosten die de in het gelijk gestelde partij heeft gemaakt, tenzij de billijkheid zich daartegen verzet.”* Hiervoor zijn rechterlijke aanbevelingen gedaan, die zijn vastgelegd in de landelijke lijst *“Indicatietarieven in IE-Zaken.”* Deze aanbevelingen luiden, voor zover van belang:

-eenvoudig kort geding: maximaal € 6.000,-

-overige korte gedingen: maximaal € 15.000,-.

De voorzieningenrechter acht in de omstandigheden van het geval een vergoeding van € 3.000,- redelijk en evenredig. De billijkheid verzet zich ook tegen een hogere vergoeding. Café 't Spinwiel-Zuid is, zoals blijkt uit hetgeen hiervoor is overwogen, niet het soort horecagelegenheid met een groot vloeroppervlak dat massaal publiek trekt vanwege zijn uitzending van eredivisie-wedstrijdbeelden. Eisers hebben niet gesteld welk exact bedrag Café 't Spinwiel-Zuid voor een zakelijke licentie per jaar zou moeten betalen, maar de voorzieningenrechter gaat er van uit dat dit -relatief bezien- geen al te hoog bedrag zal zijn. Voorts is van belang dat volgens de Memorie van Toelichting bij invoering van artikel 1019h Rv. een veroordeling in de volledige kosten van de in het gelijk gestelde partij op grond van de billijkheid meer voor de hand ligt bij grootschalige namaak of piraterij dan in een geval van inbreukprocedure waarbij de inbreukmaker te goeder trouw was. Van grootschalige namaak of piraterij is hier geen sprake. Het gaat hier, integendeel, om een schending van intellectuele eigendomsrechten (auteursrechten) aan de onderkant van de markt. Een aantal van bijna 15 uren voor het opstellen van de onderhavige dagvaarding met producties en pleitnota komt hoog voor, gelet op het vergaande sjabloonachtige karakter van dit soort vorderingen.

4.10. De wet (artikel 1019i Rv.) vereist dat in het soort kort gedingprocedure dat hier gevoerd wordt een termijn wordt bepaald waarbinnen de hoofdzaak aanhangig moet worden gemaakt. Deze termijn zal worden bepaald op zes maanden na de datum van dit vonnis.

5. De beslissing

De voorzieningenrechter:

C/10/473598 / KG ZA 15-361

7

1 mei 2015

5.1. gebiedt Café 't Spinwiel-Zuid het plegen van inbreuk op de auteursrechten van eisers met onmiddellijke ingang te staken en gestaakt te houden en gebiedt Café 't Spinwiel-Zuid de vertoning van eredivisie-wedstrijdbeelden in de horecagelegenheid die hij exploiteert en elke eventuele andere (horeca)gelegenheid die hij exploiteert, ten behoeve van het aldaar aanwezige publiek, met onmiddellijke ingang te staken en gestaakt te houden, voor zover eisers Café 't Spinwiel-Zuid voor de vertoning van de wedstrijdbeelden geen expliciete schriftelijke toestemming hebben verleend;

5.2. veroordeelt Café 't Spinwiel-Zuid tot betaling aan eisers van een dwangsom van € 500,- (zegge: vijfhonderd euro) voor iedere dag of een gedeelte daarvan waarop hij in strijd handelt met de veroordeling onder 5.1, met een maximum van € 15.000,- (zegge: vijftienduizend euro);

5.3. veroordeelt Café 't Spinwiel-Zuid tot betaling van een bedrag van € 3.000,- aan proceskosten en andere kosten ex art. 1019h Rv.,

5.4. bepaalt de termijn ex artikel 1019i Rv. op zes maanden na de datum van dit vonnis,

5.5. verklaart het vonnis tot zover uitvoerbaar bij voorraad,

5.6. wijst het meer of anders gevorderde af.

Dit vonnis is gewezen door mr. P. de Bruin en in het openbaar uitgesproken op 1 mei 2015.

