

IN NAAM DER KONINGIN !

vonnis



RECHTBANK AMSTERDAM

Sector civiel recht, voorzieningenrechter

zaaknummer / rolnummer: 514229 / KG ZA 12-445 HJ/MB

Vonnis in kort geding van 5 juni 2012

in de zaak van

1. **HENRI JOHAN DIDERIC LANS**,
wonende te Amsterdam,
2. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid
HAN LANS AMSTERDAM B.V.,
gevestigd te Amsterdam,
eisers bij dagvaarding van 9 mei 2012,
advocaat mr. B.H.M. Schipper te Amsterdam,

tegen

1. de rechtspersoon naar Zwitsers recht
MONTA STREET GMBH,
gevestigd te Zug (Zwitserland), in deze zaak woonplaats kiezende te Amsterdam,
 2. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid
BPC AMERSFOORT B.V.,
gevestigd te Amersfoort, in deze zaak woonplaats kiezende te Amsterdam,
 3. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid
DENIM DRAGON B.V.,
gevestigd te Amersfoort, in deze zaak woonplaats kiezende te Amsterdam,
- gedaagden,
advocaat mr. M. Ellens te Amsterdam.

514229 / KG ZA 12-445 HJ/MB
5 juni 2012

2

1. De procedure

Ter terechtzitting van 22 mei 2012 hebben eisers, hierna gezamenlijk ook (in mannelijk enkelvoud) Lans c.s., gesteld en gevorderd overeenkomstig de in fotokopie aan dit vonnis gehechte dagvaarding. Gedaagden, hierna gezamenlijk ook (in meervoud) Monta c.s. en afzonderlijk Monta, BPC en Denim Dragon, hebben verweer gevoerd met conclusie tot weigering van de gevraagde voorzieningen. Lans c.s. en Monta c.s. hebben producties en pleitnota's in het geding gebracht. De zaak is gelijktijdig behandeld met het door Wasi-Ullah Malik (hierna: Wasi) tegen Monta c.s. aangespannen kort geding met kenmerk: 514231/ KG ZA 12-446.

Na verder debat hebben partijen verzocht vonnis te wijzen.

Ter zitting waren aanwezig, voor zover hier van belang:

aan de zijde van eisers: H.J.D. Lans (hierna: Lans) met mr. Schipper;

aan de zijde van gedaagden: mevrouw I. de Nobrega, verbonden aan de met Monta samenwerkende Stichting Straatvoetbal Nederland (SVBN) en J.C. van der Meij, algemeen directeur van gedaagde sub 2 en indirect bestuurder van gedaagde sub 3, met mr. Ellens. Vonnis (in beide zaken) is bepaald op heden.

2. De feiten

2.1. Lans is fotograaf en bestuurder en enig aandeelhouder van eiseres sub 2 (hierna: Lans B.V.)

2.2. Monta is (mede) opgericht ter exploitatie van het internationale straatvoetbalmerk "MONTA". De marketing rond dit merk wordt feitelijk verzorgd door New York Creatives World Wide B.V. (hierna: NYCW). Via de webshop van Monta wordt kleding met het merk MONTA verkocht.

2.3. BPC is houdster van de domeinnamen "montajuniors.com" en "montajuniors.nl", waaraan sinds 2010 een webshop is gekoppeld via welke producten uit de kinderkledinglijn genaamd MONTAJUNIORS worden verkocht.

2.4. Denim Dragon is op de website en in de onder 2.3 genoemde webshop van BPC vermeld als het hoofdkantoor verantwoordelijk voor aanbod, verkoop en distributie van producten uit de kinderkledinglijn MONTAJUNIORS.

2.5. Lans heeft in november 2006 en januari 2007 een tweetal fotoshoots gedaan ten behoeve van de promotie van MONTA op de website van Monta. Aan deze opdracht lag geen schriftelijke overeenkomst ten grondslag. Lans heeft destijds twee facturen (van elk € 2.749,-) voor de fotoshoots gestuurd naar NYCW. NYCW heeft deze facturen betaald.

514229 / KG ZA 12-445 HJ/MB
5 juni 2012

3

2.6. Tijdens de fotoshoots heeft Lans onder anderen de straatvoetballer Wasi gefotografeerd. Een van de gemaakte foto's is de onderstaande:



2.7. NYCW heeft aanvankelijk de facturen voor het hergebruik van (een aantal van) de foto's van Lans op de website van Monta (toegankelijk via www.montasoccer.com en www.montasoccer.nl) in de jaren 2008 en 2009 niet betaald. Daarover heeft Lans c.s. zowel NYCW als Monta aangeschreven. Nadat Lans c.s. beslag had gelegd, heeft Monta c.s. op 30 december 2009 een bedrag van € 6.283,20 aan Lans c.s. betaald.

2.8. Op 20 januari 2010 heeft Lans c.s. NYCW en Monta gedagvaard in een bodemprocedure bij de rechtbank te Haarlem en onder meer gevorderd:

- een verklaring voor recht dat NYCW en Monta door middel van het ongeoorloofde (her)gebruik van de foto's van Lans inbreukmakend en/of onrechtmatig heeft gehandeld jegens Lans c.s.;
- veroordeling van NYCW en Monta tot het staken en gestaakt houden van iedere inbreuk op de auteursrechten met betrekking tot de foto's van Lans c.s. en betaling van een bedrag van € 9.240,- en van de (volledige) proceskosten.

Voorts heeft Lans c.s. een aantal nevenvorderingen ingesteld waaronder de vordering tot opgave van het aantal inbreukmakende producten.

2.9. Bij vonnis van 25 mei 2011 heeft de rechtbank Haarlem Lans c.s. niet ontvankelijk verklaard in zijn vordering tegen NYCW. Aangaande de jegens Monta ingestelde vordering heeft de rechtbank Haarlem voor recht verklaard dat Monta door middel van het ongeoorloofde (her)gebruik van fotografische werken van Lans inbreukmakend heeft gehandeld jegens Lans c.s. Daarnaast is Monta veroordeeld tot het staken en gestaakt houden van iedere inbreuk op de auteursrechten van Lans c.s. met betrekking tot de fotografische werken, tot betaling aan Lans c.s. van een bedrag van € 6.283,20, alsmede tot een bedrag van € 897,06 aan beslagkosten en een

514229 / KG ZA 12-445 HJ/MB
5 juni 2012

4

bedrag van € 12.032,73 aan (volledige) proceskosten. Het vonnis van 25 mei 2011 bevat onder meer de volgende overwegingen:

“4.5. Tussen partijen is niet in geschil dat de door Lans (namens Monta) in opdracht van NY Creatives (NYCW, vzx.) gemaakte foto's langer zijn gebruikt dan partijen aanvankelijk op het oog hadden. Evenmin is in geschil dat de foto's nog altijd op de website van Monta zijn te zien (...)

4.6 Partijen hebben hun afspraken niet vooraf schriftelijk vastgelegd. (...) Wel kan aanknoping worden gezocht bij de door Lans c.s. verstuurde – en door NY Creatives zonder protest behouden en betaalde – facturen. (...)

*4.7. In de facturen is steeds het volgende opgenomen:
usage internet and prom material fashion fairs*

*area Europe
timeframe 1 year*

Naar het oordeel van de rechtbank kunnen deze onderdelen moeilijk anders worden begrepen dan dat de foto's mochten worden gebruikt op internet en als promotiemateriaal ten behoeve van modebeurzen, welk gebruik in beginsel is beperkt tot een gebruikperiode van één jaar. Aan dat oordeel draagt bij dat de foto's sinds 2007 als zodanig zijn gebruikt en dat zowel NY Creatives (zij het als onderdeel van de factuur voor het maken van de foto's) als Monta de door Lans c.s. bedongen vergoeding voor dat (her)gebruik hebben betaald. Hieruit volgt dat partijen de tussen hen tot stand gekomen overeenkomst hebben beschouwd als een beperkte licentie en daarnaar hebben gehandeld. De rechtbank zal hiervan dan ook eveneens uitgaan.

*4.8. Nu er sprake is van een (beperkte) licentie, en Monta de door Lans c.s. bedongen vergoeding voor het gebruik van de foto's in de jaren 2010 en 2011 niet heeft voldaan, is sprake van een onrechtmatige openbaarmaking en daarmee van een inbreuk op het auteursrecht van Lans c.s.
(...)*

4.13 Lans c.s. heeft zich daarnaast beroepen op inbreuk (...) op zijn persoonlijkheidsrechten doordat zijn naam als fotograaf niet is vermeld bij de openbaarmaking door Monta. Volgens NY Creatives c.s. heeft Lans echter nimmer aanspraak gemaakt op naamsvermelding, noch bezwaar gemaakt tegen openbaarmaking van de foto's zonder vermelding van zijn naam. Gezien deze houding van Lans c.s. mocht Monta er redelijkerwijs van uit gaan dat Lans c.s. (stilzwijgend) afstand van zijn recht op naamsvermelding had gedaan. De rechtbank volgt NY Creatives c.s. in dat verweer. Gesteld noch gebleken is dat Lans c.s. op enig moment tussen de eerste fotoshoot en het uitbrengen van de dagvaarding, welke periode een tijdsbestek van ruim 4 jaar beslaat, aanspraak heeft gemaakt op vermelding van zijn naam als fotograaf van de bewuste foto's op de website van Monta.”

2.10. Zowel Lans c.s. als Monta en NYCW hebben tegen het onder 2.9 genoemde vonnis beroep aangetekend, bij het gerechtshof te Amsterdam. Op 24 januari 2012 is in een proces-verbaal na comparitie van partijen in die procedure het volgende, voor zover hier van belang, vastgelegd:

514229 / KG ZA 12-445 HJ/MB
5 juni 2012

5

*“Partij New York Creatives (...) en Monta staan er voor in dat er met ingang van 7 februari 2012 ieder gebruik van de litigieuze foto's, zoals aan de orde in deze procedure, zal zijn gestaakt, zulks op straffe van verbeurte van een onmiddellijk opeisbare boete van € 50,- voor iedere dag dat hierop inbreuk wordt gemaakt.
2. Monta betaalt aan partij Lans een bedrag van € 11.000,- (= elfduizend euro),
(...)*

3. Partijen zijn door deze betaling over en weer jegens elkaar finaal gekweten ter zake van het gebruik van de foto's zoals dat in de onderhavige procedure aan de vordering ten grondslag is gelegd, alsmede het gebruik tot 7 februari 2012. Alle andere gebruik, zoals het eventuele gebruik van foto's ten behoeve van een logo, maakt geen onderdeel uit van de getroffen regeling en daarop heeft de finale kwijting dus geen betrekking. Partij Lans houdt zich wat dit betreft alle rechten uitdrukkelijk voor, met dien verstande dat partijen zullen pogen hieromtrent een regeling te treffen. Komen partijen niet tot een regeling dan zal partij Lans de mogelijkheid hebben om in incidenteel appel eventuele vorderingen in te stellen. Een en ander leidt daartoe dat partijen een definitieve regeling hebben getroffen wat betreft het principaal appel, dat niet zal worden ingesteld, en dat het incidenteel appel slechts betrekking zal hebben op eventueel ander gebruik zoals hiervoor genoemd. Het incidentele appel zal slechts tegen Monta worden ingesteld.”

2.11. Voor de (kinder)kledingcollecties van MONTAJUNIORS wordt het volgende logo gebruikt:



Dit logo komt ook voor op andere door Monta c.s. in omloop gebrachte producten, zoals tassen, ballen en een agenda, vrijwel steeds in combinatie met het (bij

514229 / KG ZA 12-445 HJ/MB
5 juni 2012

6

vorenstaand logo eveneens afgebeelde) beeldmerk van Monta in de vorm van een draak,

2.12. Bij brieven van 14 februari 2012 heeft de raadsman van Lans c.s. Monta c.s. gesommeerd om uiterlijk op 17 februari 2012 schriftelijk te bevestigen dat zij de inbreuk op de auteursrechten van Lans c.s., meer in het bijzonder het gebruiken van het onder 2.11 weergegeven logo, met onmiddellijke ingang zullen staken en gestaakt zullen houden. Voorts worden Monta c.s. in deze brief gesommeerd om uiterlijk 24 februari 2012 opgave te doen van (kort gezegd) alle producten waarop het logo voorkomt.

2.13. Onder de gedingstukken bevindt zich een e-mail van 14 maart 2012 van Rachel Cabenda, die als grafisch vormgeefster werkzaam was bij NYCW, gericht aan Lans. Daarin staat over het onder 2.11 weergegeven logo onder meer: *“In eerste instantie zou het een label/artwork worden voor de kinderlijn. De instructies waren om het NBA logo na te maken met een silhouette van een straatvoetballer. Voor het silhouette heb ik een foto van Wasi, genomen door Han, overgetrokken tot vector vorm. Deze vorm is uiteindelijk voor meer doeleinden gebruikt.”*

2.14. Na de onder 2.12 genoemde sommatie zijn partijen in onderhandeling getreden over een mogelijke schikking, maar zij hebben geen overeenstemming bereikt.

3. Het geschil

3.1. Lans c.s. vordert – samengevat – veroordeling van Monta c.s., op straffe van verbeurte van dwangsommen, tot het (doen) staken en gestaakt te (doen) houden: primair in de wereld, subsidiair in Europa, meer subsidiair in Nederland, iedere inbreuk op de auteursrechten van Lans c.s. met betrekking tot het fotomateriaal van Lans; meer in het bijzonder het staken en gestaakt houden van het (doen) verveelvoudigen, het (doen) openbaar maken en (doen) gebruiken op welke wijze dan ook van de onder 2.6 afgebeelde foto; Daarnaast heeft Lans c.s. een aantal nevenvorderingen ingesteld, zoals vermeld onder B tot en met D in het petitum van de dagvaarding, waaronder (kort gezegd) het doen van opgave van alle artikelen waarop het logo is gebruikt, de artikelen terug te halen ('recall') en deze aan Lans c.s. af te staan ter vernietiging daarvan. Voorts vordert Lans c.s. een voorschot van € 10.000,- op de aan Lans c.s. uit te keren schadevergoeding, alsmede veroordeling van Monta c.s. in de volledige proceskosten in de zin van artikel 1019h van het Wetboek van Burgerlijke Rechtsvordering (Rv), subsidiair in de forfaitaire proceskosten. Tenslotte vordert hij om de termijn als bedoeld in artikel 1019iRv voor het aanhangig maken van een bodemprocedure te bepalen op zes maanden vanaf de vonnisdatum.

514229 / KG ZA 12-445 HJ/MB
5 juni 2012

7

3.2. Lans c.s. heeft zijn vordering, samengevat, als volgt toegelicht. Lans is een gerenommeerde fotograaf. De in het geding zijnde foto's zijn oorspronkelijke scheppingen en dragen zijn persoonlijk stempel. De foto's zijn dus auteursrechtelijk beschermde werken. Lans c.s. heeft een beperkte licentie verstrekt aan Monta voor het gebruik van de tijdens de fotoshoots voor Monta gemaakte foto's, te weten voor marketing en promotie op de website van Monta en voor promotiemateriaal ten behoeve van modebeurzen in Europa. De licentie was beperkt tot een jaar en zou door Monta telkens een jaar (stilzwijgend) verlengd kunnen worden, tegen betaling van de jaarlijkse vergoeding. Monta is de foto's na 2007 blijven gebruiken, aanvankelijk zonder daarvoor te betalen. Uiteindelijk is dat alsnog gebeurd en heeft de rechtbank Haarlem in een bodemprocedure bij vonnis van 25 mei 2011 vastgesteld dat Monta de foto's niet langer mag gebruiken. Vervolgens heeft het nog een tijd geduurd voordat de foto's daadwerkelijk van de website werden gehaald en de betalingen aan Lans c.s. werden verricht. Lans heeft zelf op verzoek van Monta de website doorgenomen om te bekijken of al zijn fotomateriaal was verwijderd. Tijdens die controles is Lans gebleken dat Monta de foto's is blijven gebruiken en zelfs één van de foto's (de onder 2.6 afgebeelde) heeft gebruikt om een logo van te maken. Dit alles zonder toestemming en medeweten van Lans c.s. Dit gebruik is gebruik voor een geheel ander doel dan waarvoor destijds de licentie is verleend. In de procedure bij de rechtbank Haarlem en ook bij de totstandkoming van de regeling op de comparitie bij het gerechtshof is de kwestie rond het logo uitdrukkelijk buiten beschouwing gebleven. Door de foto te bewerken tot een logo en dat vervolgens te gebruiken op de (kinder-)kleding en andere artikelen, maken Monta c.s. zich schuldig aan veelevoudiging en openbaarmaking van een beschermd werk. Deze inbreuk dient onmiddellijk te worden gestaakt. Het gaat om een één-op-één overname van de foto: de ontwerpster heeft zelf verklaard de foto van Lans c.s. te hebben overgetrokken. Naast inbreuk op de auteursrechten van Lans c.s. is sprake van aantasting van de persoonlijkheidsrechten van Lans. De naam van Lans wordt niet vermeld bij het logo en het logo kan worden aangemerkt als een misvorming, verminking of andere aantasting van zijn werk. Verder handelen Monta c.s. onrechtmatig, door de foto willens en wetens verder te gebruiken voor commerciële doeleinden, terwijl de bodemprocedure bij het gerechtshof nog loopt. Het handelen van Monta kan onverminderd worden toegerekend aan haar licentienemers. Feitelijk zijn het immers BPC en Denim Dragon die de kledinglijn MONTAJUNIORS verkopen. Dat gebeurt wereldwijd, zodat de gevraagde verboden ook voor de hele wereld toegewezen moeten worden.

Nu sprake is van een auteursrechtinbreuk, dienen de volledige proceskosten te worden vergoed. Verder dient een voorschot op de schadevergoeding te worden betaald. Gelet op wat gebruikelijk is in de branche zou voor het gebruik in de jaren 2010, 2011 en 2012 een bedrag van € 30.000,- minimaal verschuldigd zijn. Het gevorderde voorschot van € 10.000,- is dus alleszins redelijk.

3.3. Monta c.s. voeren verweer, waarop hierna, voor zover van belang, nader wordt ingegaan.

514229 / KG ZA 12-445 HJ/MB
5 juni 2012

8

4. De beoordeling

4.1. Omdat in dit geval sprake is van een procedure waarin een voorlopige voorziening wordt gevorderd, zal de voorzieningenrechter artikel 127a lid 1 en lid 2 Rv - waarin is bepaald dat aan het niet tijdig betalen van het griffierecht consequenties worden verbonden - buiten beschouwing laten. Toepassing van deze bepaling zou immers, gelet op het belang van één of beide partijen bij de toegang tot de rechter, leiden tot een onbillijkheid van overwegende aard.

4.2. Monta c.s. hebben zich allereerst beroepen op nietigheid van de dagvaarding, aangezien Lans c.s. geen duidelijk onderscheid maakt tussen Lans en Lans B.V., terwijl Lans B.V. geen beroep kan doen op persoonlijkheidsrechten en voorts niet vast staat welke (intellectuele eigendoms-)rechten bij Lans en welke bij Lans B.V. berusten. Net als in de bodemprocedure, waarin Monta ditzelfde heeft betoogd, wordt dit verweer verworpen. Weliswaar kan aan Monta c.s. worden toegegeven dat een nadere toelichting terzake van de (overdracht van de) auteursrechten van (aan) Lans B.V. (voor zover daarvan sprake is) niet zou hebben misstaan, maar niet valt in te zien dat Lans c.s. niet zou hebben voldaan aan het bepaalde in artikel 111 lid 2 sub d Rv, waarin staat dat de dagvaarding de eis en de gronden daarvan dient te bevatten. Bovendien zijn Monta c.s. in het geding verschenen en zijn zij naar het oordeel van de voorzieningenrechter, voor zover aan de dagvaarding gebreken zouden kleven, in hun processuele belangen daardoor niet geschaad. Voor wat betreft de persoonlijkheidsrechten ten aanzien van de foto's kan uit de aard van die rechten worden aangenomen dat alleen Lans daarop een beroep kan doen.

4.3. De door Lans c.s. gevraagde voorzieningen kunnen in dit kort geding alleen worden toegewezen, indien voldoende aannemelijk is dat de rechter in een eventuele bodemprocedure de vorderingen zal toewijzen en van Lans c.s. niet kan worden gevergd de uitkomst van die bodemprocedure af te wachten.

4.4. Anders dan Monta c.s. hebben betoogd, wordt Lans c.s. geacht een voldoende spoedeisend belang te hebben bij de gevraagde voorzieningen. Weliswaar kan hij de vorderingen met betrekking tot het logo ook in het incidenteel appel in de bodemprocedure indienen (of heeft hij dat al gedaan), maar als sprake is van een voortdurende inbreuk op zijn auteursrechten, heeft hij in beginsel een spoedeisend belang bij het staken daarvan op zo kort mogelijke termijn. Lans c.s. heeft ook een spoedeisend belang bij de gevorderde schadevergoeding, te meer nu het hier gaat om het gebruik van een foto van een professioneel fotograaf die met het maken van fotografische werken in zijn levensonderhoud voorziet.

4.5. Geoordeeld wordt dat de onder 2.6 afgebeelde door Lans gemaakte foto een auteursrechtelijk beschermd werk is. Weliswaar hebben Monta c.s. in dit geding de vraag opgeworpen of Lans wel op creatieve wijze heeft bijgedragen aan de totstandkoming van die foto, maar dat de foto aangemerkt kan worden als een

514229 / KG ZA 12-445 HJ/MB
5 juni 2012

9

intellectuele schepping van Lans, waaraan diens vrije creatieve keuzen ten grondslag liggen en die zijn persoonlijk stempel draagt, hebben zij niet, althans niet op voldoende onderbouwde gronden, betwist. Ook in de bodemprocedure is ervan uitgegaan dat de foto een auteursrechtelijk beschermd werk is, althans is dit punt als zodanig geen geschilpunt geweest.

4.6. Voorts is van belang dat in de bodemprocedure is uitgemaakt dat Lans c.s. slechts toestemming aan Monta heeft gegeven voor het gebruik van zijn foto's voor een beperkte periode, en dat om die reden het verdere gebruik daarvan zonder instemming van Lans c.s. en zonder dat daarvoor een vergoeding wordt betaald, een inbreukmakende handeling is jegens Lans c.s. Dit zal eveneens tot uitgangspunt worden genomen.

4.7. Het geschil tussen partijen in dit kort geding spitst zich toe op het onder 2.11 weergegeven logo, dat Monta c.s. hoofdzakelijk gebruikt voor haar kinderkleding en daaraan verwante artikelen, zoals ballen en (school-)agenda's. Vast staat dat het voor dat logo gebruikte silhouet een bewerking is van een door Lans gemaakte foto. De ontwerper van het logo heeft met zoveel woorden verklaard dat zij het silhouet heeft overgetrokken van de onder 2.6 afgebeelde foto en Monta c.s. heeft dat niet betwist. Daarmee is sprake van een verveelvoudiging van het werk van Lans. Dat het logo ook als een nieuw werk met auteursrechtelijke bescherming zou kunnen worden aangemerkt, doet daar niet aan af. Ook een bewerking die zelf een oorspronkelijk karakter draagt kan een verveelvoudiging zijn van een ander werk, al zou de letterlijke tekst van artikel 13 Auteurswet (Aw) anders kunnen doen veronderstellen.

4.8. Aldus is sprake van verveelvoudiging van de foto van Lans c.s., waarvoor deze als auteursrechthebbende in beginsel zijn toestemming zou moeten verlenen. Niet in geschil is dat de foto deel uitmaakte van de aan Monta ter beschikking gestelde foto's uit de door Lans c.s. voor Monta gemaakte fotoshoots. Deze achtergrond van de zaak moet bij de beoordeling ervan niet uit het oog worden verloren. Evenmin is in geschil dat de opdracht voor de fotoshoots in vriendschappelijke sfeer tot stand is gekomen, zoals Lans c.s. ter zitting eigener beweging nog heeft verklaard, dat Lans c.s. daarvoor geen offerte heeft uitgebracht, dat geen voorwaarden vooraf zijn gesteld voor het gebruik en dat geen sprake is geweest van een formele vastlegging van de wijze en de duur van het gebruik.

4.9. Hoewel Lans c.s. en Monta inmiddels al geruime tijd met elkaar in een juridische strijd zijn verwickeld, wordt, in het licht van de onder 4.8 geschetste feiten en omstandigheden, niet aannemelijk geacht dat Lans c.s., als Monta daar destijds om had verzocht, geen toestemming zou hebben gegeven voor het gebruik van de in het geding zijnde foto voor het logo van Monta. Hij heeft daarvoor in dit geding ook geen specifieke gronden aangevoerd. Wel is zonder meer aannemelijk dat Lans aan toestemming voor het gebruik van zijn foto voor het vervaardigen van het logo de voorwaarde zou hebben verbonden dat daarvoor een vergoeding zou zijn

514229 / KG ZA 12-445 HJ/MB
5 juni 2012

10

betaald. Hetgeen Monta c.s. hebben aangevoerd is onvoldoende om tot een tegengestelde conclusie te komen. Dit betekent dat voorshands kan worden aangenomen dat het inbreukmakend, onrechtmatig karakter aan het gebruik zou komen te ontvallen, als aan Lans c.s. een passende vergoeding zou worden betaald.

4.10. Dat de persoonlijkheidsrechten van Lans door de bewerking van de foto zijn geschonden is niet aannemelijk geworden. Lans c.s. heeft niet nader toegelicht en/of gemotiveerd dat het logo een vermindering of andere aantasting van zijn werk betreft. Dat zou mogelijk anders kunnen zijn als de foto waarvan het silhouet is overgetrokken bij het publiek bekend was. Dat is echter voorshands niet komen vast te staan. Monta heeft immers verklaard zich niet te herinneren dat zij deze specifieke foto eerder op de website heeft gepubliceerd, en Lans heeft het tegendeel niet aannemelijk gemaakt. Aannemelijk is dat de foto de laatste jaren niet op enige website van Monta c.s. te zien geweest. Ook de omstandigheid dat de naam van Lans niet bij het logo is vermeld, kan Lans c.s. Monta c.s. niet tegenwerpen. Zoals in het vonnis van 25 mei 2011 is overwogen is gesteld noch gebleken dat Lans c.s. in een eerder stadium (voor het uitbrengen van de dagvaarding) aanspraak op vermelding van zijn naam heeft gemaakt bij de publicaties van foto's uit de fotoshoot op de website van Monta. Daar komt nog bij dat de naamsvermelding in het logo praktisch gezien niet haalbaar zou zijn, zoals Monta c.s. terecht heeft aangevoerd, aangezien het logo op kleding is aangebracht en het daarbij in een aantal gevallen, met name als het logo gestikt is, gaat om een klein logo (van enkele centimeters), waarbij het silhouet grofmazig is aangebracht.

4.11. Bij deze stand van zaken kunnen de verbodsvorderingen en de nevenvorderingen, die in de reeds aanhangig zijnde bodemprocedure nog aan de orde kunnen komen, niet worden toegewezen. Dit ligt anders ten aanzien van het door Lans c.s. gevorderde voorschot op de schadevergoeding, aangezien voorshands, op grond van het onder 4.9 overwogene, voldoende aannemelijk is dat de bodemrechter Monta zal veroordelen tot betaling daarvan en Lans c.s. daarbij een spoedeisend belang heeft. Voor wat betreft de hoogte daarvan wordt een bedrag van € 10.000,- redelijk geacht, omdat aannemelijk is dat de bodemrechter tenminste een bedrag van die omvang zal toewijzen. De veroordeling van dit geldbedrag zal alleen ten aanzien van Monta worden toegewezen en niet ten aanzien van BPC en Denim Dragon, aangezien deze geen partij waren bij de totstandkoming van de afspraken tussen Lans c.s. en Monta.

4.12. Het bedrag tot voldoening waarvan Monta zal worden veroordeeld, geldt als voorschot op en ter nadere verrekening met hetgeen zij ten gronde zal blijken verschuldigd te zijn.

4.13. In de uitkomst van dit geding wordt aanleiding gezien om de proceskosten tussen partijen te compenseren, zoals hierna vermeld.

514229 / KG ZA 12-445 HJ/MB
5 juni 2012

11

4.14. Nu de procedure waarin de eis in de hoofdzaak kan worden ingesteld reeds aanhangig is, zal de voorzieningenrechter geen termijn als bedoeld in artikel 1019i Rv bepalen.

5. De beslissing

De voorzieningenrechter

- 5.1. veroordeelt Monta tot voldoening aan Lans c.s. van een bedrag van € 10.000,- (tienduizend euro);
- 5.2. verklaart dit vonnis tot zover uitvoerbaar bij voorraad;
- 5.3. compenseert de proceskosten aldus, dat iedere partij de eigen kosten draagt;
- 5.4. wijst het meer of anders gevorderde af.

Dit vonnis is gewezen door mr. R.H.C. Jongeneel en in het openbaar uitgesproken in tegenwoordigheid van de griffier mr. M. Balk op 5 juni 2012.



UITGEGEVEN VOOR GROESSE
De griffier van de
Rechtbank Amsterdam

type: MB

coll: 