

vonnis

RECHTBANK 's-GRAVENHAGE

Sector civiel recht

zaaknummer / rolnummer: 333325 / HA ZA 09-956

Vonnis in het incident van 24 juni 2009

in de zaak van

de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid
CHOO LI FASHION B.V.,
gevestigd te Son, gemeente Son en Breugel,
eiseres in conventie,
verweerster in (voorwaardelijke) reconventie en in het incident,
advocaat: mr. W.P. den Hertog te 's-Gravenhage,

tegen

1. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid
BLACK HOLE RECORDINGS B.V.,
gevestigd te Breda,
gedaagde in conventie,
eiseres in (voorwaardelijke) reconventie en in het incident,
advocaat: mr. J.H.M. den Otter te Goirle,
2. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid
WHACKYTAG B.V.,
gevestigd te Amsterdam,
gedaagde in conventie,
advocaat: mr. J.J. Braat te Amsterdam,

alsmede tegen

3. **A**,
wonende te X,
4. **B**,
wonende te Y,
5. de vennootschap onder firma
DO BUY,
kantoorhoudende te Roelofarendsveen, gemeente Kaag en Braassem,
6. **C**,
wonende te Z,
7. **D**,
wonende te Z,
gedaagden in conventie,
niet verschenen.

Eiseres zal hierna worden aangeduid als Chooli Fashion. Gedaagden tezamen zullen worden aangeduid als [gedaagden]. Gedaagden in conventie sub 1 en sub 2 zullen worden aangeduid

als Black Hole Recordings respectievelijk Whackytag. De zaak is voor Chooli Fashion in behandeling bij mr. M.J. Heerma van Voss, advocaat te Amsterdam, voor Black Hole Recordings door voornoemde mr. J.H.M. Otter, advocaat te Goirle en voor Whackytag door mr. J.J. Braat, advocaat te Amsterdam.

1. De procedure

- 1.1. Het verloop van de procedure blijkt uit:
 - de dagvaardingen van 10 maart 2009;
 - de producties 1 tot en met 23 van Chooli Fashion;
 - de incidentele conclusie tot oproeping in vrijwaring, tevens houdende conclusie van antwoord in conventie en (voorwaardelijke) eis in reconventie en akte verval beslag en verklaring ex artikel 1019i lid 1 Rv van Black Hole Recordings;
 - de conclusie van antwoord in het vrijwaringsincident van Chooli Fashion.
- 1.2. Ten slotte is vonnis bepaald in het incident.

2. Vorderingen en grondslagen in de hoofdzaak

- 2.1. Chooli Fashion vordert in de hoofdzaak in conventie, zakelijk weergegeven, dat de rechtbank bij vonnis, uitvoerbaar bij voorraad, voor recht verklaart dat [gedaagden] inbreuk hebben gemaakt op de aan Chooli Fashion toekomende auteursrechten op ontwerpen van kleding, van de opdrukken, de *innerprints* en de *hangtags*. Chooli Fashion vordert daarenboven dat de rechtbank [gedaagden] hoofdelijk gebiedt met onmiddellijke ingang iedere inbreuk op de aan Chooli Fashion toekomende auteursrechten te staken en gestaakt te houden en om informatie met betrekking tot de inbreuk op de auteursrechten van Chooli Fashion te verstrekken, versterkt met een dwangsom. Chooli Fashion verzoekt de rechtbank voorwaardelijk om inzage in de in conservatoir bewijsbeslag genomen bescheiden, vordert van Whackytag betaling van een bedrag van €33.002,80 uit hoofde van de door deze gedaagde jegens Chooli Fashion op zich genomen verbintenis en vordert van Gedaagden schadevergoeding dan wel winstafdracht, vergoeding van de door Chooli Fashion geleden schade wegens waardevermindering van haar auteursrecht, vergoeding van de kosten ter vaststelling van de schade en aansprakelijkheid, vergoeding van de immateriële schade van Chooli Fashion en ten slotte veroordeling van [gedaagden] in de kosten van de procedure, te begroten overeenkomstig het bepaalde in artikel 1019h Rv.
- 2.2. Ter onderbouwing van haar vorderingen stelt Chooli Fashion dat Whackytag toerekenbaar is tekortgeschoten in de nakoming van haar verplichtingen jegens Chooli Fashion en dat [gedaagden] inbreuk hebben gemaakt op haar auteursrechten op ontwerpen van kleding, van de opdrukken, de *innerprints* en de *hangtags*.

3. De incidentele vordering

- 3.1. Bij incidentele conclusie vordert Black Hole Recordings vóór alle weren dat de rechtbank haar zal toestaan de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid Whackytag B.V., gevestigd te Amsterdam en kantoorhoudende aan de C. van Eesterenlaan 19 te (1019 JK) Amsterdam, in vrijwaring op te roepen. Black Hole Recordings heeft daartoe een e-mailbericht van 7 juli 2008 overgelegd, waarin Whackytag bevestigt dat 'Black Hole Recordings (...) op geen enkele wijze aansprakelijk [kan] worden gehouden voor schade die voortvloeit uit de discussie tussen Whackytag en Chooli Fashion Industry en dat Whackytag Black Hole Recordings (...) zal vrijwaren voor alle eventuele claims'. Black Hole Recordings stelt daarenboven dat Whackytag jegens haar toerekenbaar is tekortgeschoten in de deugdelijke nakoming van de op Whackytag rustende verplichtingen dan wel dat Whackytag anderszins onrechtmatig jegens Black Hole Recordings heeft gehandeld.
- 3.2. Chooli Fashion refereert zich aan het oordeel van de rechtbank.

4. De beoordeling in het incident

- 4.1. Een vordering tot oproeping van een derde in vrijwaring is in beginsel toewijsbaar, indien voldoende gemotiveerd en concreet wordt gesteld dat men krachtens een rechtsverhouding met die derde recht en belang heeft om de nadelige gevolgen van een ongunstige afloop van de hoofdzaak geheel of gedeeltelijk op deze derde te verhalen. Ofschoon Black Hole Recordings onvoldoende gemotiveerd en concreet het bestaan van zo een rechtsverhouding heeft gesteld, valt gelet op de door Black Hole Recordings overgelegde vrijwaringsverklaring van Whackytag niet uit te sluiten dat zij, indien de beslissing in de hoofdzaak voor haar nadelig zal uitvallen, verhaal heeft op Whackytag. De rechtbank zal de incidentele vordering derhalve toewijzen.
- 4.2. Gelet op de in de hoofdzaak gevorderde proceskostenveroordeling overeenkomstig artikel 1019h Rv zal de rechtbank de beslissing omtrent de kosten in het voegingsincident aanhouden.

5. De beslissing

De rechtbank:

in het incident

- 5.1. staat toe dat Whackytag door Black Hole Recordings wordt gedagvaard tegen de terechtzitting van **woensdag 5 augustus 2009**;
- 5.2. houdt de beslissing omtrent de proceskosten aan;

in de hoofdzaak

in conventie en in reconventie

- 5.3. verwijst de hoofdzaak naar de rolzitting van **woensdag 5 augustus 2009** voor het nemen van een conclusie van antwoord aan de zijde van Whackytag;
- 5.4. houdt elke verdere beslissing aan.

Dit vonnis is gewezen door mr. R. Kalden en bij ontstentenis van mr. R. Kalden in het openbaar uitgesproken door mr. G.R.B. van Peurseem op 24 juni 2009 in aanwezigheid van de griffier mr. R.J. van Doornmalen.