

vonnis

RECHTBANK BREDA

Sector civiel recht

zaaknummer / rolnummer: 217223 / HA ZA 10-594

Vonnis van 5 januari 2011

in de zaak van

1. de vennootschap naar buitenlands recht
MICHAEL MILLER FABRICS LLC,
gevestigd te New York, Verenigde Staten van Amerika,
2. ^Y
wonende te _____, Illinois, Verenigde Staten van Amerika,
3. ^H
wonende te _____, Verenigde Staten van Amerika,
eiseressen,
advocaat mr. R.M. van Rompaey,

tegen

de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid
NOOTEBOOM TEXTIEL BV,
gevestigd te Tilburg,
gedaagde,
advocaat mr. L.E.J. Jonker.

Partijen zullen hierna ook Michael Miller Fabrics LLC c.s. en Nootboom Textiel BV genoemd worden.

1. De procedure

- 1.1. Het verloop van de procedure blijkt uit:
 - de dagvaarding, met producties,
 - de akte van depot van 31 maart 2010 met nummer 23/10, waarin is vermeld dat Michael Miller Fabrics LLC c.s. heeft gedeponereerd meerdere textielsamples van Michael Miller Fabrics LLC c.s. en van Nootboom Textiel BV;
 - de akte van Michael Miller Fabrics LLC c.s. houdende kostenspecificatie;
 - de conclusie van antwoord, met producties,
 - de conclusie van repliek, met producties,
 - de conclusie van dupliek, met producties,
 - de akte van Michael Miller Fabrics LLC c.s. houdende kostenspecificatie.

- 1.2. Ten slotte is vonnis bepaald.

2. Het geschil

2.1. Michael Miller Fabrics LLC c.s. vordert bij vonnis, uitvoerbaar bij voorraad:

Primair:

1. te verklaren voor recht dat Nootboom Textiel BV inbreuk maakt op de auteursrechten van Michael Miller Fabrics LLC c.s. door de in de dagvaarding beschreven designs te verveelvoudigen en/of openbaar te maken, al dan niet in gewijzigde vorm;

2. Nootboom Textiel BV te gebieden -samengevat- onmiddellijk het inbreukmakende handelen te staken en gestaakt te houden;

Subsidiar:

3. Nootboom Textiel BV te gebieden om onmiddellijk ieder onrechtmatig handelen jegens Michael Miller Fabrics LLC c.s. bestaande uit het slaafse nabootsen en in het verkeer brengen van de in de dagvaarding beschreven designs te staken en gestaakt te houden;

Zowel primair als subsidiar:

4. Nootboom Textiel BV te gebieden aan de advocaat van Michael Miller Fabrics LLC c.s. -samengevat- te doen toekomen een schriftelijke door een onafhankelijke registeraccountant gewaarmerkte opgave van:

a. door, namens of voor Nootboom Textiel BV geproduceerde inbreukmakende zaken,

b. afnemers en de verkochte inbreukmakende zaken,

c. de aanwezige voorraad inbreukmakende zaken en de locatie daarvan,

d. de met de inbreukmakende zaken behaalde omzet en winst;

5. Nootboom Textiel BV te gebieden -samengevat- de gehele voorraad inbreukmakende zaken ongeschonden op haar kosten aan Michael Miller Fabrics LLC c.s. te zenden;

6. te verklaren voor recht dat Nootboom Textiel BV aansprakelijk is voor de door Michael Miller Fabrics LLC c.s. geleden en nog te lijden schade als gevolg van de auteursinbreuk althans onrechtmatige handelwijze door Nootboom Textiel BV;

7. Nootboom Textiel BV te veroordelen tot schadevergoeding nader op te maken bij staat en te vereffenen volgens de wet;

8. Nootboom Textiel BV te veroordelen tot betaling van een dwangsom van € 10.000,00 voor ieder dag dat zij in gebreke blijft aan de op grond van het onder 2, 3 en/of 4 gevorderde te geven bevelen te voldoen;

9. Nootboom Textiel BV te veroordelen in de proceskosten.

2.2. Nootboom Textiel BV heeft verweer gevoerd.

3. De beoordeling

3.1. Voor de rechtbank staan in deze procedure de volgende feiten tussen partijen vast. Michael Miller Fabrics LLC is een in 1999 in New York opgerichte onderneming, met hoofdkantoor in New York en verkooppunten in meer dan 40 landen wereldwijd. Zij ontwerpt, produceert en distribueert textiel- en stoffendesigns. Michael Miller Fabrics LLC levert de designs hoofdzakelijk aan stoffen(groot)handels en aan ondernemingen die de stoffen verwerken. Naast de eigen ontwerpen produceert en distribueert Michael Miller Fabrics LLC verschillende designs van andere ontwerpers zoals van eiseressen sub 2 en 3 (hierna: Y en H). Michael Miller Fabrics LLC heeft met Y en H een licentieovereenkomst.

3.2. Nootboom Textiel BV is in 1996 opgericht. Het bedrijf is een voortzetting van een meer dan 150 jaar oud familiebedrijf. Zij houdt zich bezig met de verwerking van en de bemiddeling en handel in textiel- en aanverwante artikelen en het vertegenwoordigen van binnenlandse en buitenlandse fabrikanten en handelsondernemingen op dit gebied, alles in de ruimste zin. Zij produceert zelf geen stoffen meer maar koopt stoffen bij diverse leveranciers in, doorgaans in het buitenland. Nootboom Textiel BV verkoopt stoffen en designs onder meer via de websites www.destoffenkraam.nl en www.delapjesschuur.nl.

3.3 In april 2009 werd H door een zakenrelatie geattendeerd op de zomereditie van Ottobre Magazine, een blad gespecialiseerd in kinder- en jongerenmode, dat in de Scandinavische landen en in Duitsland, Zwitserland Oostenrijk, en de Benelux wordt uitgegeven, in verband met daarin weergegeven designs. Navraag door Henderson leerde dat deze designs tot de collectie van Nootboom Textiel BV behoorden. Bij brief van 24 juli 2009 heeft de gemachtigde van Michael Miller Fabrics LLC Nootboom Textiel BV aangeschreven en daarbij verweten inbreuk te maken op het ontwerp "Trio Dancers CX 3280 van Michael Miller Fabrics LLC. Daarbij heeft Michael Miller Fabrics LLC een aantal sommaties verricht. Bij brief van 7 augustus 2009 heeft Nootboom Textiel BV om nadere onderbouwing van de beweerdelijke inbreuk gevraagd en aangegeven het ontwerp niet meer in voorraad te hebben en het ook niet meer te zullen kopen en/of verhandelen. In oktober 2009 is Nootboom Textiel BV namens Michael Miller Fabrics LLC benaderd in verband met een beweerdelijke inbreuk op het ontwerp c(X)3235. Desgevraagd heeft Nootboom Textiel BV informatie verstrekt over verkochte aantallen en herkomst van die ontwerpen. Bij brief van 7 januari 2010 heeft de raadsman van Michael Miller Fabrics LLC c.s. Nootboom Textiel BV aangeschreven, onder meer als volgt: "Mr. Onderdelinden heeft u namens MMF eerder aangeschreven terzake de door u gepleegde inbreuk op de auteursrechten van MMF met betrekking tot de designs met typenummer C3235 en CX3280. U heeft de inbreuk erkend en meegedeeld dat u de inbreukmakende designs als onderdeel van een bulkpartij had betrokken bij een Chinese onderneming. U wekte daarbij de indruk dat het een incidentele inbreuk betrof, die uitsluitend betrekking had op de eerder genoemde designs. Niets blijkt echter minder waar. (...) Inmiddels heeft mijn cliënte tot haar verbazing vastgesteld dat u stelselmatig alsook seriematig inbreuk maakt op een veelheid aan verschillende designs waarop MMF rechthebbende is, alsook op designs van licentiegevers van MMF, die MMF exclusief voert (...)". De raadsman van Michael Miller Fabrics LLC c.s. heeft daarbij diverse sommaties verricht. Tot een minnelijke regeling is het niet gekomen.

3.4. Michael Miller Fabrics LLC c.s. heeft aan haar vorderingen ten grondslag gelegd dat Nootboom Textiel BV inbreuk maakt op haar auteursrechten op de in de dagvaarding beschreven en afgebeelde werken, althans onrechtmatig handelt. Het betreft volgens Michael Miller Fabrics LLC c.s. de volgende designs van:

- Michael Miller Fabrics LLC: Trio Dancers, C3235, CX3235 (C. Hybrid), weergegeven achter productie 1 bij dagvaarding,
- Y: serie Flower Stripes, serie Flora, serie Mod Dots, serie Mod Blooms, weergegeven achter productie 6 bij dagvaarding,
- H: serie Dahlia, serie Henna, serie Medaillion Bloom, serie Fall, weergegeven achter productie 6 bij dagvaarding.

3.5. De rechtbank in Breda is bevoegd te beslissen op de vorderingen van Michael Miller Fabrics LLC c.s. omdat de beweerdelijke inbreuk mede in het arrondissement Breda

plaatsvindt en Nootboom Textiel BV in dit arrondissement is gevestigd. Waar de Verenigde Staten van Amerika en Nederland aangesloten zijn bij de Berner Conventie, en het om beweerdelijk inbreukmakend handelen in Nederland gaat, kan Michael Miller Fabrics LLC c.s. zich op bescherming naar Nederlands auteursrecht beroepen. De vorderingen worden aldus naar Nederlands recht beoordeeld.

3.6. De rechtbank beoordeelt het beroep van Michael Miller Fabrics LLC c.s. op auteursrechtelijke bescherming op grond van artikel 10 van de Auteurswet als volgt. Michael Miller Fabrics LLC c.s. heeft gesteld dat zij de maker is van de onder 3.4. weergegeven designs. Ter motivering van die stelling heeft zij gewezen op de websites van Michael Miller LLC, van H 1 van Y waarvan zij afdrucken in het geding heeft gebracht. Daarin worden zij openlijk vermeld als ontwerpers van de daar weergegeven designs, waaronder alle onder 3.4. weergegeven designs. Daarnaast heeft Michael Miller Fabrics LLC c.s. afdrucken in het geding gebracht van websites van derden waarin Michael Miller LLC, H en Y worden genoemd als ontwerpers en waarin een deel van de onder 3.4. weergegeven designs is te zien. Daarmee heeft Michael Miller Fabrics LLC c.s. naar het oordeel van de rechtbank aannemelijk gemaakt dat zij als maker van de meergenoemde designs is aan te merken en niet een ander partij. Nootboom Textiel BV heeft niet gesteld dat de desbetreffende designs door een bij name genoemde derde zijn gemaakt, maar slechts betwist dat Michael Miller Fabrics LLC c.s. de maker is van de onder 3.4. weergegeven designs. Gelet op de onderbouwing van de stelling van Michael Miller Fabrics LLC c.s. heeft Nootboom Textiel BV haar verweer onvoldoende gemotiveerd. Dat betekent dat als vaststaand wordt aangenomen dat Michael Miller Fabrics LLC c.s. maker is van de designs. Bewijslevering op dit punt is dan niet aan de orde.

3.7. Nootboom Textiel BV heeft als verweer gevoerd dat Michael Miller Fabrics LLC c.s. niet heeft toegelicht op welke datum de in geding zijnde designs op de markt zijn gebracht en dat zij bij gebreke van die toelichting het standpunt huldigt dat de gewraakte designs eerder op de markt waren dan die van Michael Miller Fabrics LLC c.s. Voor zover Nootboom Textiel BV daarnaast ook heeft gesteld dat door haar op overgelegde producties afgebeelde designs van derden, dus niet de gewraakte designs, eerder op de markt zijn gebracht dan die van Michael Miller Fabrics LLC c.s., geldt dat die stelling niet in de weg staat aan de auteursrechtelijke claim van Michael Miller Fabrics LLC c.s. Immers, honorering van die stelling zou pas relevant zijn indien Nootboom Textiel BV tevens gemotiveerd zou hebben gesteld dat de designs van Michael Miller Fabrics LLC c.s. zijn ontleend aan die beweerdelijk eerder in de openbaarheid gebrachte designs. Dat heeft zij echter niet gedaan. Ze vertonen naar het oordeel van de rechtbank in ieder geval geen evidente overeenstemming. Dan heeft te gelden dat ook al zouden die designs eerder in de openbaarheid zijn gebracht, dat gegeven niet in de weg staat aan de mogelijkheid dat de designs van Michael Miller Fabrics LLC c.s. een werk in auteursrechtelijke zin zijn. De stelling van Nootboom Textiel BV dat de gewraakte designs eerder op de markt zijn gebracht dan die van Michael Miller Fabrics LLC c.s. wordt ook verworpen. De hierboven reeds genoemde door Michael Miller Fabrics LLC c.s. overgelegde producties, waarin de designs van Michael Miller Fabrics LLC c.s. zijn te zien, vermelden, zo heeft zij gesteld, data waarop de designs in de openbaarheid waren. Op de stukken betreffende Y is vermeld van welke data de op de website weergegeven items zijn en op de stukken betreffende H is vermeld van welke datum de websiteprint is. Wat betreft de designs van Michael Miller LLC geldt dat op registratiestukken het jaar 2007 is vermeld. Waar de gewraakte designs, gelet op de weergave daarvan in de dagvaarding grote

gelijkenis vertonen met de designs van Michael Miller Fabrics LLC c.s. en om die reden op Nootboom Textiel BV de plicht rust feiten te stellen die tot het oordeel zouden kunnen leiden dat van ontlening geen sprake is vanwege anterioriteit van de gewraakte designs, kon Nootboom Textiel BV niet volstaan met de niet nader toegelichte stelling dat de gewraakte designs eerder op de markt waren. Zij had ten minste data dienen te noemen. Dat heeft ze niet gedaan, zodat haar stelling behoort te worden verworpen.

3.8. Een van de kernvragen in dit geding is of de onder 3.4. weergegeven designs van Michael Miller Fabrics LLC c.s. - al dan niet ten dele - als werk in de zin van de Auteurswet zijn aan te merken en aldus bescherming genieten. Hiervoor is vereist dat het werk 'een eigen, oorspronkelijk karakter bezit en het persoonlijk stempel van de maker draagt'. De rechtbank is met Nootboom Textiel BV van oordeel dat indien ten aanzien van de designs sprake zou zijn van slechts een logische combinatie van gangbare elementen of het enkele toepassen van een reeds bestaande stijl, de designs van Michael Miller Fabrics LLC c.s. niet als werk zouden zijn aan te merken. Nootboom Textiel BV heeft gesteld dat daarvan sprake is en dat de designs van Michael Miller Fabrics LLC c.s. niet het resultaat zijn van creatieve keuzes van de maker.

3.9. De rechtbank heeft hiervóór al geoordeeld dat ten aanzien van de door Nootboom Textiel BV in het geding gebrachte voorbeelden van designs, bij gebreke van een concrete aanduiding van het tijdstip waarop die in de openbaarheid zijn gebracht, niet kan worden vastgesteld dat die designs al eerder dan de onder 3.4. weergegeven designs van Michael Miller Fabrics LLC c.s. openbaar zijn gemaakt. Voorts geldt het volgende. Voor alle designs, te weten Trio Dancers C3235, CX3235 (C. Hybrid), weergegeven achter productie 1 bij dagvaarding, serie Flower Stripes, serie Flora, serie Mod Dots, serie Mod Blooms, weergegeven achter productie 6 bij dagvaarding en serie Dahlia, serie Henna, serie Medaillion Bloom, serie Fall, weergegeven achter productie 6 bij dagvaarding, geldt dat de makers voor de designs gangbare vormen als uitgangspunt hebben genomen. Het gaat dan om dansers, blokvormen, bloemvormen, paisleyvormen en ronde vormen. Willen de designs als werk in de zin van de auteurswet kunnen worden aangemerkt, dan moet geoordeeld kunnen worden dat het werk het resultaat is van enige scheppende activiteit, dus van creatieve keuzes van de maker, hoe gering dan ook. Als ondergrens geldt daarbij dat geen sprake mag zijn van vormgeving die zo banaal of triviaal is, dat daarachter geen creatieve arbeid van welke aard ook valt aan te wijzen.

3.10. De rechtbank is met Michael Miller Fabrics LLC c.s. van oordeel dat aan de vereiste voorwaarden is voldaan. Voor alle designs geldt dat geen sprake is van louter banale of triviale vormgeving. De wijze waarop Michael Miller Fabrics LLC c.s. met de gangbare vormen als uitgangspunt tot hun designs zijn gekomen vergt creatieve keuzes op het gebied van vormgeving, detaillering en kleurstelling. De designs dragen door die creatieve keuzes ten aanzien van vormgeving, detaillering en kleurstelling in onderling verband en samenhang bezien het persoonlijk stempel van de maker en zijn op deze wijze aan te merken als werk in de zin van de Auteurswet. Het is de rechtbank voorts niet aannemelijk geworden dat sprake is van ontlening. Als de door Nootboom Textiel BV in het geding gebrachte voorbeelden van designs van derden al eerder in het openbaar zouden zijn gebracht geldt dat die designs met de designs slechts gemeenschappelijk hebben de gangbare vormen die Michael Miller Fabrics LLC c.s. als uitgangspunt heeft genomen. Dat die overgelegde designs auteursrechtelijk beschermde werken zouden behelzen heeft Nootboom Textiel BV niet, althans onvoldoende gemotiveerd gesteld. Evenmin is bij

gebreke van een deugdelijke toelichting aannemelijk geworden dat Michael Miller Fabrics LLC c.s. beschermde werken van derden in haar designs heeft overgenomen, zodat van ontlening dan niet kan worden gesproken.

3.11. De vraag vervolgens of Nootboom Textiel BV inbreuk heeft gemaakt op de auteursrechten van Michael Miller Fabrics LLC c.s., beantwoordt de rechtbank als volgt. Waar de designs van Nootboom Textiel BV grote gelijkenis vertonen met de auteursrechtelijk beschermde werken van Michael Miller Fabrics LLC c.s., rust de bewijslast van feiten en omstandigheden, waaruit blijkt dat zij geen inbreuk op het auteursrecht van Michael Miller Fabrics LLC c.s. pleegt, op Nootboom Textiel BV. De rechtbank heeft onder 3.7. reeds geoordeeld dat Nootboom Textiel BV niet heeft aangetoond dat zij haar designs eerder heeft ontworpen en in de openbaarheid heeft gebracht dan die van Michael Miller Fabrics LLC c.s. Per design van Michael Miller Fabrics LLC c.s. zal de rechtbank nu op grond van de gedeponeerde stukken beoordelen of het vermoeden dat van ontlening sprake is door Nootboom Textiel BV wordt weerlegd. Bij de beoordeling is van belang dat de designs auteursrechtelijk beschermde werken bevatten voor zover het de vormgeving, detaillering en kleurstelling in onderling verband en samenhang betreft. Er is alleen sprake van inbreuk op het auteursrecht voor zover in de designs van Nootboom Textiel BV het auteursrechtelijk beschermde werk van een design van Michael Miller Fabrics LLC c.s. is overgenomen. Waar dansers, blokvormen, bloemvormen, paisleyvormen en ronde vormen op stoffendesigns op allerlei mogelijke wijzen voorkomen en kunnen voorkomen, dient de totaalindruk op alle aspecten, te weten vormgeving, detaillering en kleurstelling, overeenstemmend te zijn wil sprake zijn van ontlening. Een afwijking op een van die aspecten kan dan ook leiden tot het oordeel dat van ontlening geen sprake is.

3.12. Ten aanzien van de ontwerpen van Michael Miller Fabrics LLC c.s. geldt dat Nootboom Textiel BV heeft aangegeven dat ze zich refereert aan het oordeel van de rechtbank, voor zover ze geen concrete toelichting ten aanzien van een design heeft gegeven.

3.12.1. Wat betreft de ontwerpen van Michael Miller Fabrics LLC, te weten Trio Dancers, C3235 en CX3235 (C. Hybrid), weergegeven achter productie 1 bij dagvaarding, geldt dat waar Nootboom Textiel BV geen toelichting heeft gegeven en de rechtbank de stelling van Michael Miller Fabrics LLC c.s. dat hier sprake is van ontlening gelet op de overeenstemming ten aanzien van de beschermde aspecten vormgeving, detaillering en kleurstelling niet ongegrond voorkomt, sprake is van ontlening.

3.12.2. Ten aanzien van de ontwerpen van Henderson heeft Nootboom Textiel BV ten dele een concrete feitelijke toelichting gegeven. Wat betreft de serie Dahlia stelt Nootboom Textiel BV dat het hart van de bloemen van het Dahlia design meer gedetailleerd is uitgewerkt dan in het design van Nootboom Textiel BV. De rechtbank is van oordeel dat in het design van Nootboom Textiel BV zoveel van de vormgeving, detaillering en kleurstelling van de Dahlia is overgenomen, dat een geringere detaillering van het hart van de bloem onvoldoende afwijking geeft om te kunnen oordelen dat van ontlening geen sprake is. Wat betreft de serie Henna stelt Nootboom Textiel BV dat het design van Nootboom Textiel BV in de bladeren geen stipjes in de kleur van de achtergrond heeft. De rechtbank is van oordeel dat in het design van Nootboom Textiel BV zoveel van de vormgeving, detaillering en kleurstelling van de Henna is overgenomen, dat een geringere detaillering in

de bladeren onvoldoende afwijking geeft om te kunnen oordelen dat van ontlening geen sprake is. Wat betreft de serie Medaillon Bloom geldt dat waar Nootboom Textiel BV geen toelichting heeft gegeven en de rechtbank de stelling van Michael Miller Fabrics LLC c.s. dat hier sprake is van ontlening gelet op de overeenstemming ten aanzien van de beschermde aspecten vormgeving, detaillering en kleurstelling niet ongegrond voorkomt, sprake is van ontlening. Wat betreft de serie Fall heeft Nootboom Textiel BV gesteld dat de krul van de Paisleyvorm bij het design van Henderson veel duidelijker gekruld is dan bij het designs van Nootboom Textiel BV. De rechtbank is van oordeel dat in het design van Nootboom Textiel BV zoveel van de vormgeving, detaillering en kleurstelling van de Fall is overgenomen, dat een iets sterkere krul onvoldoende afwijking geeft om te kunnen oordelen dat van ontlening geen sprake is.

3.12.3. Ten aanzien van de ontwerpen van Y heeft Nootboom Textiel BV een concrete toelichting gegeven. Wat betreft de serie Flowery Stripes heeft Nootboom Textiel BV gesteld dat de bloemen in het design van Nootboom Textiel BV afwijkend zijn qua kleur, aantal bloembladeren en vorm van de bloembladeren. De rechtbank is met Nootboom Textiel BV van oordeel dat de vormgeving, detaillering en kleurstelling van haar design zoveel afwijkt van de Flowery Stripes dat niet gesproken kan worden van het overnemen van een auteursrechtelijk beschermd werk. Van ontlening is geen sprake. Met dezelfde motivering oordeelt de rechtbank dat evenmin sprake is van slaafse nabootsing. Wat betreft de serie Flora heeft Nootboom Textiel BV gesteld dat de harten van de bloemen en de blaadjes van het design van Nootboom Textiel BV veel meer stippen bevatten dan de Flora. De rechtbank is van oordeel dat in het design van Nootboom Textiel BV zoveel van de vormgeving, detaillering en kleurstelling van de Flora is overgenomen, dat een groter aantal stippen onvoldoende afwijking geeft om te kunnen oordelen dat van ontlening geen sprake is. Wat betreft de serie Mod Dots heeft Nootboom Textiel BV gesteld dat het Mod Dots designs cirkels met ruitjes bevat en dat het designs van Nootboom Textiel BV cirkels met streepjes bevat. Voorts bevatten de harten van het ontwerp van Nootboom Textiel BV veel meer stippen dan dat van Y; en tot slot heeft Nootboom Textiel BV in haar ontwerp een paisleyvorm gebruikt waar Y, een blaadje heeft gebruikt. De rechtbank stelt vast dat de kleuren en de grootte van de Dots in het ontwerp van Nootboom Textiel BV dezelfde zijn als die in het ontwerp van Y. Ook de volgorde waarin Y die kleuren van boven naar beneden gezien heeft toegepast is in beide designs hetzelfde. Zelfs de volgorde van de in de Dots geplaatste figuren en de afwisseling in Dots zonder figuur is in beide designs hetzelfde. Doordat zoveel van het auteursrechtelijk beschermde werk is overgenomen nemen de door Nootboom Textiel BV geschetste afwijkingen het beeld van een overeenstemmende totaalindruk niet weg. Er is derhalve onvoldoende afwijking in het design van Nootboom Textiel BV om te kunnen oordelen dat van ontlening geen sprake is. Wat betreft de Mod Blooms heeft Nootboom Textiel BV gesteld dat de stelen in het design van Nootboom Textiel BV schuin lopen en die in het design van Y recht. Voorts heeft Nootboom Textiel BV gewezen op het verschil in aantal stippen in de harten van de bloem en op het gebruik van andere kleuren. De rechtbank stelt vast dat de grootte van de bloemvorm en de vormgeving ervan gelijk zijn behoudens de hoeveelheid stipjes in het hart. Ook de wijze waarop de bloemen met elkaar zijn verbonden en de vormgeving van die steel met blaadjes is gelijk. De grootte van de bolvormen op de achtergrond is gelijk evenals de dichtheid daarvan en de licht/donkerbalans is op gelijke wijze toegepast. Doordat zoveel van het auteursrechtelijk beschermde werk is overgenomen nemen de door Nootboom Textiel BV geschetste afwijkingen het beeld van

een overeenstemmende totaalindruk niet weg. Er is derhalve onvoldoende afwijking in het design van Nootboom Textiel BV om te kunnen oordelen dat van ontlening geen sprake is.

3.12.4. Samenvattend geldt dat ten aanzien van alle designs van Michael Miller Fabrics LLC c.s. sprake is van ontlening behoudens ten aanzien van het design Flowery Stripes. De subsidiaire grondslag, te weten dat sprake is van slaafse nabootsing, is wat betreft dat design eveneens verworpen.

3.13. Uit het vorenstaande volgt dat de vorderingen onder 1 en 2 primair behoren te worden toegewezen zoals hierna in de beslissing wordt weergegeven, behoudens ten aanzien van het design Flowery Stripes.

3.14. Nootboom Textiel BV heeft vervolgens het verweer gevoerd dat het haar niet is toe te rekenen dat zij inbreuk op auteursrechten van Michael Miller Fabrics LLC c.s. heeft gemaakt. Van toerekenbaarheid is sprake indien het feit dat inbreuk op auteursrechten van Michael Miller Fabrics LLC c.s. heeft plaatsgehad, aan de schuld van Nootboom Textiel BV is te wijten of aan een oorzaak die krachtens de wet of de in het verkeer geldende opvattingen voor haar rekening behoort te komen. De rechtbank is met Michael Miller Fabrics LLC c.s. van oordeel dat van een grote onderneming als Nootboom Textiel BV, met activiteiten in een groot aantal Europese landen en met een lange historie in de stoffenbranche, mag worden aangenomen dat het haar als professional bekend is dat in de stoffenbranche ontlening voorkomt. Zij had het risico dat ontlening aan de orde was moeten uitsluiten, althans ten minste te verkleinen door zich te vergewissen van de oorsprong van de door haar ingekochte designs. De vraag hoe diepgaand Nootboom Textiel BV zich in die oorsprong had moeten verdiepen kan onbesproken blijven. Nootboom Textiel BV heeft immers in het geheel geen vragen gesteld aan haar toeleverancier uit het verre oosten. Waar zij dat wel had moeten doen luidt het oordeel dat het feit dat inbreuk is gemaakt naar de in het verkeer geldende opvattingen aan haar behoort te worden toegerekend.

3.15. Nootboom Textiel BV heeft voorts gesteld dat Michael Miller Fabrics LLC c.s. niet aannemelijk heeft gemaakt dat zij schade heeft geleden als gevolg van het handelen van Nootboom Textiel BV. Michael Miller Fabrics LLC c.s. heeft schadevergoeding gevorderd, nader op te maken bij staat. Voor toewijzing van deze vordering is voldoende dat de mogelijkheid dat Michael Miller Fabrics LLC c.s. schade heeft geleden aannemelijk is. Waar Nootboom Textiel BV designs op de markt heeft gebracht in landen waar ook Michael Miller Fabrics LLC c.s. opereert is de mogelijkheid dat laatstgenoemde schade als gevolg van in ieder geval gedeeltelijke omzet heeft geleden aannemelijk. Of en in welke mate Michael Miller Fabrics LLC c.s. schade heeft geleden dient in een schadestaatprocedure te worden beoordeeld. In een geval van schending van auteursrecht heeft de gelaedeerde een grote keuze uit verschillende vormen van schadevergoeding. Het is aan Michael Miller Fabrics LLC c.s. om op grond van onder meer nader van Nootboom Textiel BV te verkrijgen feitelijke gegevens schadebegrotingen op te stellen en zonodig in een schadestaatprocedure haar keuze te onderbouwen.

3.16. Omdat het inbreukmakend handelen aan Nootboom Textiel BV behoort te worden toegerekend kan, anders dan zij stelt, de omstandigheid dat Michael Miller Fabrics LLC c.s. Nootboom Textiel BV in juli 2009 aanschrijft ter zake van de Trio Dancers en vervolgens in maart 2010 in de dagvaarding inbreukmakend handelen ter zake van andere designs verwijt, niet in de weg staan aan toewijzing van de vordering tot schadevergoeding. Waar

sprake is van toerekenbaarheid moeten zich door Nootboom Textiel BV te stellen feiten en omstandigheden voordoen die tot het oordeel kunnen leiden dat het naar maatstaven van redelijkheid en billijkheid onaanvaardbaar is dat Michael Miller Fabrics LLC c.s. aanspraak op schadevergoeding maakt. Daarvan is geen sprake. De rechtbank is met Michael Miller Fabrics LLC c.s. van oordeel dat de termijn tussen de eerste aanschrijving in juli 2009, de volgende aanschrijvingen in oktober 2009 en januari 2010 naar aanleiding van de ontdekking van nieuwe inbreuken, en het minnelijke traject tot de dagvaarding niet het oordeel rechtvaardigt dat het vorderen van schadevergoeding onaanvaardbaar moet worden geacht. De stelling dat de schade door eigen schuld van Michael Miller Fabrics LLC c.s. is veroorzaakt ontbeert een deugdelijke feitelijke toelichting. Niet aannemelijk is geworden dat Michael Miller Fabrics LLC c.s. op de hoogte was van inbreukmakend handelen van Nootboom Textiel BV en vervolgens heeft nagelaten actie te ondernemen en schade te beperken.

3.17. Na beoordeling van vorenstaande verweren oordeelt de rechtbank over de vorderingen van Michael Miller Fabrics LLC c.s. onder 4 en volgende als volgt. De vorderingen onder 4 sub a t/m c zijn gegrond op artikel 28, lid 9 van de Auteurswet. Het gaat om alle gegevens die aan Nootboom Textiel BV bekend zijn omtrent de inbreukmakende producten, de herkomst alsmede de distributiekkanalen van de designs die inbreuk maken zoals gevorderd onder 4 sub a t/m c. De vordering tot het opgeven van de met de inbreukmakende zaken behaalde omzet en winst is eveneens toewijsbaar. Het verweer van Nootboom Textiel BV dat aan toewijzing in de weg staat dat Michael Miller Fabrics LLC c.s. geen winstafdracht heeft gevorderd wordt verworpen. Artikel 27a van de Auteurswet, waaraan mede dezelfde gedachte ten grondslag ligt als aan artikel 6:104 BW, biedt de auteursrechthebbende de mogelijkheid in geval van inbreuk schadevergoeding te verkrijgen, begroot op het bedrag van de door de inbreukmaker met de inbreuk behaalde netto winst, juist teneinde de rechthebbende tegemoet te komen indien zijn schade moeilijk aantoonbaar is, maar de aanwezigheid van enige (vorm van) schade aannemelijk is. Toewijzing van de vordering onder 4 sub d stelt Michael Miller Fabrics LLC c.s. in staat een keuze te maken bij de begroting van schade. De gegrondheid van die keuze en de hoogte van de schade dient eventueel, zoals reeds is aangegeven, in een schadestaatprocedure te worden beoordeeld. De opgave dient te geschieden door een onafhankelijke registeraccountant zoals door Michael Miller Fabrics LLC c.s. is gevorderd en waartegen geen verweer is gevoerd. De rechtbank is met Nootboom Textiel BV van oordeel dat een termijn van 7 dagen na betekening van het vonnis voor de verstrekking van de gevorderde gegevens onredelijk kort is nu een onafhankelijke registeraccountant moet worden aangezocht. De rechtbank oordeelt een termijn van 4 weken na betekening redelijk. De vordering onder 4 is derhalve met inachtneming van het vorenstaande toewijsbaar.

3.18. De vordering onder 5 is gegrond op artikel 28, lid 1 van de Auteurswet. Tegen de termijn van 14 dagen is geen verweer gevoerd. De vordering is toewijsbaar.

3.19. De vorderingen onder 6 en 7 zijn toewijsbaar nu Nootboom Textiel BV aansprakelijk is geoordeeld voor door Michael Miller Fabrics LLC c.s. geleden schade, nader op te maken bij staat.

3.20. De vordering onder 8 om een dwangsom te verbinden aan het onder 2 t/m 4 gevorderde is toewijsbaar nu Michael Miller Fabrics LLC c.s. belang heeft bij daadwerkelijke nakoming van de te geven veroordelingen en een dwangsom het enige

effectieve middel is om dat te stimuleren. Dit oordeel geldt niet voor de vordering onder 3 nu deze een subsidiaire is. De rechtbank bepaalt de hoogte, bij gebreke van financiële gegevens die het financiële belang duidelijk maken, op € 5.000,00 per dag met een maximum van € 75.000,00.

3.21. De vordering onder 9 tot veroordeling in de kosten oordeelt de rechtbank op grond van artikel 1019h Rv toewijsbaar nu Nootboom Textiel BV in het ongelijk is gesteld en tegen de hoogte van de vordering geen verweer heeft gevoerd. Conform de overgelegde specificaties gaat het om € 12.082,09 exclusief btw, waarin begrepen € 10.152,34 honorarium advocaat, € 1.595,50 kosten merkengemachtigde, € 263,00 griffierecht en € 71,25 kosten dagvaarding.

4. De beslissing

De rechtbank

1. verklaart voor recht dat Nootboom Textiel BV inbreuk maakt op de auteursrechten van Michael Miller Fabrics LLC c.s. door de werken, vervat in de volgende designs te verveelvoudigen en/of openbaar te maken, al dan niet in gewijzigde vorm: Trio Dancers, C3235, CX3235 (C. Hybrid), weergegeven achter productie 1 bij dagvaarding, serie Flora, serie Mod Dots, serie Mod Blooms, weergegeven achter productie 6 bij dagvaarding, serie Dahlia, serie Henna, serie Medaillion Bloom, serie Fall, weergegeven achter productie 6 bij dagvaarding;

2. gebiedt Nootboom Textiel BV zich met onmiddellijke ingang na betekening van dit vonnis te onthouden van iedere directe en indirecte inbreuk op de auteursrechten van Michael Miller Fabrics LLC c.s. voor zover betrekking hebbend op de werken, vervat in de hierboven in de beslissing weergegeven designs, en derhalve het openbaar maken en/of verveelvoudigen van de in deze designs vervatte werken te staken en gestaakt te houden;

3. gebiedt Nootboom Textiel BV, voor zover zij over navolgende gegevens beschikt, aan de advocaat van Michael Miller Fabrics LLC c.s. binnen 4 weken na betekening van dit vonnis te doen toekomen een schriftelijke door een onafhankelijke registeraccountant gecontroleerde en gewaarmerkte opgave van:

a. de door of in opdracht van Nootboom Textiel BV geproduceerde aantallen en meters van voormelde inbreukmakende zaken, althans – indien Nootboom Textiel BV de inbreukmakende zaken niet zelf produceert of doet produceren – de aan Nootboom Textiel BV geleverde aantallen, meters, nummers, prijzen, en leverdata van voormelde inbreukmakende zaken, zulks gerangschikt per leverancier, maker, producent of distributeur van voormelde inbreukmakende zaken, onder overlegging van kopieën van de daarop betrekking hebbende facturen en onder mededeling van (email)adressen en telefoon/faxnummers;

b. afnemers, alsmede de verkochte aantallen, meters, nummers prijzen, leverdata en afleveradressen van voormelde inbreukmakende zaken, zulks gerangschikt per afnemer, onder overlegging van kopieën van de daarop betrekking hebbende facturen en onder mededeling van (email)adressen en telefoon/faxnummers; en de verkochte inbreukmakende zaken.

- c. de bij Nootboom Textiel BV nog aanwezige voorraad van voormelde inbreukmakende zaken onder vermelding van de locatie daarvan, alsmede de aantallen (meters) van voormelde inbreukmakende zaken;
- d. de met voormeld inbreukmakende zaken behaalde omzet en netto winst;
4. gebiedt Nootboom Textiel BV binnen 14 dagen na betekening van dit vonnis de gehele voorraad, waaronder begrepen de door afnemers geretourneerde voorraad van voormelde inbreukmakende zaken, in ongeschonden staat, op haar kosten op een door Michael Miller Fabrics LLC c.s. te bepalen en aan te geven wijze toe te zenden aan Michael Miller Fabrics LLC c.s.;
5. verklaart voor recht dat Nootboom Textiel BV aansprakelijk is voor de door Michael Miller Fabrics LLC c.s. geleden en nog te lijden schade als gevolg van de auteursinbreuk door Nootboom Textiel BV;
6. veroordeelt Nootboom Textiel BV tot vergoeding van de schade die Michael Miller Fabrics LLC c.s. heeft geleden of lijdt als gevolg van de door Nootboom Textiel BV gemaakte inbreuk op auteursrechten van Michael Miller Fabrics LLC c.s. zoals in deze beslissing is aangegeven, nader op te maken bij staat en te vereffenen volgens de wet;
7. veroordeelt Nootboom Textiel BV tot betaling van een dwangsom van € 5.000,00 voor ieder dag dat zij in gebreke blijft aan de onder 2 en/of 3 gegeven bevelen te voldoen, met een maximum van € 75.000,00;
8. veroordeelt Nootboom Textiel BV in de kosten van dit geding, zoals hierboven gespecificeerd, begroot op € 12.082,09 exclusief btw, vermeerderd met de wettelijke rente vanaf de datum van betekening van dit vonnis;
9. verklaart bovenstaande beslissingen uitvoerbaar bij voorraad.

Dit vonnis is gewezen door mr. P.W.A. van Geloven en in het openbaar uitgesproken op 5 januari 2011.



Handwritten signature in black ink.

" VOOR GROSSE "

Afgegeven aan de advocaat van *els*,
De griffier de rechtbank te Breda

Handwritten signature in black ink.