

vonnis

RECHTBANK GELDERLAND

Team kanton en handelsrecht

Zittingsplaats Arnhem

zaaknummer / rolnummer: C/05/326542 / KG ZA 17-462

Vonnis in kort geding van 27 oktober 2017

in de zaak van

1. vennootschap onder firma
KIDDY WORLD PUBLISHING V.O.F.,
gevestigd en kantoorhoudende te Arnhem,
2. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid
TWISE VICTORY PUBLISHING B.V.,
gevestigd en kantoorhoudende te Arnhem,
3. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid
KIDDY WORLD PROMOTIONS B.V.,
statutair gevestigd te Eindhoven en kantoorhoudende te Arnhem,
eiseressen,
advocaten mrs. J. Becker en J. Lubbers te Arnhem,

tegen

de rechtspersoon naar Zweeds recht
JL CREATIONS AB,
gevestigd en kantoorhoudende te Växjö, Zweden,
gedaagde,
niet verschenen.

De partijen zullen verder Kiddy World en JL Creations worden genoemd.

1. De procedure

- 1.1. Het verloop van de procedure blijkt uit:
 - de dagvaarding met producties 1 tot en met 10
 - de nagezonden producties 1 tot en met 15 van Kiddy World
 - de akte van depot van 20 oktober 2017 waarbij het Engelstalige boek 'The Wonder Weeks' is overgelegd door Kiddy World
 - de nagezonden productie 16 van Kiddy World
 - de mondelinge behandeling van 24 oktober 2017.
- 1.2. Ten slotte is vonnis bepaald.

2. De beoordeling van het geschil

2.1. Kiddy World heeft JL Creations in kort geding gedagvaard. JL Creations is niet in de procedure verschenen. Nu alle formaliteiten in acht zijn genomen en de dagvaarding dus op de juiste wijze is betekend, zal tegen de niet verschenen JL Creations verstek worden verleend.

2.2. Kiddy World heeft in haar dagvaarding in totaal twaalf vorderingen ingesteld. Om deze vorderingen bij verstek te kunnen toewijzen, dienen deze de voorzieningenrechter niet onrechtmatig of ongegrond voor te komen. Met inachtneming daarvan, wordt ten aanzien van de ingestelde vorderingen als volgt beslist.

2.3. Kiddy World vordert allereerst kort gezegd veroordeling van JL Creations zich te onthouden van het maken van inbreuk op de auteursrechten van Kiddy World. Kiddy World legt aan deze vordering ten grondslag dat zij rechthebbende is van de auteursrechten die rusten op de zogenaamde Wonder Weeks-werken en dat JL Creations daarop onrechtmatig inbreuk maakt, door in de applicatie Babyleaps de structuur, opzet en tekst van de Wonder Weeks-werken zonder toestemming van Kiddy World nagenoeg volledig over te nemen. Kiddy World stelt dat zij deze inbreuk niet hoeft te dulden, zodat JL Creations dient te worden veroordeeld om zich van het inbreukmakend handelen te onthouden. JL Creations is niet in de procedure verschenen en heeft aldus geen verweer tegen deze vordering gevoerd. Nu de vordering de voorzieningenrechter niet onrechtmatig of ongegrond voorkomt, zal deze worden toegewezen. Daarbij ziet de voorzieningenrechter geen aanleiding om vooruit te lopen op het antwoord op de vraag in welke specifieke landen deze veroordeling ten uitvoer kan worden gelegd, zodat het gedeelte van de vordering dat daarop ziet zal worden afgewezen.

2.4. De tweede vordering van Kiddy World is soortgelijk aan de eerste, maar heeft betrekking op een verbod op ieder onrechtmatig handelen van JL Creations jegens Kiddy World. De voorzieningenrechter is van oordeel dat geen grond bestaat voor toewijzing van een zo verregaande vordering. Daarom zal deze vordering slechts worden toegewezen, voor zover het onrechtmatig handelen van JL Creations dat in verband staat met gebruikmaking van inhoud die ontleend is aan de Wonder Weeks-werken.

2.5. Voorts vordert Kiddy World veroordeling van JL Creations om een rectificatie op de (web)pagina van Babyleaps in de Apple App Store, de website www.babyleaps.com en in haar applicatie te plaatsen, waarin JL Creations gebruikers en bezoekers bericht dat zij inbreukmakend jegens Kiddy World heeft gehandeld. Nu hiervoor reeds is aangenomen dat inderdaad sprake is van inbreukmakend handelen aan de zijde van JL Creations, komt de vordering tot het plaatsen van een rectificatie met een dergelijke strekking op de webpagina in de Apple App Store en op de website de voorzieningenrechter niet onrechtmatig of ongegrond voor, zodat dit gedeelte van de vordering zal worden toegewezen. Ten aanzien van het plaatsen van een rectificatietekst in de applicatie heeft te gelden dat JL Creations alleen kan en zal worden veroordeeld om, voor zover zij een update van deze applicatie zal gaan uitbrengen, die niet inbreukmakend is en daarom niet het huidige onderdeel babyleaps mag bevatten, in die update de rectificatie te vermelden. De tekst van de rectificatie dient te luiden als na te melden.

-
- 2.6. Kiddy World vordert verder veroordeling van JL Creations om alle versies van de applicatie Babyleaps uit de Apple App Store te verwijderen. Deze vordering is toewijsbaar voor zover het inbreukmakende versies van de Babyleaps applicatie betreft. Voor het verwijderen van niet inbreukmakende versies bestaat immers geen rechtsgrond. De vordering zal daarom op deze geclausuleerde wijze worden toegewezen.
- 2.7. Voorts vordert Kiddy World veroordeling van JL Creations om een verplichte update van de applicatie Babyleaps uit te brengen, die geen inbreuk maakt op de auteursrechten van Kiddy World. De voorzieningenrechter is van oordeel dat deze vordering te verstrekking is en zonder deugdelijke rechtsgrond niet op deze wijze kan worden toegewezen. JL Creations kan niet worden verplicht een nieuwe niet inbreukmakende versie van de applicatie uit te brengen, omdat dat haar eigen vrije keuze is. Zij kan alleen worden veroordeeld om de inbreukmakende versie van de applicatie niet meer uit te brengen. Deze vordering van Kiddy World zal dan ook worden afgewezen. JL Creations zal wel worden veroordeeld om, voor zover zij een nieuwe versie van de applicatie Babyleaps zal uitbrengen, deze versie op zodanige wijze in de Apple App Store te plaatsen dat gebruikers van (oudere) versies van de applicatie Babyleaps deze update eerst moeten installeren voordat zij Babyleaps (weer) kunnen openen.
- 2.8. De volgende vordering van Kiddy World ziet op veroordeling van JL Creations om alle inbreukmakende of onrechtmatige content permanent weg te halen van haar apparaten en gegevensdragers. Deze vordering komt de voorzieningenrechter gelet op de aangenomen inbreuk op de auteursrechten van Kiddy World door JL Creations niet onrechtmatig of ongegrond voor, zodat deze vordering zal worden toegewezen.
- 2.9. Verder vordert Kiddy World veroordeling van JL Creations om een kopie aan haar te sturen van alle beschikbare persoonsgegevens van gebruikers van Apple-apparaten die de applicatie Babyleaps hebben gedownload. De voorzieningenrechter is van oordeel dat deze vordering in Nederland in strijd komt met de hier geldende Wet Bescherming Persoonsgegevens, zodat deze vordering te verstrekking is om op de wijze als gevorderd te worden toegewezen. Wel heeft Kiddy World er belang bij dat JL Creations opgeeft hoeveel gebruikers de inbreukmakende versie van de applicatie Babyleaps hebben gedownload, om op die manier de omvang van de (eventueel) door JL Creations veroorzaakte schade te kunnen vaststellen. JL Creations zal daartoe dan ook worden veroordeeld.
- 2.10. Kiddy World vordert voorts veroordeling van JL Creations tot betaling van een voorschot van € 90.000,00 op de door Kiddy World door toedoen van JL Creations geleden schade. Dit betreft een geldvordering in kort geding. Met betrekking tot een voorziening in kort geding, bestaande in veroordeling tot betaling van een geldsom, is terughoudendheid op zijn plaats. De rechter zal daarbij niet alleen hebben te onderzoeken of het bestaan van een vordering van de eiser op de gedaagde voldoende aannemelijk is, maar ook of daarnaast sprake is van feiten en omstandigheden die meebrengen dat uit hoofde van onverwijlde spoed een onmiddellijke voorziening is vereist, terwijl de rechter in de afweging van de belangen van partijen mede zal hebben te betrekken de vraag naar - kort gezegd - het risico van onmogelijkheid van terugbetaling, welk risico kan bijdragen tot weigering van de voorziening. De voorzieningenrechter is van oordeel dat op dit moment onvoldoende vaststaat dat Kiddy World een vordering op JL Creations heeft met de omvang zoals thans gevorderd. Nu daarnaast niet aannemelijk is gemaakt dat Kiddy World de uitkomst van een

eventuele bodemprocedure waarin over de omvang van de door haar geleden schade is geoordeeld niet kan afwachten, zal deze vordering worden afgewezen.

2.11. De door Kiddy World gevorderde dwangsom zal op de voet van artikel 611a Rv worden toegewezen als na te melden.

2.12. De gevorderde termijn als bedoeld in artikel 1019i Rv waarbinnen Kiddy World een bodemprocedure aanhangig moet maken wordt redelijkerwijs bepaald op zes maanden na de datum van dit vonnis.

2.13. JL Creations zal als de grotendeels in het ongelijk gestelde partij in de proceskosten worden veroordeeld. Kiddy World vordert op de voet van artikel 1019h Rv vergoeding van de door haar gemaakte werkelijke kosten voor juridische bijstand, die zij begroot op een bedrag van € 17.345,90. Artikel 1019h Rv bepaalt dat de in het ongelijk gestelde partij desgevorderd kan worden veroordeeld in redelijke en evenredige gerechtskosten en andere kosten die in het gelijk gestelde partij heeft gemaakt, tenzij de billijkheid zich daartegen verzet. Kiddy World heeft het door haar gevorderde bedrag gespecificeerd met facturen en urenlijsten. Nu deze specificatie de voorzieningenrechter redelijk en evenredig voorkomt, zullen de gevorderde kosten worden toegewezen. Met inachtneming daarvan, worden de totale kosten aan de zijde van Kiddy World tot de uitspraak van dit vonnis begroot op:

-	explootkosten	€	80,42
-	griffierecht	€	1.924,00
-	salaris advocaat	€	<u>17.345,90</u>
	Totaal	€	19.350,32

2.14. De gevorderde nakosten zullen worden toegewezen als na te melden.

3. De beslissing

De voorzieningenrechter

3.1. verleent verstek tegen de niet verschenen JL Creations,

3.2. veroordeelt JL Creations zich -voor zover in dit vonnis voor bepaalde specifieke veroordelingen niet een andere termijn voor voldoening aan het vonnis is bepaald- uiterlijk binnen 24 uur na betekening van dit vonnis te onthouden van iedere inbreuk op de auteursrechten van Kiddy World, direct of indirect via anderen, door het verveelvoudigen en/of openbaar maken en/of beschikbaar maken en/of verspreiden en/of elk ander gebruik van (delen van) de Wonder Weeks-werken in de (mobiele) applicatie Babyleaps, dan wel in/op een andere door JL Creations geëxploiteerde (mobiele) applicatie en/of website, zoals www.babyleaps.com, dan wel iedere andere website, of door een andere vorm van ongeoorloofde verveelvoudiging en/of openbaarmaking van de Wonder Weeks-werken waardoor inbreuk wordt gemaakt op de auteursrechten van Kiddy World,

3.3. veroordeelt JL Creations zich uiterlijk binnen 24 uur na betekening van dit vonnis te onthouden van ieder onrechtmatig handelen jegens Kiddy World verband houdend met gebruikmaking van inhoud die ontleend is aan de Wonder Weeks-werken, waaronder mede verstaan het kopiëren en/of beschikbaar stellen van (delen van) de Wonder Weeks-werken in de (mobiele) applicatie Babyleaps, en/of door Babyleaps te promoten en/of aan te bieden en/of door in Babyleaps te adverteren, een en ander direct of indirect via anderen, en/of door elke andere onrechtmatige handeling jegens Kiddy World in online en/of fysieke vorm,

3.4. veroordeelt JL Creations binnen vijf werkdagen na betekening van dit vonnis gedurende vier aaneengesloten weken de volgende mededeling te plaatsen op de (web)pagina van de (mobiele) applicatie Babyleaps in de Apple App Store alsmede op de website www.babyleaps.com, in een duidelijk en leesbaar lettertype, zonder enige toevoegingen en/of opmerkingen daarbij te plaatsen, op zodanige wijze dat het doel en de strekking van de rectificatie worden gewaarborgd:

“IMPORTANT STATEMENT

JL Creations has used content of the official Wonder Weeks book and mobile application, more specifically in the “development leaps” functionality in the Babyleaps app.

The Dutch District Court Gelderland has ruled by judgement of 27 october 2017 that our use of Wonder Week’s content is in breach of the copywright of Kiddy World Publishing V.O.F., Twise Victory Publishing B.V. and Kiddy World Promotions B.V., the proprietors of Wonder Weeks.

The Disctrict Court has orderd us to remove the illegal content in the Babyleaps app which consequently is removed.

JL Creations AB”

waarbij voornoemde rectificatietekst, onmiddellijk zichtbaar is op de (web)pagina van Babyleaps in de Apple App Store alsmede op de website www.babyleaps.com, waarbij de tekst op de website www.babyleaps.com tenminste de helft van het scherm beslaat op de schermresoluties van zowel computerschermen, tablets en mobiele telefoons, zonder dat (eerst) op enige knop moet worden gedrukt en/of dat (eerst) moet worden gescrold,

3.5. veroordeelt JL Creations, voor zover JL Creations een update zal gaan uitbrengen van de applicatie Babyleaps die niet inbreukmakend is en aldus niet de aan Wonder Weeks ontleende content babyleaps bevat, binnen vijf werkdagen na betekening van dit vonnis gedurende vier aaneengesloten weken in die applicatie de mededeling zoals ogenomen onder 3.4. weer te geven, in welk geval de rectificatietekst zal worden geplaatst in een duidelijk en leesbaar lettertype en zichtbaar zal zijn onmiddellijk na het openen van de (mobiele) applicatie Babyleaps, zonder dat (eerst) op enige knop moet worden gedrukt en/of dat (eerst) naar beneden moet worden gescrold,

3.6. veroordeelt JL Creations binnen tien werkdagen na betekening van dit vonnis alle inbreukmakende versies van Babyleaps te verwijderen uit de Apple App Store die (delen van) Wonder Weeks bevatten,

- 3.7. veroordeelt JL Creations, voor zover JL Creations een update zal gaan uitbrengen van de applicatie Babyleaps die niet inbreukmakend is en aldus niet de aan Wonder Weeks ontleende content babyleaps bevat, die applicatie op zodanige wijze in de Apple App Store te plaatsen dat gebruikers van (oudere) versies van Babyleaps deze update eerst moeten installeren voordat zij Babyleaps (weer) kunnen openen,
- 3.8. veroordeelt JL Creations binnen vijf werkdagen na betekening van dit vonnis alle inbreukmakende of onrechtmatige content permanent weg te halen en te verwijderen van alle apparaten en dragers die JL Creations (en alle (rechts)personen aan haar gerelateerd) gebruikt en/of waartoe zij toegang heeft, en Kiddy World binnen dezelfde tijdsperiode te voorzien (via marco.plas@kwpublishing.com) van deugdelijk bewijs op basis waarvan Kiddy World kan vaststellen dat voornoemde content is weggehaald en verwijderd,
- 3.9. veroordeelt JL Creations binnen vijf werkdagen na betekening van dit vonnis aan Kiddy World (via marco.plas@kwpublishing.com) een kopie te sturen van het aantal keer dat de applicatie Babyleaps op dat moment uit de Apple App Store is gedownload,
- 3.10. veroordeelt JL Creations tot betaling aan Kiddy World van een dwangsom van € 5.000,00 voor elke dag of een gedeelte daarvan dat JL Creations geheel of gedeeltelijk in strijd handelt of laat handelen met één of meer van de hierboven genoemde veroordelingen, dan wel in gebreke blijft om (tijdig en volledig) aan één of meer van deze veroordelingen te voldoen, met een maximum van € 500.000,-.
- 3.11. bepaalt de termijn als bedoeld in artikel 1019i Rv op zes maanden, te rekenen vanaf de datum van dit vonnis,
- 3.12. veroordeelt JL Creations tot betaling van de proceskosten, tot de uitspraak van dit vonnis begroot op € 19.350,32, waarin begrepen € 17.345,90 aan salaris advocaat,
- 3.13. veroordeelt JL Creations, onder de voorwaarde dat zij niet binnen 14 dagen na aanschrijving door Kiddy World volledig aan dit vonnis voldoet, in de na dit vonnis ontstane kosten, begroot op:
- € 131,00 aan salaris advocaat,
- te vermeerderen, indien betekening van het vonnis heeft plaatsgevonden, met een bedrag van € 68,00 aan salaris advocaat en de exploitkosten van betekening van het vonnis,
- 3.14. verklaart deze veroordelingen uitvoerbaar bij voorraad,
- 3.15. wijst het meer of anders gevorderde af.

Dit vonnis is gewezen door mr. R.J.B. Boonekamp en in het openbaar uitgesproken in tegenwoordigheid van de griffier mr. E.H.J. Krijnen op 27 oktober 2017.

**Griffier buiten
staat te tekenen.**

Voor kopie conform

De griffier van de
rechtbank Gelderland