

vonnis

RECHTBANK ROERMOND

Sector kanton

Zaaknummer: 323713 \ CV EXPL 11-6187

Vonnis van de kantonrechter te Roermond d.d. 26 juni 2012,

in de zaak van:

eiser,
gemachtigde:

tegen:

gedaagde,
gemachtigde:



01 JULI 2013

1. Het verloop van de procedure

Het verloop van de procedure blijkt uit de volgende door partijen uitgewisselde processtukken:

- het exploit van dagvaarding d.d. 28 oktober 2011, met bijlagen,
- de incidentele conclusie houdende verzoek tot vrijwaring,
- de conclusie van antwoord in het incident tot vrijwaring,
- het incidentele vonnis d.d. 21 februari 2012,
- de conclusie van antwoord,
- de conclusie van repliek, met nadere bijlagen,
- de conclusie van dupliek.

Na uitwisseling van deze processtukken is de zaak op vonnis gesteld, waarvan de uitspraak is bepaald tegen heden.

2. De vaststaande feiten

Uit het over en weer door partijen naar voren gebrachte kunnen de volgende vaststaande feiten worden afgeleid:

- na fusering van een aantal zorginstellingen is inmiddels een grotere Stichting ontstaan, welke een aantal woonvoorzieningen in stand houdt, onder meer in
- de aanwezigheid van haar woonvoorziening in heeft Stichting aanleiding gegeven tot het organiseren van een gemeenschappelijke activiteit in de

- desbetreffende woonwijk, zulks in de vorm van een pleinfeest, in 2011 gehouden op vaderdag (in juni van dat jaar);
- als onderdeel van dit feest is er op enig moment een ballonnenwedstrijd aan de orde gekomen; in dat kader werden kennelijk door een grotere groep deelnemers aan die wedstrijd een aantal ballonnen opgelaten;
 - eiser is een professioneel fotograaf die met name actief is in het kader van het vastleggen van lokale dan wel regionale gebeurtenissen, zoals aan de orde door en met dit pleinfeest op vaderdag; eiser heeft onder meer eigener beweging een aantal foto's gemaakt van de ballonnenwedstrijd, waaronder de in de onderhavige procedure ter discussie staande foto, nader aan te duiden als de "foto";
 - gedaagde kan, naar de kern genomen, worden aangeduid als uitgeefster van onder meer een huis-aan-huisblad, mede gericht op en omstreken;
 - op enig moment heeft Stichting op verzoek van gedaagde aan gedaagde de foto aangereikt in het kader van plaatsing van een artikel in eerderbedoeld huis-aan-huisblad, gericht op aandacht voor de bekendmaking van de uitslag van de ballonnenwedstrijd; dit artikel is op 24 augustus 2011, met foto, in dit huis-aan-huisblad verschenen.

3. De stellingen en vorderingen van eiser

Eiser stelt zich, kort en goed gezegd, op het standpunt dat hij als fotograaf auteursrechthebbende is op de auteursrechten op de foto en zich om die reden op voet van de auteurswet kan verzetten tegen openbaarmaking van de foto, behoudens door hem daartoe te verlenen toestemming. Eiser heeft gedaagde zulk een toestemming niet verleend, terwijl gedaagde ook, na plaatsing van de foto (zonder vermelding van eiser als fotograaf), niet genegen is geweest eiser de door hem verzochte vergoeding te voldoen.

In deze situatie wenst eiser het hem toekomende auteursrecht te beschermen en tot gelding te laten komen en eiser vordert dan ook:

- verklaring voor recht dat gedaagde inbreuk heeft gemaakt op de auteurs – en persoonlijkheidsrechten van eiser,
- veroordeling van gedaagde tot voldoening van schade tot een bedrag van € 555,00 voor de inbreuk op de auteursrechten van eiser dan wel enig ander in goede justitie te bepalen bedrag,
- veroordeling van gedaagde in de volledige proceskosten op voet van artikel 1019 H wetboek van burgerlijke rechtsvordering,
- veroordeling van gedaagde in de nakosten, zoals bedoeld in artikel 237 van het wetboek van burgerlijke rechtsvordering, tot een bedrag van € 100,00,
- veroordeling van gedaagde tot vergoeding van wettelijke rente vanaf de datum van betekening van dit vonnis tot aan de dag van algehele voldoening van vorenstaande bedragen.

4. Het verweer van gedaagde

Gedaagde heeft in de eerste plaats de door eiser aan de orde gestelde auteursrechten bestreden, zowel voor wat betreft het al helemaal gemaakt zijn van de foto door eiser en dus niet: door een ander, als voor wat betreft het aan die foto toekomende onderscheidende vermogen, zoals noodzakelijk voor de totstandkoming van auteursrecht.

Vervolgens heeft gedaagde ook de door eiser aan de orde gestelde schade bestreden, zoals die in de ogen van eiser verbonden is aan de door hem geponeerde inbreuk op zijn auteursrecht.

Ten slotte heeft gedaagde nog, min of meer breedvoerig, de kostenveroordeling aan de orde gesteld, zoals door eiser gevorderd.

Voor de verdere inhoud van het verweer van gedaagde wordt verder korthedshalve verwezen naar de processtukken.

5. Het oordeel van de kantonrechter

De kantonrechter stelt voorop dat gedaagde (conclusie van antwoord, derde alinea op pagina 2) hoe dan ook heeft bestreden dat er voor eiser een auteursrecht verbonden is geweest aan de door eiser bedoelde foto. Aldus dient in de eerste plaats te worden gezien of er nu wel of niet uitgegaan kan en dient te worden van zo een auteursrecht, zoals eiser dat nu eenmaal in de onderhavige procedure aan de orde heeft gesteld.

Voor het automatisch ontstaan van zo een auteursrecht is met name vereist dat de door eiser bedoelde foto een eigen karakter kan worden toegekend. De foto moet met andere woorden de uiting zijn van het scheppende en creatieve vermogen van eiser als individuele persoon, moet het persoonlijke stempel van eiser als fotograaf dragen dan wel dient, in nog andere bewoordingen gezegd, oorspronkelijk te zijn en/of individualiteit te bezitten. Al met al komt dit alles erop neer, dat er vanuit zou moeten kunnen en mogen worden gegaan dat een ander dan eiser in gelijke omstandigheden niet een (vrijwel) gelijke foto gemaakt zou hebben. Uitsluitend in zo een geval kan en mag er verder uit worden gegaan van een inderdaad aan de in de onderhavige procedure bedoelde foto verbonden auteursrecht.

Eiser heeft, tegenover de bestrijding van dit auteursrecht door gedaagde bij conclusie van antwoord, bij repliek (conclusie van repliek sub 1) in feite niet meer gesteld dan dat de foto wel degelijk een oorspronkelijke karakter heeft en het persoonlijk stempel van eiser als maker draagt. De foto is immers niet ontleend aan ander werk en verder ook niet zo triviaal dat daarachter geen enkele creatieve arbeid van welke aard ook valt aan te wijzen. Eiser heeft naar zijn stelling veel creatieve keuzes gemaakt die onder andere tot uiting komen in de compositie, de uitsnede, de hoek waaronder de foto genomen is en de belichting. Al met al is daarmee naar het oordeel van de kantonrechter echter uitsluitend nog een toelichting en aanduiding in algemene zin aan de orde, waarmee niet reeds als vanzelf een auteursrecht met betrekking tot de concrete, individuele foto gegeven is.

Vervolgens is er slechts – een fotokopie van – de foto zelf. Aan de hand van die fotokopie van de foto alleen kunnen evenwel nog geen dwingende conclusies worden getrokken ten aanzien van het oorspronkelijke, originele karakter daarvan, zoals ingevolge de auteurswet voor het ontstaan van een auteursrecht vereist.

Deze foto zou verder in de eerste plaats gezien kunnen worden in vergelijking met een veelheid van andere foto's die min of meer tegelijkertijd naar aanleiding van dezelfde ballonnenwedstrijd werden gemaakt. Gedaagde heeft immers (dezelfde alinea 3 bij conclusie van antwoord) onbestreden door eiser naar voren gebracht dat er vele tientallen foto's voor hebben gelegen bij de uiteindelijke keuze voor de foto, zoals die in de onderhavige procedure aan de orde is. In vergelijking tot deze andere foto's zou kunnen

worden vastgesteld of en zo ja in welke vorm zo een oorspronkelijk, origineel karakter van de litigieuze foto aan de orde zou moeten zijn. Dat is evenwel niet mogelijk, aangezien al deze andere foto's in de onderhavige procedure niet zijn geproduceerd.

Deze in de onderhavige procedure aan de orde gestelde foto zou verder in de tweede plaats ook vergeleken kunnen worden met meer of andere foto's van de hand van eiser zelf, zoals eiser die min of meer tezelfdertijd van de ballonnenwedstrijd heeft gemaakt. Dergelijke foto's zijn weliswaar – evenzeer in de vorm van een fotokopie – wel overgelegd (productie 11 bij conclusie van repliek), doch van al deze foto's valt bij onderlinge vergelijking dan wel bij vergelijking met de ene, litigieuze foto niet zonder meer vast te stellen dat en hoe daarmee in concreto alsnog oorspronkelijkheid en/of originaliteit aan de orde is, zoals in de Auteurswet voorzien. De kantonrechter slaat daarbij met name acht op de in deze productie 11 weergegeven foto's DSC5956, DSC 5994 en DSC 6010, welke enerzijds min of meer tezelfdertijd de ballonnenwedstrijd weergeven en anderzijds kennelijk door eiser telkens in het bijzonder zijn geselecteerd als bepalend voor de eigen persoonlijk – artistieke weergave van die ballonnenwedstrijd. Voor zoveel op die weinig sprekende fotokopie al telkens iets zichtbaar is, valt op grond daarvan in ieder geval niets te constateren ten aanzien van oorspronkelijkheid en/of originaliteit, zoals ter beoordeling staat.

Al met al kan daarmee slechts de conclusie worden getrokken dat, bij gebreke van genoegzaam vaststelbare originaliteit en of oorspronkelijkheid, er nog niet uitgegaan kan worden van het inderdaad geboren zijn van een auteursrecht door en met de vervaardiging van de foto, zoals in de onderhavige procedure aan de orde. Het komt daarmee op de weg van eiser te liggen om zo een door hem gesteld auteursrecht alsnog aan te tonen, doch elke vorm van een aanbod daartoe – zo nodig – over te willen gaan, ontbreekt. Daarmee rest slechts de definitieve slotsom dat het door eiser geponeerde auteursrecht, door gedaagde weersproken zijnde, (nog) niet in rechte tot uitgangspunt kan worden genomen, zodat al de door eiser daarop gegronde vorderingen van de hand zullen moeten worden gewezen.

Bij deze uitkomst van de procedure dient eiser als de in het ongelijk te stellen partij te worden aangemerkt, zodat eiser verplicht in de volledige proceskosten aan de zijde van gedaagde dient te worden veroordeeld. Die volledige proceskosten – die naar de wijze van berekening daarvan door gedaagde niet door eiser van kanttekeningen werden voorzien – kunnen op voet van de becijfering van gedaagde bij dupliek op een bedrag van € 1456,88 worden bepaald.

Op het punt van deze proceskosten tekent de kantonrechter voor de goede orde nog aan dat de kantonrechter de procedure in vrijwaring niet uit het oog heeft verloren. De aan deze procedure in vrijwaring voor gedaagde verbonden kosten dienen evenwel buiten beschouwing te blijven, gelet op de (nieuwe richtinggevende) uitspraak van de Hoge Raad der Nederlanden d.d. 28 oktober 2011, LJN BQ 6079, waarnaar verder korthedshalve wordt verwezen. Er wordt al met al beslist als volgt.

6. Beslissing:

Wijst de vorderingen van eiser alle af.

Veroordeelt eiser in de volledige proceskosten, aan de zijde van gedaagde gevallen, en tot op heden begroot op € 1456,88, onder meer voor salaris van haar gemachtigde, bij gebreke van betaling voordien te vermeerderen met de wettelijke rente met ingang van 14 dagen na

heden.

Dit vonnis is gewezen door mr. _____ kantonrechter, en ter openbare civiele
terechtzing op 26 juni 2012 uitgesproken in tegenwoordigheid van de griffier.