

in Naam der Koningin

arrest

GERECHTSHOF AMSTERDAM

afdeling civiel recht en belastingrecht, team II

zaaknummer: 200.128.602/01 SKG

zaak-/rolnummer rechtbank: C/13/539629/KG ZA13-436 (Amsterdam)

arrest van de meervoudige burgerlijke kamer van 10 december 2013

inzake

1. **ANGRY NERDS V.O.F.**,
gevestigd te Rotterdam,
2. **DEN HOLLANDER CONNECT B.V.**,
gevestigd te Dordrecht,
3. de vennootschap naar vreemd recht **ST.28 Ltd**,
gevestigd te Dordrecht,
appellanten,
tevens incidenteel geïntimeerden,
advocaat: mr. L.J. Gravendeel te Hilversum,

tegen:

HOTEL CONTACT B.V.,
gevestigd te Den Haag,
geïntimeerde,
tevens incidenteel appellante,
advocaat: mr. J. de Graaff te Den Haag.

1. Het geding in hoger beroep

Appellanten worden hierna gezamenlijk (in enkelvoud) Angry Nerds genoemd en geïntimeerde Hotel Contact.

Angry Nerds is bij dagvaarding van 5 juni 2013, gevolgd door een herstelexploït van 7 juni 2013, in hoger beroep gekomen van een vonnis van de voorzieningenrechter in de rechtbank te Amsterdam van 8 mei 2013 (verbeterd bij vonnis van 29 mei 2013) onder bovenvermeld zaak-/rolnummer in kort geding gewezen tussen Hotel Contact als eiseres in conventie, verweerster in reconventie en Angry Nerds als gedaagde in conventie, eiseres in reconventie. In de appeldagvaarding is de vennootschap ST.28 Ltd (appellante sub 3) per abuis aangeduid als St Ltd 24.

Partijen hebben de volgende stukken ingediend:

- conclusie van eis in hoger beroep (overeenkomstig de appeldagvaarding);
- memorie van antwoord in principaal appel tevens incidenteel appel, met producties;
- memorie van antwoord in incidenteel appel.

Partijen hebben hun zaak ter zitting van het hof van 20 september 2013 doen bepleiten, namens Angry Nerds heeft gepleit mr. Gravendeel voornoemd en namens Hotel Contact mr. De Graaff voornoemd, ieder aan de hand van aan het hof overgelegde pleitnotities. Van weerszijden zijn bij die gelegenheid nadere producties in het geding gebracht.

Vervolgens is arrest gevraagd.

Angry Nerds heeft geconcludeerd dat het hof het vonnis waarvan beroep zal vernietigen en de vorderingen van Hotel Contact alsnog zal afwijzen, althans een in goede justitie te bepalen voorziening zal treffen, met veroordeling van Hotel Contact in de proceskosten (indien van toepassing op de voet van artikel 1019h Rv), uitvoerbaar bij voorraad.

Hotel Contact heeft geconcludeerd dat het hof het vonnis waarvan beroep zal bekrachtigen, behoudens voor zover het de onderdelen betreft waartegen zij haar incidentele grieven heeft gericht en in zoverre het vonnis zal verbeteren, met veroordeling van Angry Nerds in de kosten van het geding.

2. Feiten

De voorzieningenrechter heeft in het bestreden vonnis onder 2.1 tot en met 2.6 de feiten opgesomd die zij bij de beoordeling van het geschil van partijen tot uitgangspunt heeft genomen. De grieven 1 en 2 van Angry Nerds hebben betrekking op de onder 2.1 en 2.2 vermelde feiten. Het hof zal daarop in het onderstaande (onder 3.1) terugkomen. Voor het overige zijn de feiten niet in geschil en dienen deze derhalve ook het hof als uitgangspunt. Rechtsoverweging 3.2 behelst een korte samenvatting van de (meest) relevante feiten.

3. Beoordeling

3.1. Het hof verwerpt het betoog van Angry Nerds inhoudende dat noch Hotel Contact noch Angry Nerds partij zijn bij de overeenkomst die inzet is van het onderhavige geding, omdat partijen bij die overeenkomst wordt aangeduid als Worldmeetings en Social Nerds. Uit het door Hotel Contact bij memorie van antwoord in het geding gebrachte uittreksel uit het handelsregister volgt dat zij wel degelijk tevens handelt onder de naam Worldmeetings. Ten aanzien van de hoedanigheid van wederpartij van Hotel Contact acht het hof met de voorzieningenrechter beslissend dat zowel op de eerste pagina van de overeenkomst van 25 mei 2012 als op de pagina waarop de handtekeningen zijn geplaatst Angry Nerds als contractspartij is vermeld, terwijl

blijkens de onderzijde van de pagina's daarvan het contract ook op briefpapier van Angry Nerds is afgedrukt. Daarbij komt dat blijkens door Hotel Contact in eerste aanleg overgelegde producties (met name productie 3) het voorstel betreffende het produceren van accommodatievideo's door Angry Nerds is gedaan. Hetgeen Angry Nerds in dit verband in hoger beroep nog aanvoert leidt niet tot het oordeel dat, niettegenstaande dit een en ander, voorshands niet zij doch Social Nerds als contractspartij van Hotel Contact moet worden aangemerkt.

3.2.(i). Hotel Contact (die tevens handelt onder de naam Worldmeetings) exploiteert een onderneming die zich toelegt op het aanbieden van vergaderlocaties en hotelkamers aan zakelijke klanten via een internetsite. De (potentiële) klanten kunnen video's van de desbetreffende hotels bekijken via een youtubekanaal.

(ii) Door Angry Nerds zijn ten behoeve van bedoeld youtubekanaal in opdracht van Hotel Contact video filmpjes gemaakt van ongeveer één minuut per bij Hotel Contact aangesloten hotel (hierna in navolging van partijen ook aan te duiden als de accommodatievideo's). Daartoe zijn door Angry Nerds opnames gemaakt van ongeveer 30 à 45 minuten per hotel die vervolgens zijn gemonteerd tot de veel kortere filmpjes die via het youtubekanaal kunnen worden bekeken.

(iii) In de door partijen getekende overeenkomst van 25 mei 2012 is onder meer het volgende vermeld:

"1. Social Nerds factureert € 80,- exclusief BTW per accommodatievideo geplaatst op het YouTube kanaal van Worldmeetings.

2. Partijen zijn overeengekomen dat accommodatie video's verkocht kunnen worden door Worldmeetings aan de accommodatie. Prijs € 345,- exclusief BTW. Partijen komen overeen dat Worldmeetings 50% afdraagt aan Social Nerds na betaling door de accommodatie.

3. Partijen komen eveneens overeen dat een uitgebreidere film wordt aangeboden aan de accommodatie. De kosten voor de accommodatie zijn maatwerk. Social Nerds wordt geïnformeerd door Worldmeetings wanneer een accommodatie interesse heeft. Social Nerds betaalt 20% van de verkoopprijs aan Worldmeetings, na betaling door de accommodatie.

(...)

20. Het eigendom en alle rechten van de accommodatie video worden overgedragen aan Worldmeetings nadat de factuur betaald is aan Social Nerds.

21. Bij verkoop van de video aan de accommodatie wordt de Worldmeetings bumper, tekst, muziek verwijderd door de Social Nerds. Social Nerds verzorgen de montage van de video voor accommodatie voorzien van het ontvangen logo van de accommodatie. Social Nerds plaatsen de accommodatie video op het YouTube kanaal van de betreffende accommodatie na ontvangst van de inlogcodes.

22. Social Nerds verzorgt de facturatie richting accommodatie betreffende punt 3 in deze overeenkomst.

(...)

25. Bij stoppen van de opdracht worden de videobestanden (.mov) van de tot dan toe vervaardigde video's overgedragen aan WorldMeetings.

26. Bij stoppen van de opdracht geldt de verkoopregeling zoals bepaald in punt 1, 2 en 3 voor de reeds vervaardigde video's."

(iv) Tussen partijen is een geschil ontstaan met betrekking tot de vraag of Hotel Contact op grond van het tussen partijen overeengekomene aanspraak kan maken op afgifte van de zogenoemde bronbestanden (hierna ook te noemen: de oorspronkelijke bestanden) van de videofilmjes, waarmee Hotel Contact in staat zou zijn daarin zelf wijzigingen aan te brengen.

(v) Angry Nerds heeft de bronbestanden niet willen afgeven en heeft op haar beurt aanspraak gemaakt op een vergoeding ter zake van inkomsten die zij is misgelopen doordat zij niet in staat gesteld is om het in de overeenkomst voorziene meerwerk te verrichten.

3.3. Hotel Contact vordert in dit geding een voorziening die er toe strekt dat Angry Nerds de auteursrechten op de 276 accommodatievideo's die Angry Nerds op het youtubekanaal van Hotel Contact heeft geplaatst aan haar overdraagt en de oorspronkelijke bestanden daarvan aan haar afgeeft.

Angry Nerds heeft in reconventie de veroordeling van Hotel Contact tot betaling van een bedrag van 12 maal € 172,50 gevorderd.

De voorzieningenrechter heeft de vordering van Hotel Contact voor zover die strekt tot overdracht van de auteursrechten toegewezen en voor zover die de afgifte van de oorspronkelijke bestanden betreft in gewijzigde vorm toegewezen. De vordering tot vergoeding van buitengerechtelijke incassokosten heeft zij afgewezen.

De reconventionele vordering van Angry Nerds c.s. heeft zij afgewezen.

Angry Nerds komt in hoger beroep op tegen de beslissing in conventie en de daaraan ten grondslag gelegde motivering.

Hotel Contact komt in hoger beroep op tegen de wijze waarop de voorzieningenrechter haar vordering betreffende de afgifte van de oorspronkelijke bestanden heeft toegewezen, tegen de afwijzing van de nevenvordering tot vergoeding van buitengerechtelijke incassokosten en grieft er voorts tegen dat de voorzieningenrechter haar verweer dat Angry Nerds geen spoedeisend belang heeft bij de reconventionele vordering niet heeft gehonoreerd.

3.4. Het hof verwerpt het betoog van Angry Nerds voor zover dat inhoudt dat de vordering van Hotel Contact reeds moet worden afgewezen omdat zij onvoldoende spoedeisend belang heeft bij de toewijzing daarvan. Angry Nerds heeft voldoende aannemelijk gemaakt dat zij spoedeisend belang heeft bij het kunnen beschikken over de accommodatievideo's (en de bronbestanden daarvan) teneinde deze aan te passen in verband met de wijziging van haar logo.

3.5. In het licht van het bepaalde in artikel 20 van de overeenkomst heeft de voorzieningenrechter Angry Nerds terecht veroordeeld om medewerking te verlenen aan de overdracht van het auteursrecht op de 276 accommodatievideo's en voorts bepaald dat bij gebreke van die medewerking het vonnis dezelfde kracht heeft als de vereiste akte. Angry Nerds heeft er in dit verband op gewezen dat de 276 accommodatievideo's zijn afgeleverd en stelt zich op het standpunt dat door de betaling door Hotel Contact de auteursrechten van de accommodatievideo's zijn overgedragen, doch zij miskent daarmee dat de voor overdracht van het auteursrecht vereiste levering geschiedt door een daartoe bestemde akte. De overeenkomst van 25

mei 2012 waarin is bepaald dat “het eigendom en alle rechten... worden overgedragen nadat de factuur betaald is” kwalificeert niet als een zodanige akte. De grieven van Angry Nerds falen derhalve voor zover zij tegen dit onderdeel van de beslissing van de voorzieningenrechter (dictum sub 7.1 en 7.2 in conventie) zijn gericht.

3.6. Met betrekking tot de grieven gericht tegen het derde onderdeel van de beslissing in conventie (dictum sub 7.3) oordeelt het hof als volgt.

De overeenkomst van partijen bevat geen bepaling waaruit (voldoende) duidelijk volgt dat Angry Nerds uit hoofde daarvan gehouden is om zonder (extra) vergoeding aan Hotel Contact de bronbestanden te verschaffen aan de hand waarvan de filmpjes zijn gemonteerd. Met name valt dit zonder nader feitelijk onderzoek naar hetgeen partijen voor ogen stond niet op te maken uit artikel 20 (betreffende de overdracht van eigendom en “alle rechten van de accommodatie video”) noch uit de overige hierboven onder 3.2 sub iii geciteerde bepalingen. Het hof merkt in dit verband op dat de verplichting tot overdracht van de rechten op een werk in de regel niet omvat een verplichting tot het verstrekken van materiaal om het werk te kunnen wijzigen, reeds omdat ingevolge art. 25 Aw aan de maker van een werk in beginsel het recht toekomt ook na overdracht van het auteursrecht zich te verzetten tegen wijzigingen in het werk. Mede gelet op de inhoud van artikel 21 valt niet uit te sluiten dat, zoals Angry Nerds stelt, de afspraken van partijen inhielden, althans in redelijkheid zo uitgelegd moeten worden, dat Angry Nerds als enige over die bronbestanden zou blijven beschikken opdat zij ook als enige in staat zou zijn in de accommodatievideo’s wijzigingen aan te brengen en daarmee extra inkomsten te genereren in de in artikel 3 van de overeenkomst bedoelde zin.

Dit brengt reeds mee dat de vordering van Hotel Contact die ertoe strekt dat Angry Nerds de oorspronkelijke bestanden van de accommodatievideo’s afgeeft, in kort geding niet toewijsbaar is; dat de bodemrechter de overeenkomst zal uitleggen in de door Hotel Contact voorgestane zin is voorshands niet zodanig aannemelijk dat op diens beslissing kan worden vooruitgelopen door het geven van een voorziening bij voorraad.

3.7. Dit leidt er toe dat de grieven van Angry Nerds die betrekking hebben op de onder 7.3 van het dictum van het bestreden vonnis gegeven voorziening doel treffen. Bij een verdere bespreking daarvan heeft zij onvoldoende belang. Het desbetreffende onderdeel van de vordering van Hotel Contact zal alsnog (geheel) worden afgewezen.

3.8. Het hof sluit zich aan bij de overweging van de voorzieningenrechter dat onvoldoende is gebleken van inspanningen van de zijde van Hotel Contact die de toewijzing van buitengerechtelijk kosten rechtvaardigen. Het hof wijst erop dat de producties 8, 10, 12, 14 en 15 bij inleidende dagvaarding, waarnaar Hotel Contact ter staving van dit onderdeel van haar vordering verwijst, met name betrekking hebben op haar eis betreffende de afgifte van de bronbestanden, welke eis in dit geding niet wordt gehonoreerd.

De eerste grief van Hotel Contact faalt derhalve.

3.9. Ook de overige in het incidenteel appel door Hotel Contact voorgestelde grieven falen.

Doordat Angry Nerds in het dictum van het vonnis onder 7.1 is veroordeeld om binnen zeven dagen na betekening van dit vonnis haar onvoorwaardelijke medewerking te verlenen aan de overdracht van het auteursrecht en in 7.2 is bepaald dat het vonnis dezelfde kracht krijgt als de rechtshandeling waartoe Angry Nerds gehouden is zodra Angry Nerds aan de reeds genoemde veroordeling niet heeft voldaan, kan de in 7.1 vervatte dwangsomveroordeling - naar Hotel Contact terecht opmerkt - geen effect sorteren. Niet valt evenwel in te zien welk belang Hotel Contact heeft om daartegen, en meer in het bijzonder tegen de in het vonnis hierbij bepaalde termijn, door middel van een incidentele grief op te komen. Het resultaat dat inzet is van de eerste twee onderdelen van haar vordering is immers als gevolg van het dictum onder 7.2 bereikt zonder dat een prikkel tot nakoming vereist was; waar zij hiertegen bezwaar maakt miskent zij het karakter van een dwangsom(veroordeling).

Nu voorts het vonnis onder 7.3 wordt vernietigd kan het bezwaar van Hotel Contact tegen de formulering daarvan onbesproken blijven.

Tegen de afwijzing van de door Angry Nerds in eerste aanleg in reconventie ingestelde vordering is door haar geen (voldoende duidelijke) grief gericht noch heeft zij in hoger beroep een (voldoende duidelijk) petitum geformuleerd dat strekt tot het alsnog toewijzen van haar desbetreffende vordering. In het licht hiervan valt niet in te zien welk belang Hotel Contact heeft bij een bespreking van de vraag of bij die vordering het vereiste spoedeisend belang bestaat.

Ten slotte heeft het alsnog afwijzen van de vordering van Hotel Contact waarop het dictum sub 7.3 betrekking heeft (het ter beschikking stellen aan Hotel Contact van het ruwe filmmateriaal) tot gevolg dat ook bij de behandeling van de laatste grief van Hotel Contact onvoldoende belang bestaat.

3.10. Dit leidt tot de slotsom dat het vonnis waarvan beroep zal worden vernietigd voorzover het de in het dictum sub 7.3 getroffen voorziening betreft. In verband daarmee kan ook de kostenveroordeling in conventie niet in stand blijven.

De grieven van Angry Nerds slagen in zoverre en falen voor het overige.

De grieven van Hotel Contact falen.

3.11. Het hof vindt in de uitkomst van het geding aanleiding om de kosten van het geding in eerste aanleg in conventie te compenseren in die mate dat ieder der partijen de eigen kosten draagt. Voor het overige zal het vonnis waarvan beroep worden bekrachtigd.

In hoger beroep zullen gelet op de uitkomst de kosten van het principaal appel worden gecompenseerd. De kosten van het incidenteel appel komen ten laste van Hotel Contact, deze zullen worden begroot aan de hand van het liquidatietarief nu daarin geen (specifiek) op handhaving van het auteursrecht betrekking hebbende vragen aan de orde waren en het geschil van partijen ook verder met name betrekking heeft op de uitleg van de door hen gesloten overeenkomst en de daaruit voortvloeiende verplichtingen.

3. Beslissing

Het hof:

rechtdoende in het principaal en incidenteel appel:

vernietigt het vonnis waarvan beroep in conventie voor zover het betreft het dictum onder 7.3 en voor zover daarin onder 7.4 en 7.5 Angry Nerds is veroordeeld in de kosten van het geding en in de nakosten;

wijst de desbetreffende onderdelen van de vordering van Hotel Contact (sub III en V) alsnog af;

compenseert de kosten van het geding in eerste aanleg in conventie in dier voege dat ieder der partijen de eigen kosten draagt;

bekrachtigt het vonnis waarvan beroep voor het overige;

compenseert de kosten van het principaal appel in dier voege dat ieder der partijen de eigen kosten draagt;

veroordeelt Hotel Contact in de kosten het incidenteel appel, tot op heden aan de zijde van Angry Nerds c.s. begroot op € 1.341,- voor salaris;

verklaart dit arrest uitvoerbaar bij voorraad.

Dit arrest is gewezen door mrs.E.E. van Tuyll van Serooskerken-Röell, J.H. Huijzer en N. van Lingen en door de rolraadsheer in het openbaar uitgesproken op 10 december 2013.

mr. J.C. Toorman

AFGEGEVEN VOOR GROSSE
AAN: *mr. C.J. Gravendeel*
DE GRIFFIER