

2. De feiten

- 2.1. [REDACTED] is een professioneel fotografe. Zij drijft een eenmanszaak onder de naam [REDACTED]
- 2.2. Cobra Art is een kunstgroothandel gevestigd te Veenendaal. Het bedrijf specialiseert zich in de verkoop van schilderijen, kunstwerken en prints van foto's op plexiglas. Cobra Art biedt deze stukken online en in haar showroom te koop aan. De prints worden 'on-demand' geproduceerd. M.J. Art Holding B.V. is enig bestuurder en aandeelhouder van Cobra Art.
- 2.3. Op 16 maart 2018 heeft er een bespreking plaatsgevonden tussen [REDACTED] en de [REDACTED], de feitelijk bestuurder van Cobra Art, op het kantoor van Cobra Art te Veenendaal. [REDACTED] en Cobra Art zijn daarna een samenwerking aangegaan waarbij [REDACTED] steeds voor de periode van een jaar aan Cobra Art een licentie verleende voor het commercieel exploiteren van een aantal door [REDACTED] gemaakte foto's.
- 2.4. Op 17 september 2018 heeft [REDACTED] aan Cobra Art een factuur gezonden voor een licentie, voor de periode van 1 september 2018 tot 1 september 2019, op 10 door haar gemaakte foto's. Het gaat daarbij om de volgende foto's en het door Cobra Art voor de licentie te betalen bedrag:

Foto's


[REDACTED]	€ 900,00
[REDACTED]	€ 900,00
[REDACTED]	€ 900,00
[REDACTED]	€ 900,00
[REDACTED]	€ 900,00
[REDACTED]	€ 900,00
[REDACTED]	€ 900,00
[REDACTED]	€ 900,00
[REDACTED]	€ 900,00
[REDACTED]	€ 450,00
(...)	
BTW	€ 1.795,50
(...)	
Totaalbedrag	€10.345,50

- 2.5. Op 1 juli 2019 heeft [REDACTED] aan Cobra Art een factuur gezonden voor een licentie, voor de periode van 1 september tot 1 september 2020, op 5 door haar gemaakte foto's. Het gaat daarbij om de volgende foto's en het door Cobra Art voor de licentie te betalen bedrag:








Foto's

[REDACTED]	€ 900,00
------------	----------

	€ 900,00
	€ 900,00
	€ 567,00
(...)	
Totaalbedrag	€ 3.267,00

- 2.6. Op 23 december 2019 heeft  aan Cobra Art een factuur gezonden voor een licentie, voor de periode van 17 januari 2020 tot 17 januari 2021, op 5 door haar gemaakte foto's. Het gaat daarbij om de volgende foto's en het door Cobra Art voor de licentie te betalen bedrag:

Foto's	
	€ 900,00
	€ 900,00
	€ 900,00
	€ 900,00
	€ 900,00
(...)	
BTW	€ 945,00
(...)	
Totaalbedrag	€ 5.445,00

- 2.7. Eind 2020 ontdekte  dat foto's van haar wereldwijd te koop zouden worden aangeboden.  heeft vervolgens aan Stalman Deurwaarders opdracht gegeven een onderzoek te doen naar die op het internet aangeboden foto's. In een proces-verbaal van 3 november 2020 heeft Stalman Deurwaarders verklaard foto's van  aangetroffen te hebben op de volgende websites (met tussenhaakjes het aantal aangetroffen foto's): www.cobraart.nl (3), www.cobraartusa.com (15), www.cobraartduesseldorf.de (17), <https://youart.be/art-listing> (1), <https://mom.maison-object.com> (1) en www.duparc.nl/art (3).
- 2.8. Bij brief van 23 oktober 2020 heeft  aan Cobra Art meegedeeld dat door Cobra Art, met het te koop aanbieden van haar werken via Cobra art USA.com, Cobra art Düsseldorf en Maison object Paris, de door Cobra Art met  gesloten licentieovereenkomsten worden geschonden. In die brief heeft  vanwege de schending door Cobra Art van de licentieovereenkomsten, Cobra Art verzocht een bedrag van in totaal € 45.511,13 binnen 14 dagen te voldoen.
- 2.9. Bij brief van 20 november 2020 heeft Cobra Art aan  meegedeeld dat per abuis de drie foto's niet van de website www.cobraart.nl waren verwijderd, maar is betwist dat van die foto's na het einde van de licentieperiode nog prints zijn gemaakt en verkocht. Verder heeft Cobra Art in die brief betwist dat de website www.cobraartusa.com aan Cobra Art toebehoort, is meegedeeld dat Cobra Gallery GmbH en Youart België franchisenemers, dan wel klanten van Cobra Art zijn en

dat de door [REDACTED] op de websites daarvan aangetroffen werken prints zijn die door deze klanten zijn aangekocht. Ten aanzien van de op de website van Cobra Gallery GmbH (www.cobraartduesseldorf.de) aangetroffen foto's van [REDACTED] heeft Cobra Art in die brief meegedeeld dat die inmiddels zijn verwijderd. Verder heeft Cobra Art zich in die brief op het standpunt gesteld dat het handelen van [REDACTED] schade veroorzaakt en is [REDACTED] voor die schade aansprakelijk gesteld.

2.10. In een brief van 23 november 2020 gericht aan [REDACTED] heeft Cobra Art betwist dat het gebruik door Cobra Art en haar wederverkopers op hun websites van een foto van [REDACTED] in een lage resolutie in strijd is met de door [REDACTED] verleende licentie. Verder heeft Cobra Art zich in die brief op het standpunt gesteld dat de verzoeken van [REDACTED] aan de wederverkopers om die foto's te verwijderen schade veroorzaakt, is [REDACTED] aansprakelijk gesteld voor die schade en heeft Cobra Art geëist dat door [REDACTED] binnen 10 dagen een rectificatie aan de wederverkopers wordt gestuurd.

2.11. Naar aanleiding van het proces-verbaal van Stalman Deurwaaders heeft [REDACTED] verschillende partijen aangeschreven om de inbreuk op haar auteursrecht te staken, waaronder het Engelse bedrijf Andrew Martin. In reactie daarop heeft Andrew Martin bij e-mail van 5 april 2021 het volgende meegedeeld:

Dear [REDACTED]

I refer to your letter dated 26th March in relation to an artwork by [REDACTED]. As you will know, Andrew Martin are the exclusive distributor of Cobra Artworks in the UK.

[REDACTED] has a licence agreement with Cobra Art for the sale of these artworks, hence why they were on our website. Having spoken to [REDACTED], he advised that he has not provided Andrew Martin with any information to remove the artwork from our site, as he has received no letter from [REDACTED] to advise Cobra Art to remove any of her artworks from sale.

[REDACTED] has asked that you conduct all correspondence regarding this matter directly with him at [REDACTED].

In the meantime, we have removed the artwork from our website to avoid any further confusion.

Best Regards [REDACTED]

*[REDACTED]
Andrew Martin*

2.12. Naar aanleiding van een vonnis van de rechtbank Amsterdam d.d. 7 juli 2021, gewezen tussen Cobra Art en een andere fotograaf die werken via Cobra Art verkocht en in welk vonnis is geoordeeld dat Cobra Art inbreuk had gemaakt op de auteursrechten van die fotograaf, heeft [REDACTED] opnieuw contact opgenomen met

Cobra Art. In een brief van 16 augustus 2021 heeft [REDACTED] de gelijkenissen tussen het vonnis van 7 juli 2021 en haar eigen situatie opgesomd. Cobra Art is daarbij meegedeeld dat een juridische procedure alleen nog kan worden voorkomen indien Cobra Art uiterlijk op woensdag 1 september 2020 bevestigt dat (1) met onmiddellijk ingang iedere inbreuk door Cobra Art en haar wederverkopers op de auteursrechten van [REDACTED] worden gestaakt, (2) Cobra Art akkoord gaat met een boete van € 2.500,00 bij iedere overtreding van eerder genoemde verplichting, en (3) door Cobra Art als vergoeding van de door [REDACTED] gemaakte juridische kosten en geleden schade een bedrag van in totaal € 66.801,00 wordt overgemaakt op de derdenrekening van de advocaat van [REDACTED]

- 2.13. [REDACTED] heeft als productie 6 overgelegd een op 26 november 2021 gemaakte screenshot van de (Japanse) website www.lifeaccent.jp. Op die website werden op die datum de door [REDACTED] gemaakte foto's [REDACTED] aangeboden. Tevens vermeldt die website een samenwerking te hebben met Cobra Art en dat elk door Cobra Art aangeboden werk een beperkte oplage van 75 stuks heeft.
- 2.14. Op 30 oktober 2021 heeft Cobra Art een bedrag van € 3.600,- (de jaarlijkse licentievergoeding voor vier foto's) naar de bankrekening van [REDACTED] overgemaakt. In reactie daarop heeft [REDACTED] in een e-mail van 30 oktober 2021 aan Cobra Art meegedeeld dat Cobra Art dient te voldoen aan de in de brief van de advocaat van [REDACTED] genoemde vordering en termijn.
- 2.15. Bij brieven van 9 juni 2022 en 1 augustus 2022 heeft [REDACTED] Cobra Art erop geattendeerd dat zij één foto van [REDACTED] nog steeds gebruikt voor haar Google advertenties. In die brieven heeft [REDACTED] tevens melding gedaan van een aantal wederverkopers van Cobra Art, zoals Cobra Art Ibiza en Meadow Home, die ook nog steeds foto's van [REDACTED] openbaar maken op hun websites.
- 2.16. In het WHOIS-register van ICANN staan de domeinnamen www.cobraartusa.com en www.cobraarduesseldorf.de geregistreerd op naam van Metaregistrar B.V. (hierna: Metaregistrar). Metaregistrar heeft per e-mail van 15 augustus 2022 aan [REDACTED] meegedeeld dat beide domeinnamen geregistreerd zijn in opdracht van Bluesquad B.V. (hierna: Bluesquad).
- 2.17. [REDACTED] heeft Bluesquad bij e-mail van 16 augustus 2022 verzocht om schriftelijk te bevestigen dat Cobra Art de feitelijk beheerder is van beide websites. BlueSquad heeft in reactie daarop eerst meegedeeld ruggespraak te willen houden met haar klant, alvorens zij de verzochte informatie zou aanleveren. Na die ruggespraak met haar client heeft BlueSquad aan [REDACTED] meegedeeld niet de mogelijkheid te hebben om die informatie aan [REDACTED] te geven.

3. Het geschil

- 3.1. [REDACTED] vordert - samengevat en na wijziging eis - voor zover mogelijk bij uitvoerbaar bij voorraad te verklaren vonnis:

-
- I. te verklaren voor recht dat Cobra Art inbreuk heeft gemaakt op de auteursrechten van [REDACTED]
- al dan niet door de foto's zonder toestemming openbaar te maken buiten de licentieperiode; en/of
 - door zonder daar toestemming voor te hebben van [REDACTED] sub-licenties te verstrekken aan wederverkopers; en/of
 - door [REDACTED] tegen te werken, dan wel geen medewerking te verlenen, bij het handhaven van haar intellectuele eigendomsrechten door te weigeren om wederverkopers te instrueren om de foto's, dan wel na het verlopen van de licentieperiode, niet (meer) openbaar te maken; en/of
 - door handelingen van Cobra Art jegens [REDACTED] die blijken uit de door [REDACTED] gestelde feiten en die kwalificeren als een auteursrechtinbreuk;
- II. te verklaren voor recht dat Cobra Art een wanprestatie pleegt jegens [REDACTED]
- al dan niet door de foto's zonder toestemming openbaar te maken buiten de licentieperiode; en/of
 - door zonder daar toestemming voor te hebben van [REDACTED] sub-licenties te verstrekken aan wederverkopers; en/of
 - door [REDACTED] tegen te werken, dan wel geen medewerking te verlenen, bij het handhaven van haar intellectuele eigendomsrechten door te weigeren om wederverkopers te instrueren om de foto's, dan wel na het verlopen van de licentieperiode, niet (meer) openbaar te maken; en/of
 - door handelingen van Cobra Art jegens [REDACTED] die blijken uit de door [REDACTED] gestelde feiten, die volgens uw rechtbank kwalificeren als een wanprestatie.
- III. te verklaren voor recht dat Cobra Art onrechtmatig heeft gehandeld jegens [REDACTED]
- dan wel door niet-authentieke echtheidscertificaten te vervaardigen en aan te bieden bij de prints van de foto's van [REDACTED] en/of
 - door de foto's zonder toestemming openbaar te maken buiten de licentieperiode; en/of
 - door zonder daar toestemming voor te hebben van [REDACTED] sub-licenties te verstrekken aan wederverkopers; en/of
 - door [REDACTED] tegen te werken, dan wel geen medewerking te verlenen, bij het handhaven van haar intellectuele eigendomsrechten door te weigeren om wederverkopers te instrueren om de foto's, dan wel na het verlopen van de licentieperiode, niet (meer) openbaar te maken; en/of
 - door handelingen van Cobra Art jegens [REDACTED] die blijken uit de door [REDACTED] gestelde feiten, die volgens uw rechtbank kwalificeren als een onrechtmatige daad.
- IV. Cobra Art te veroordelen tot het vergoeden van de schade die [REDACTED] heeft geleden ten gevolge van de auteursrechtinbreuk, dan wel de wanprestatie, dan wel het onrechtmatig handelen van Cobra Art jegens [REDACTED] waarbij de schadevergoeding nog nader te dient worden

vastgesteld en waarbij het voorschot bij wordt vastgesteld op een bedrag van € 43.200,-;

- V. Cobra Art te bevelen om binnen 30 dagen na het in dezen te wijzen vonnis aan de advocaat van ██████████ opgave te laten doen door een onafhankelijke registeraccountant van:
- i. het aantal prints van de foto's die door Cobra Art en haar wederverkopers zijn geproduceerd;
 - ii. het aantal prints van de foto's die Cobra Art en haar wederverkopers op voorraad hebben;
 - iii. het aantal prints van de foto's die door Cobra Art en haar wederverkopers zijn verkocht, de datum waarop de verkoop plaatsvond en het aantal niet-authentiek echtheidscertificaten dat daarbij aan de koper is verstrekt.
- VI. Cobra Art te bevelen om binnen 7 dagen gedurende een periode van 14 dagen een goed leesbare rectificatie op de homepage van www.cobraart.nl te plaatsen met een in de wijziging van eis opgenomen tekst, althans een door de rechtbank te bepalen tekst,
- VII. Cobra Art te veroordelen tot betaling aan ██████████ van een onmiddellijk opeisbare en niet voor compensatie vatbare dwangsom van € 2.500,- indien Cobra Art in gebreke blijft om aan de geboden onder V en VI te voldoen, te vermeerderen met € 500,- voor iedere dag of gedeelte van een dag zij in gebreke blijft om aan de geboden onder V en VI te voldoen, met een maximum van € 50.000,-;
- VIII. Cobra Art op grond van artikel 1019h Rv te veroordelen in de proceskosten, voor zover het geschil betrekking heeft op het intellectueel eigendomsrecht, alsmede de nakosten volgens het liquidatietarief, een en ander te voldoen binnen veertien dagen na dagtekening van het in deze zaak te wijzen vonnis, en -voor het geval voldoening van de (na)kosten niet binnen de gestelde termijn plaatsvindt - te vermeerderen met de wettelijke rente over de (na)kosten vanaf bedoelde termijn voor voldoening.
- 3.2. Cobra Art voert verweer, waarop hierna, voor zover van belang, nader zal worden ingegaan.

4. De beoordeling

- 4.1. In geschil is de vraag of Cobra Art een inbreuk heeft gemaakt op de auteursrechten van ██████████ dan wel of Cobra Art tekort is gekomen in de nakoming van de met ██████████ gesloten licentieovereenkomsten, dan wel of Cobra Art onrechtmatig jegens ██████████ heeft gehandeld. De rechtbank begrijpt in dat verband de vorderingen onder I tot en met III als primair, subsidiair en meer subsidiair ingesteld. Eerst zullen de vorderingen uit hoofde van de gestelde inbreuk op het auteursrecht worden beoordeeld.

Inbreuk op auteursrecht

- 4.2. Voorop wordt gesteld dat tussen partijen niet in geschil is dat er een auteursrecht rust op de foto's van ██████████
- 4.3. Het auteursrecht is het recht van de maker om als enige een werk openbaar te maken of te verveelvoudigen. Deze exploitatierechten kan de maker overdragen aan een ander. Ook kan de maker daarbij beperkingen opleggen, zoals een beperking in tijd. Als een derde zonder toestemming van de maker/rechthebbende het werk openbaar maakt of verveelvoudigt dan is sprake van een inbreuk op het auteursrecht. Bij inbreuk is de inbreukmaker verplicht om de inbreuk te stoppen en moet hij de door de rechthebbende geleden schade vergoeden, voor zover de inbreuk hem kan worden toegerekend.
- 4.4. ██████████ heeft aan Cobra Art drie keer voor de periode van een jaar een licentie verleend voor het verkopen van een aantal van haar foto's. Het was Cobra Art in de licentieperiode dus toegestaan om foto's van ██████████ af te drukken en te verkopen. Op foto's die in die periode zijn afgedrukt en verkocht is het auteursrecht van ██████████ uitgeput.

Verkoop buiten de licentieperiode

- 4.5. Cobra Art heeft buiten de licentieperiode een viertal foto's van ██████████ via de website www.cobraart.nl verkocht. Met de verkoop van die foto's buiten de licentieperiode heeft Cobra Art een inbreuk gemaakt op het auteursrecht van ██████████

Foto van ██████████ in Google advertentie

- 4.6. Hetzelfde geldt voor het gebruik door Cobra Art buiten de licentieperiode van een foto van ██████████ in een advertentie op Google. Ook met het zonder toestemming gebruiken van die foto heeft Cobra Art een inbreuk gemaakt op het auteursrecht van ██████████

Thumbnails

- 4.7. Eveneens geldt dat voor de door Cobra Art aan derden verstrekte digitale afbeelding in klein formaat en met lage resolutie van de foto's van ██████████ (hierna: thumbnail). Naar het oordeel van de rechtbank is een dergelijke thumbnail een afzonderlijke verveelvoudiging van de auteursrechtelijk beschermde foto. Dat het een foto in een lage resolutie is ter voorkoming van het maken van kopieën van hoge kwaliteit daarvan, maakt dat niet anders. Voor het verveelvoudigen en het verstrekken aan derden van een dergelijke thumbnail is dus de toestemming van ██████████ nodig. Uit de overgelegde stukken en hetgeen partijen ter zitting hebben verklaard, blijkt niet dat ██████████ daar (mondeling) toestemming voor heeft verleend. Daaruit blijkt slechts dat ██████████ aan Cobra Art toestemming heeft verleend om gedurende de licentieperiode foto's van ██████████ op plexiglas af te drukken en die te verkopen. Cobra Art kan worden gevolgd in haar stelling dat die toestemming in de gegeven omstandigheden redelijkerwijs mede omvatte het tijdens de licentieperiode plaatsen van thumbnails van de foto's van ██████████ op de eigen website van Cobra Art, nu dat één van de manieren is waarop Cobra Art

de te koop zijnde foto's onder aandacht van het publiek brengt. Cobra Art heeft in dat verband voldoende onderbouwd dat [REDACTED] met de verkoop door Cobra Art via thumbnails op de eigen website bekend was. Dat [REDACTED] aan Cobra Art ook toestemming heeft verleend om aan derden thumbnails van de foto's te verstrekken, heeft Cobra Art tegenover de betwisting door [REDACTED] echter niet onderbouwd.

- 4.8. Door Cobra Art is ter terechtzitting verklaard dat zodra een wederverkoper een op plexiglas afgedrukt exemplaar van een foto van [REDACTED] had gekocht, Cobra Art daar een thumbnail van de desbetreffende foto bijleverde ten behoeve van de verkoop door die wederverkoper van het op plexiglas afgedrukte exemplaar. Verder is door Cobra Art verklaard dat in afwijking daarvan een aantal wederverkopers, zijnde de wederverkopers in Engeland (Andrew Martin), Noorwegen (Meadow Home), Duitsland (Cobra Gallery GmbH), Verenigde staten (Cobra Art USA), Ibiza (Cobra Art Ibiza), Rotterdam (Cobra Art Rotterdam) en Amsterdam (Cobra Art Amsterdam), eerst de thumbnail ontvingen om die op hun website te plaatsen en dat zodra op basis daarvan een werk van [REDACTED] was verkocht, door Cobra Art een op plexiglas afgedrukt exemplaar van de desbetreffende foto aan die wederverkopers werd geleverd. Nu Cobra Art aldus zonder toestemming van [REDACTED] thumbnails heeft verveelvoudigd en aan derden heeft verstrekt, heeft [REDACTED] ook daarmee een inbreuk gemaakt op het auteursrecht van [REDACTED] en dient Cobra Art de schade die [REDACTED] daardoor heeft geleden te vergoeden.

Openbaarmaking door wederverkopers

- 4.9. Onder verwijzing naar het door Stalman Deurwaarders uitgevoerde onderzoek (zie 2.7) heeft [REDACTED] er op gewezen dat door een aantal wederverkopers van Cobra Art buiten de licentieperiode foto's van [REDACTED] te koop werden/worden aangeboden. [REDACTED] stelt dat Cobra Art verantwoordelijk is voor de openbaarmaking van die foto's door die wederverkopers, dat daarom ook Cobra Art daarmee een auteursrechtinbreuk pleegt en dat Cobra Art op geen enkele wijze de openbaarmaking door deze wederverkopers probeert te stoppen.
- 4.10. Voorop wordt gesteld dat, zoals door Cobra Art aangevoerd, de wederverkopers van Cobra Art als zelfstandige entiteiten in beginsel zelf verantwoordelijk zijn voor de inbreuken die zij op het auteursrecht van [REDACTED] plegen. Voor het zonder toestemming openbaar maken van foto's van [REDACTED] op hun websites, dient [REDACTED] die wederverkopers dus zelf aan te spreken. Cobra Art maakt met die openbaarmaking door die derden niet ook zelf een inbreuk op het auteursrecht van [REDACTED]. Voor zover deze vordering is gebaseerd op een gestelde inbreuk op het auteursrecht van [REDACTED] slaagt deze daarom niet. Evenmin slaagt deze vordering voor zover subsidiair gebaseerd op een tekortkoming door Cobra Art in de nakoming van de licentieovereenkomst. Allereerst blijkt uit hetgeen partijen over de inhoud van mondeling gesloten licentieovereenkomst hebben verklaard, niet dat de wederverkopers van Cobra Art, of de verantwoordelijkheid van Cobra Art ten opzichte van hen, een onderdeel zijn geweest van de afspraken tussen

partijen. Daarnaast gaat het hier om inbreuken door de wederverkopers buiten de periode waarvoor de licentieovereenkomst met Cobra Art werd gesloten.

- 4.11. Wel slaagt in dit verband de meer subsidiaire vordering van [REDACTED] gebaseerd op onrechtmatige daad. Van belang daarvoor is dat ter zitting door Cobra Art is erkend dat de domeinnamen van de door Cobra Gallery GmbH en Cobra Art USA gebruikte websites (www.cobraartduesseldorf.de en www.cobraartusa.com) op naam van Cobra Art staan geregistreerd. Door Stalman Deurwaarders zijn op die websites respectievelijk 20 en 15 foto's van [REDACTED] aangetroffen. Hoewel tegenover de betwisting door Cobra Art niet is vast komen staan dat Cobra Art ook de feitelijke beheerder van die websites is, had zij het als domeinnaamhouder dus wel in haar macht om aan Cobra Gallery GmbH en Cobra Art USA op te dragen de inbreuk op het auteursrecht van [REDACTED] via die websites te staken of de websites geheel af te sluiten. Bij brief van 23 oktober 2020 heeft [REDACTED] aan Cobra Art gemeld dat in strijd met de licentieovereenkomst op de websites www.cobraartduesseldorf.de en www.cobraartusa.com werken van [REDACTED] werden aangeboden en is Cobra Art onder meer gesommeerd die auteursrechtinbreuk te staken. In reactie daarop heeft Cobra Art betwist dat www.cobraartusa.com een website van Cobra Art is en is meegedeeld dat de foto's van de website www.cobraartduesseldorf.de inmiddels zijn verwijderd (zie 2.9). Door in die brief evenwel te ontkennen dat zij enige invloed heeft op de inhoud van de website van Cobra Art USA heeft Cobra Art er dus aan meegewerkt, dan wel gefaciliteerd, dat op de website www.cobraartusa.com inbreukmakende foto's bleven staan. Dit geldt te meer, nu uit hetgeen Cobra Art over het hiervoor voormelde verstrekken van thumbnails aan wederverkopers heeft verklaard, moet worden begrepen dat de op de website www.cobraartusa.com geplaatste foto's/thumbnails door Cobra Art zelf aan Cobra Art USA zijn verstrekt. Cobra Art heeft met het na de brief van 23 oktober 2020 meewerken aan het laten voortbestaan van de auteursrechtinbreuk op de website www.cobraartusa.com, onrechtmatig jegens [REDACTED] gehandeld.
- 4.12. Verder heeft [REDACTED] met de e-mail van Andrew Martin van 5 april 2021, waarin Andrew Martin na contact met Cobra Art meedeelt van Cobra Art geen verzoek te hebben gekregen om de thumbnails van haar website te verwijderen (zie 2.11), en met de verwijzing naar de brieven van Cobra Art waarin Cobra Art dreigt met een schadeclaim in reactie op de verzoeken van [REDACTED] aan wederverkopers van Cobra Art om de auteursrecht inbreuk te staken (zie onder meer 2.10), voldoende onderbouwd dat Cobra Art het handhaven door [REDACTED] van haar auteursrechten heeft tegengewerkt. Ook daarmee heeft Cobra Art onrechtmatig jegens [REDACTED] gehandeld.
- Echtheidcertificaten*
- 4.13. Niet in geschil is dat Cobra Art bij de verkoop van een op plexiglas afgedrukt exemplaar van een foto van [REDACTED] steeds een certificaat heeft gevoegd waarin de naam van [REDACTED] als auteur van de foto staat vermeld en Cobra Art als producent van de afdruk. Verder wordt daarin verklaard dat het gaat om een unieke en gelimiteerde afdruk van Cobra Art. [REDACTED] stelt dat zij geen toestemming

voor het opstellen van een dergelijke certificaat heeft gegeven en dat Cobra Art daarom met het vervaardigen en verstrekken daarvan onrechtmatig jegens haar handelt. [REDACTED] wordt in dat standpunt niet gevolgd. Daarbij wordt voorop gesteld dat, anders dan in het door [REDACTED] genoemde vonnis van deze rechtbank van 7 juli 2021, het hier niet gaat om certificaten die door de fotograaf zelf zijn gemaakt en daarna door Cobra Art zijn aangepast. Het gaat in de onderhavige zaak dus niet om als gevolg van een wijziging door Cobra Art niet meer authentieke echtheidscertificaten. [REDACTED] heeft geen certificaten aan Cobra Art verstrekt en de certificaten waar het hier om gaat zijn door Cobra Art zelf gemaakt. Hoewel een exemplaar van dat certificaat in deze procedure niet is overgelegd, blijkt uit voormelde door Cobra Art gegeven beschrijving daarvan niet dat er in dat certificaat onjuistheden staan. Het vermeldt immers de naam van [REDACTED] als de maker van de foto en Cobra Art als de maker van de afdruk, hetgeen correct is. Evenmin wordt de omstandigheid dat Cobra Art kennelijk op het certificaat vermeldt dat het om een gelimiteerd aantal afdrukken gaat onrechtmatig jegens [REDACTED] geacht, te meer nu niet is gebleken dat partijen afspraken hebben gemaakt het aantal te maken afdrukken van de foto's. Bij gebreke van enige beperking op dat punt, had Cobra Art tijdens de licentieperiode dus de vrijheid om te bepalen hoeveel afdrukken zij wenste te maken en te verkopen. [REDACTED] heeft verder nog aangevoerd dat zij vermoedt dat Cobra Art ook namens [REDACTED] een handtekening op het certificaat heeft gezet, maar dat is tegenover de betwisting door Cobra Art en bij gebrek aan een exemplaar van het certificaat niet komen vast te staan. Cobra Art stelt dat op het certificaat alleen de naam van [REDACTED] in sierletters voorkomt. Op grond van die beschrijving wordt onvoldoende aanleiding gezien om die wijze van de vermelding van de naam van Cobra Art als onrechtmatig jegens [REDACTED] te beoordelen.

Schade

- 4.14. Uit hetgeen hiervoor is overwogen volgt dat Cobra Art inbreuk heeft gemaakt op het auteursrecht van [REDACTED] door buiten de licentieperiode foto's van [REDACTED] te verkopen, door buiten de licentieperiode een foto van [REDACTED] in een Google advertentie te gebruiken, door thumbnails te verveelvoudigen en die aan derden te verstrekken, alsmede dat Cobra Art onrechtmatig heeft gehandeld door te faciliteren dat de inbreuk op de website www.cobraartusa.com kon worden voortgezet en tegen te werken dat wederverkopers van Cobra Art door [REDACTED] werden aangesproken op hun inbreuk op het auteursrecht van [REDACTED]. Cobra Art dient de door [REDACTED] als gevolg daarvan geleden schade te vergoeden. [REDACTED] vordert in verband daarmee veroordeling van Cobra Art tot betaling van een voorschot van € 43.200,00. Geoordeeld wordt echter dat op grond van de overgelegde stukken die schade, voor zover veroorzaakt door Cobra Art, definitief kan worden begroot.
- 4.15. Allereerst begrijpt de rechtbank uit het door [REDACTED] als productie 7 overgelegde overzicht dat het bedrag van € 43.200,00 een optelsom is van 48 auteursrechtinbreuken zoals gesignaleerd door Stalman Deurwaarders, maal een bedrag gelijk aan de vergoeding van een jaarlicentie van € 900,00 per foto. Vastgesteld wordt echter dat in die 48 inbreuken ook 2 auteursrechtinbreuken via

de website www.cobraart.nl zijn meegenomen waarvoor Cobra Art reeds een vergoeding heeft betaald. De overige 46 inbreuken ziet op inbreuken door middel van thumbnails die door Cobra Art zonder toestemming van ██████████ zijn vervoelvoudigd en daarna aan wederverkopers zijn verstrekt. Geoordeeld wordt evenwel dat die thumbnails vanwege de lage resolutie, en dus lagere kwaliteit daarvan, niet gelijk kunnen worden gesteld aan de waarde van de foto's waarvoor Cobra Art een licentie van € 900,00 per jaar betaalde. Gelet op de lage resolutie van de thumbnails wordt de waarde daarvan begroot op 25% van € 900,00 = € 225,00, zodat vanwege deze schade een bedrag van € 10.350,00 (= 46 x € 225,00) toewijsbaar is. Daarnaast heeft Cobra Art zonder toestemming van ██████████ een foto gebruikt in een Google advertentie. Nu niet is gesteld dat dit een foto met een lage resolutie betreft, wordt de schade als gevolg van het gebruik van die foto op € 900,00 begroot. Verder heeft ██████████ schade geleden als gevolg van het onrechtmatig handelen van Cobra Art bestaande uit het faciliteren van de inbreuk, dan wel het tegenwerken van de handhaving door Cobra Art van het auteursrecht. Die schade wordt begroot op € 2.000,00. Daarbij is van belang dat die inbreuk plaatsvond doormiddel van door Cobra Art verstrekte thumbnails en daarvoor reeds een schadebedrag is opgenomen, zodat de extra schade daarvan beperkt is. In totaal wordt de schade van ██████████ daarmee begroot op een bedrag van in totaal € 13.250,00.

Verstrekking gegevens

- 4.16. ██████████ vordert dat Cobra Art wordt bevolen om binnen 30 dagen een opgave te laten doen door een onafhankelijk registeraccountant van het aantal prints dat door ██████████ en haar wederverkopers zijn geproduceerd, van het aantal prints dat Cobra Art en haar wederverkopers op voorraad hebben en van het aantal prints dat door Cobra Art en haar wederverkopers zijn verkocht en de datum waarop de verkoop plaatsvond. Deze vordering wordt niet toegewezen. Van belang daarvoor is dat het Cobra Art tijdens de licentieperiode was toegestaan om prints te maken en niet is komen vast staan dat, afgezien van de vier prints waarvoor door Cobra Art een vergoeding is betaald, door Cobra Art buiten de licentieperiode of thans nog steeds prints worden gemaakt. Evenmin is vast komen te staan dat met toestemming van Cobra Art door wederverkopers zelf prints van foto's van ██████████ zijn gemaakt.

Rectificatie

- 4.17. ██████████ vordert dat Cobra Art wordt veroordeeld om op de homepage van haar website een rectificatie te plaatsen. Die vordering zal worden toegewezen, met dien verstande dat de gevorderde rectificatie dient plaats te vinden door middel van de hierna in de beslissing vermelde tekst. De in dit verband gevorderde dwangsom zal eveneens worden toegewezen.

Conclusie

- 4.18. Uit het voorgaande volgt het volgende. De onder I gevorderde verklaring voor recht dat Cobra Art een inbreuk heeft gemaakt op de auteursrechten van ██████████ wordt toegewezen voor zover het betreft de vorderingen onder I.a (de vier foto's die buiten de licentieperiode zijn verkocht en het gebruik van een foto in een

Google advertentie) en I.d. (het verveelvoudigen van de thumbnails). Tevens is toewijsbaar de vordering onder III.d (het onrechtmatig handelen door het tegenwerken, dan wel geen medewerking verlenen aan het handhaven door [REDACTED] van haar auteursrechten. De overige vorderingen onder I tot en met III worden afgewezen. De onder IV gevorderde schadevergoeding wordt toegewezen tot een bedrag van € 13.250,00. De vorderingen onder V wordt afgewezen en de vorderingen onder VI en VII worden toegewezen, met dien verstande dat de rectificatie dient plaats te vinden volgens de tekst zoals die staat vermeld in de beslissing.

Proceskosten

- 4.19. Cobra Art zal als de grotendeels in het ongelijk gestelde partij in de proceskosten worden veroordeeld. [REDACTED] maakt aanspraak op vergoeding van de volledige proceskosten als bedoeld in artikel 1019h Rv en heeft haar kosten opgegeven tot een bedrag van € 50.600,39. Artikel 1019h Rv is echter slechts van toepassing op de procedure voor zover dat betrekking heeft op de handhaving van IE-rechten (intellectuele eigendomsrechten) van [REDACTED] (hier de auteursrechten) en niet op het deel dat ziet op het onrechtmatige handelen van Cobra Art. De rechtbank rekent 50% van de kosten toe aan de handhaving van IE-rechten. De overige 50% wordt begroot volgens het liquidatietarief. Ten aanzien van de handhaving van de IE-rechten is de rechtbank van oordeel dat deze zaak moet worden aangemerkt als een gewone zaak in de zin van de Indicatietarieven in IE-zaken (versie april 2017). Een gewone zaak kent daarin een maximum te vergoeden bedrag van € 17.500. Aldus worden de redelijke en evenredige proceskosten van [REDACTED] begroot op € 8.750,00 (= 50% van 17.500,00) + € 1.114,00 (50% van € 2.228,00), te vermeerderen met griffierecht ad € 1.301,00 en de kosten dagvaarding ad € 131,18, derhalve in totaal op € 11.296,18. Te vermeerderen met wettelijke rente vanaf de datum van het vonnis.
- 4.20. De nakosten worden toegewezen op de wijze zoals in de beslissing is vermeld.

5. De beslissing

De rechtbank

- 5.1. verklaart voor recht dat Cobra Art een inbreuk heeft gemaakt op de auteursrechten van [REDACTED] door zonder toestemming foto's van [REDACTED] openbaar te maken buiten de licentieperiode en door zonder toestemming thumbnails van foto's van [REDACTED] te verveelvoudigen,
- 5.2. verklaart voor recht dat Cobra Art onrechtmatig jegens [REDACTED] heeft gehandeld door [REDACTED] tegen te werken, dan wel onvoldoende medewerking te verlenen, bij het handhaven van haar intellectuele eigendomsrechten door wederverkopers niet te instrueren om de foto's van [REDACTED] niet meer openbaar te maken,

- 5.3. veroordeelt Cobra Art om aan [REDACTED] te betalen een bedrag van € 13.250,00 (dertien duizend tweehonderdvijftig euro), vermeerderd met de wettelijke rente als bedoeld in artikel 6:119 BW over dit bedrag met ingang van de veertiende dag na de betekening van dit vonnis tot de dag van volledige betaling,
- 5.4. veroordeelt Cobra Art om binnen 7 dagen na de betekening van dit vonnis de volgende rectificatie duidelijk zichtbaar en in een goed leesbare lettergrote op de hoofdpagina van de website www.cobraart.nl te plaatsen en na plaatsing gedurende veertien dagen te handhaven:

Bij vonnis van 4 januari 2023 heeft de rechtbank Amsterdam geoordeeld dat Cobra Art een inbreuk heeft gemaakt op de auteursrechten van [REDACTED] handelend onder de naam [REDACTED], door buiten de licentieperiode foto's van [REDACTED] af te drukken, te verkopen en in een advertentie te gebruiken, alsmede door zonder toestemming van [REDACTED] zogenoemde thumbnails van haar foto's te verspreiden. Daarnaast heeft de rechtbank geoordeeld dat Cobra Art onrechtmatig jegens [REDACTED] heeft gehandeld door tegen te werken dat wederverkopers van Cobra Art werden aangesproken op hun inbreuk op het auteursrecht van [REDACTED]

Cobra Art

- 5.5. veroordeelt Cobra Art in de proceskosten, aan de zijde van [REDACTED] tot op heden begroot op € 11.296,18, te vermeerderen met de wettelijke rente als bedoeld in artikel 6:119 BW over dit bedrag met ingang van de veertiende dag na de betekening van dit vonnis tot de dag van volledige betaling,
- 5.6. veroordeelt Cobra Art in de na dit vonnis ontstane kosten, begroot op € 163,00 aan salaris advocaat, te vermeerderen, onder de voorwaarde dat Cobra Art niet binnen veertien dagen na aanschrijving aan het vonnis heeft voldaan en er vervolgens betekening van de uitspraak heeft plaatsgevonden, met een bedrag van € 85,00 aan salaris advocaat en de exploitkosten van betekening van de uitspraak, en te vermeerderen met de wettelijke rente als bedoeld in art. 6:119 BW over de nakosten met ingang van veertien dagen na de betekening van dit vonnis tot aan de voldoening,
- 5.7. verklaart dit vonnis tot zover uitvoerbaar bij voorraad,
- 5.8. wijst het meer of anders gevorderde af.

Dit vonnis is gewezen door mr. L. Voetelink, rechter, bijgestaan door mr. P.J. van Vliet, griffier, en in het openbaar uitgesproken op 4 januari 2023.

type: PJvV
coll:

