

17265

2012/AR/721 - In de zaak van:

[REDACTED]
wonende te [REDACTED]

appellant,

hebbende als raadsman mr. VERLEYSEN Kjell, advocaat te
9308 HOFSTADE (O.-VL.), Steenweg op Dendermonde 149

tegen:

[REDACTED], regent lichamelijke opvoeding,
wonende te [REDACTED]

geïntimeerde,

hebbende als raadsman mr. VAN DEN BRANDE Ywein, advocaat te 1040 BRUSSEL, Witte Patersstraat 4

velt het hof het volgend arrest:



I Bestreden beslissing – Rechtspleging in hoger beroep

1.

Het hoger beroep is ingesteld bij verzoekschrift van 13 maart 2012 tegen het tussenvonnis van 19 december 2011 van de rechtbank van eerste aanleg te Gent, eerste kamer (10/531/A).

Het is tijdig en regelmatig naar de vorm. Een akte van betekening wordt niet voorgelegd.

2.

Het Hof heeft artikel 24 van de wet van 15 juni 1935 op het gebruik der talen in gerechtszaken in acht genomen.

De procedure gebeurde op tegenspraak.

Er werd kennis genomen van de overtuigings- en procedurestukken.

II Situering van de betwisting

3.

De betwistingen in hoger beroep vinden onder meer hun oorsprong in vier verschillende contracten tot overdracht van auteursrechten op muziekcreaties.

In eerste instantie is er de overeenkomst van 29 juni 2000 tussen de "Uitgeverij Topiek" en de heer [REDACTED], de inmiddels overleden vader van de heer [REDACTED] (stuk 1 van het dossier van appellant). De heer [REDACTED] geeft aan de GVC Topiek de toelating om het album en de singles uit te brengen van "*Liefde voor het mooie*" van Ann Christy.

Deze rechten omvatten de overdracht op exclusieve wijze voor de duur van het auteursrecht en de nevenrechten, de reproductie van het werk, inclusief de publicatie, verspreiding op alle dragers, de mededeling aan het publiek en de adaptatie van het werk en het gebruik ervan voor promotie en publiciteit.

Voor deze licentie is een vergoeding bedongen van 33,3% "Published Price to Dealer" (vrij vertaald door het Hof: prijs bekend gemaakt aan de (klein)-handelaar). Een dergelijke vergoeding

werd nooit betaald door de GVC Topiek of de heer [REDACTED]. Op 14 december 2007 kondigt de heer [REDACTED] nochtans aan dat het tijd is met de heren [REDACTED] en [REDACTED] af te rekenen, nu hij "zowat met iedereen effen" staat (stuk 22 van het dossier van geïntimeerde).

De GVC Topiek gaat failliet. De curator van het faillissement verkoopt de hiervoor beschreven rechten aan de heer [REDACTED] [REDACTED] zaakvoerder en vennoot van de GVC Topiek, persoonlijk middels een overeenkomst van 6 oktober 2003, voor een symbolische prijs van € 1,00 (stuk 2 van het dossier van appelland).

Op 30 augustus 2005 sluit de heer [REDACTED] met 't Arsenal een overeenkomst waarbij de [REDACTED] toestemming ontvangt om de liedjes die betrekking hebben op de uitvoering van het stuk Midzomernacht en waarin de stem van Ann Christy te horen is, uit te brengen op het album "Ik deed alsof het mij niet raakte" en alle singles uit dit album (stuk 10 van het dossier van appelland).

De rechten en naburige rechten tot reproductie, publicatie en adaptatie voor de hele wereld worden aan de heer [REDACTED] overgedragen, mits een licentievergoeding van 7% op de Published Price to Dealer.

In deze overeenkomst is niet aangegeven op grond waarvan 't Arsenal deze licentie aan de heer [REDACTED] geeft. Er is evenmin bedongen dat 't Arsenal de heer [REDACTED] zal vrijwaren, in geval van betwisting met betrekking tot de auteursrechten.

Bij overeenkomst van 14 september 2005 geeft de heer [REDACTED] [REDACTED] op zijn beurt een licentie op dit laatste werk "Ik deed alsof het mij niet raakte" aan de BV V2 Records (Nederland) (stuk 3 van het dossier van appelland).

4.

Per brief van 22 juni 2009 "beëindigt" de raadsman van de heren Benjamin en [REDACTED] "met onmiddellijke ingang iedere toestemming tot gebruik van het oeuvre van Ann Christy, voor zover zij dergelijke toestemming al zouden hebben verleend." (stuk 6 van het dossier van appelland). Zij wijzen op het feit dat nooit enige royalty betaald werd, net als op het feit dat diverse acties ondernomen werden zonder mededeling aan hen en zonder hun



toestemming. Er wordt gevraagd een overzicht van het gebruik in het verleden op te stellen, zodat een afrekening kan gemaakt worden.

Op 1 juli 2009 bevestigt de heer [REDACTED] per e-mail zijn standpunt dat hij "stopt met alles wat met Ann Christy te maken heeft" (stukken 5 en 15 van het dossier van geïntimeerde). Hij zal proberen "de financiële kaart te maken van zijn werk rond Ann Christy" en herhaalt zijn aanbod om "de website uit de lucht te halen", maar "kan ook voor een overdracht zorgen".

Er volgt daarna nog briefwisseling tussen de raadslieden van de partijen (stukken 7 tot 9 van het dossier van appellant). In de brief van de raadsman van de heer [REDACTED] aan de heer [REDACTED] van 14 juli 2009 neemt deze nota van de verklaringen per e-mail en telefonisch dat de heer [REDACTED] de exploitatie van de werken van Ann Christy vrijwillig heeft stop gezet en alle rechten, voor zover hij deze zou hebben, kosteloos aan de heren [REDACTED] en [REDACTED] overdraagt (stuk 7 van het dossier van appellant). De raadsman van de heer [REDACTED] wijst er op 11 augustus 2009 op dat de overeenkomst van 29 juni 2000 niet werd opgezegd en correct werd uitgevoerd (stuk 8 van het dossier van appellant). In de brief van 19 augustus 2009 laat de raadsman van de heer [REDACTED] weten dat, mocht de overeenkomst dan toch niet ten einde gekomen zijn, dan zal ze dit "voorzeker doen", bij gebreke aan correcte uitvoering. Hij vraagt dat de heer [REDACTED] "zijn stopzetten formaliseert" en volledige inzage geeft van het gebruik dat hij van het werk van Ann Christy gemaakt heeft (stuk 9 van het dossier van appellant).

5.

Op 3 februari 2010 dagvaardt de heer Marc Hoyois de heer Ysebaert.

De vordering strekt ertoe:

-Te horen zeggen voor recht dat de overeenkomst van 29 juni 2000 is beëindigd wegens wanprestatie door en lastens de Heer Ysebaert.

-Te zeggen voor recht dat alle rechten op het oeuvre van Ann Christy die werden verleend onder de overeenkomst van 29 juni 2000 op 22 juni 2009 zijn teruggekeerd naar de Heer Benjamin Hoyois.

17269

De Heer [REDACTED] te veroordelen tot onmiddellijke staking van het verspreiden, op welke wijze ook, en/of het toestemming verlenen aan derden (inclusief doch niet beperkt tot V2 Records bv, Amperestraat 10, 1221GJ Hilversum, Nederland) van dergelijke reproductie en verspreiding van enige werken van Ann Christy en tot het terugroepen van de reeds verspreide werken bij handelaars, zulks onder verbeurte van een dwangsom van 500 EUR per dag en per afzonderlijke inbreuk die plaatsvindt na 24 uren volgend op de betekening van het tussen te komen vonnis.

-De Heer [REDACTED] te veroordelen tot een onmiddellijk verbod om nog zijn naam en medewerking te verlenen aan het verspreiden van werken van Ann Christy onder verbeurte van een dwangsom van 2.500 EUR per inbreuk en per dag dat deze inbreuk voortduurt.

-De Heer [REDACTED] te veroordelen tot overdracht van de domeinnaam www.annchristy.info binnen de maand na betekening van het tussen te komen vonnis en zulks onder een dwangsom van 500 EUR per week vertraging.

-De Heer [REDACTED] te veroordelen tot afgifte aan de Heer [REDACTED] van alle inbreukmakende goederen die hij of zijn aangestelden nog onder zich hebben binnen de vijf dagen na betekening van het tussen te komen vonnis onder verbeurte van een dwangsom van 500 EUR per goed per dag vertraging.

-De Heer [REDACTED] te veroordelen tot een provisionele schadevergoeding van 28.975,20 EUR.

Voorbehoud te verlenen aan de Heer [REDACTED] tot het bekomen van volledige schadevergoeding.

Alvorens de vermelde vordering tot schadevergoeding definitief te horen begroten, een gerechtsdeskundige-accountant aan te horen stellen met als opdracht:

17270

- de partijen op te roepen op de plaats, dag en uur, door de deskundige vast te stellen en hun raadslieden te verwittigen;
 - zich ter plaatse te begeven bij de heer [REDACTED] alle nuttige onderzoeken uit te voeren en de door de Heer [REDACTED] geleden schade te begroten op basis van 33,3% op de PPD (Published Price to the Dealer; vrij vertaald: "Gepubliceerde Prijs aan de Verdelers"), door onder meer de boekhouding en andere administratie van gedaagde te controleren;
 - De partijen alle stukken te vragen die nodig zijn voor de uitvoering van zijn opdracht;
 - Voor zoveel als nodig de gerechtsdeskundige toe te laten beroep te doen op derden;
 - Alle nuttige vragen van partijen te beantwoorden;
 - Een voorverslag op te stellen binnen de twee maand volgend op de aanvang van zijn werkzaamheden;
 - Partijen toe te laten te antwoorden op zijn voorverslag;
 - Een eindverslag op te stellen en neer te leggen op de Rechtbank uiterlijk drie maanden na aanvang van zijn werkzaamheden.
- De heer [REDACTED] te veroordelen tot afgifte van alle stukken die hem door de aangestelde gerechtsdeskundige worden gevraagd, onder een verbeurte van een dwangsom van 500 EUR per stuk en per dag vertraging vanaf de achtste dag na datum van het faxbericht, e-mail of de aangetekende brief met verzoek tot afgifte van de betreffende stukken.
- De heer [REDACTED] te veroordelen tot de kosten van het deskundig onderzoek.
- De heer [REDACTED] te bevelen om het tussen te komen vonnis te publiceren op eigen kosten, in het gebruikelijke lettertype en lettergrootte in het eerste nummer van drie dagbladen en/of gespecialiseerde bladen naar keuze van verzoekers, welke

17271

verschijnen onmiddellijk volgend op het verstrijken van een maand na de betekening van het tussen te komen vonnis en zulks onder verbeurte van een dwangsom van 500 EUR per publicatie per week vertraging.

-De heer [REDACTED] te veroordelen tot de kosten van het geding, inbegrepen kosten van dagvaarding en rolstelling, deskundigen onderzoek en rechtsplegingsvergoeding : 2.000,00EUR

In zijn conclusie van 11 oktober 2010 vraagt de heer [REDACTED] de vordering ontvankelijk te verklaren, doch als ongegrond af te wijzen.

De eerste rechter heropende de debatten in een niet bestreden tussenvonnis van 21 februari 2011.

In het wel bestreden tussenvonnis van 19 december 2011 beslist hij als volgt:

- Nodigt de eiser uit om standpunt in te nemen nopens de teruggave van twee dozen op inventaris gesteld binnen het faillissement van GCV Topiek-[REDACTED] aan eiser en zijn rechtsvoorganger en dit ingevolge beschikking van 06 december 2003 van de rechter-commissaris;

- Verklaart de vordering van de eiser ontvankelijk en in volgende mate gegrond:

- Stelt vast dat de overeenkomst van 29 juni 2000 is beëindigd sedert 01 juli 2009 door verweerder [REDACTED] terwijl de eiser geen wanprestatie in hoofde van verweerder aantoont.

- Zegt voor recht dat alle rechten op het oeuvre van Ann Christy die werden verleend onder de overeenkomst van 29 juni 2000 op 22 juni 2009 zijn teruggekeerd naar de Heer [REDACTED]

- Geeft verweerder akte van zijn verklaring dat hij reeds gestopt is met het verspreiden op welke wijze ook, van enig werk van Ann Christy.

17272

- Veroordeelt verweerder [REDACTED] tot onmiddellijke staking van het verspreiden, op welke wijze ook, en/of het toestemming verlenen aan derden (inclusief doch niet beperkt tot V2 Records bv, Amperestraat 10, 1221GJ Hilversum, Nederland) van dergelijke reproductie en verspreiding van enige werken van Ann Christy en zulks onder verbeurte van een dwangsom van 500 EUR per dag en per afzonderlijke inbreuk die plaatsvindt na de zesde dag volgend op de betekening van het tussen te komen vonnis en met een maximum van 10.000,00EUR;

- Veroordeelt verweerder [REDACTED] tot een onmiddellijk verbod om nog zijn naam en medewerking te verlenen aan het verspreiden van werken van Ann Christy onder verbeurte van een dwangsom van 2.500 EUR per inbreuk en per dag dat deze inbreuk voortduurt, dwangsom invorderbaar vanaf de zesde dag na de betekening van huidig vonnis en met een maximum van 25.000,00EUR;

- Zegt dat het voorbarig is thans te veroordelen over de vordering tot afgifte aan de eiser [REDACTED] van alle inbreukmakende goederen die verweerder of zijn aangestelden nog onder zich hebben binnen de vijf dagen na betekening van het tussen te komen vonnis onder verbeurte van een dwangsom van 500 EUR per goed per dag vertraging.

- Veroordeelt verweerder [REDACTED] tot een provisionele schadevergoeding van 01,00 EUR.

- Verleent aan eiser verder voorbehoud tot het bekomen van volledige schadevergoeding.

- Wijst de vordering tot aanstelling van een gerechtsdeskundige-accountant af als ongegrond.

17273

- Heropent de debatten, vermoedelijk voor het bepalen van de schadevergoeding.

III Grieven – Voorwerp van het hoger beroep

6.

Voor de uiteenzetting van de grieven van de heren [REDACTED] en [REDACTED] ter ondersteuning van hun principaal en incidenteel hoger beroep verwijst het Hof naar hun respectieve procedurestukken in hoger beroep. Het gehele debat is opnieuw voorgelegd aan het Hof, behalve de vraag naar de twee dozen waarvan sprake in het faillissementsdossier. Over dit laatste aspect wordt niet meer gearchuteerd.

Het principaal hoger beroep strekt ertoe de oorspronkelijke vordering te horen afwijzen als ongegrond.

Het incidenteel hoger beroep strekt ertoe:

- Het vonnis a quo als volgt te hervormen:
 - Te zeggen voor recht dat de overeenkomst van 29 juni 2000 is beëindigd wegens wanprestatie door en lastens de Heer [REDACTED]
 - Te zeggen voor recht dat alle rechten op het oeuvre van Ann Christy die werden verleend onder de overeenkomst van 29 juni 2000 op 22 juni 2009 zijn teruggekeerd naar de Heer [REDACTED]
 - De Heer [REDACTED] te veroordelen tot onmiddellijke staking van het verspreiden, op welke wijze ook, en/of het toestemming verlenen aan derden (inclusief doch niet beperkt tot V2 Records bv, Amperestraat 10, 1221GJ Hilversum, Nederland) van dergelijke reproductie en verspreiding van enige werken van Ann Christy en tot het terugroepen van de reeds verspreide werken bij handelaars, zulks onder verbeurte van een dwangsom van 500 EUR per dag en per afzonderlijke inbreuk die plaatsvindt na 24 uren volgend op de betekening van het tussen te komen arrest.

17274

- De Heer [REDACTED] te veroordelen tot een onmiddellijk verbod om nog zijn naam en medewerking te verlenen aan het verspreiden van werken van Ann Christy onder verbeurte van een dwangsom van 2.500 EUR per inbreuk en per dag dat deze inbreuk voortduurt.
- De Heer [REDACTED] te veroordelen tot overdracht van de domeinnaam www.annchristy.info binnen de maand na betekening van het tussen te komen arrest en zulks onder een dwangsom van 500 EUR per week vertraging.
- De Heer [REDACTED] te veroordelen tot afgifte aan de Heer [REDACTED] van alle inbreukmakende goederen die hij of zijn aangestelden nog onder zich hebben binnen de vijf dagen na betekening van het tussen te komen arrest onder verbeurte van een dwangsom van 500 EUR per goed per dag vertraging.
- De Heer [REDACTED] te veroordelen tot een provisionele schadevergoeding van 28.975,20 EUR.
- Voorbehoud te verlenen aan de Heer [REDACTED] tot het bekomen van volledige schadevergoeding.
- Alvorens verder recht te doen, volgens de bepalingen van het Gerechtelijk Wetboek een gerechtsdeskundige-accountant aan te stellen met als opdracht:
 - de partijen op te roepen op de plaats, dag en uur, door de deskundige vast te stellen en hun raadslieden te verwittigen;
 - zich ter plaatse te begeven bij de Heer [REDACTED] alle nuttige onderzoeken uit te voeren en de door de Heer [REDACTED] geleden schade te begroten op basis van 33,3% op de PPD (Published Price to the Dealer; vrij vertaald: "Gepubliceerde Prijs aan de Verdeler"), door onder meer de boekhouding en andere administratie van gedaagde te controleren;
 - De partijen alle stukken te vragen die nuttig zijn voor de uitvoering van zijn opdracht;
 - Voor zoveel als nodig de gerechtsdeskundige toe te laten beroep te doen op derden;
 - Alle nuttige vragen van partijen te beantwoorden;
 - Een voorverslag op te stellen binnen de twee maanden volgend op de aanvang van zijn werkzaamheden;
 - Partijen toe te laten te antwoorden op zijn voorverslag;

17275

- Een eindverslag op te stellen en neer te leggen op het Hof uiterlijk drie maanden na aanvang van zijn werkzaamheden.
- De Heer [REDACTED] te veroordelen tot afgifte van alle stukken die hem door de aangestelde gerechtsdeskundige worden gevraagd, onder een verbeurte van een dwangsom van 500 EUR per stuk en per dag vertraging vanaf de achtste dag na datum van het faxbericht, e-mail of de aangetekende brief met verzoek tot afgifte van de betreffende stukken.
- De Heer [REDACTED] te veroordelen tot de kosten van het deskundig onderzoek.
- De Heer [REDACTED] te bevelen om het tussen te komen arrest te publiceren op zijn eigen kosten, in het gebruikelijke lettertype en lettergrootte in het eerste nummer van drie dagbladen en/of gespecialiseerde bladen naar keuze van de Heer [REDACTED] welke verschijnen onmiddellijk volgend op het verstrijken van een maand na de betekening van het tussen te komen arrest en zulks onder verbeurte van een dwangsom van 500 EUR per publicatie per week vertraging.
- De Heer [REDACTED] te veroordelen tot de kosten van het geding.

IV Bespreking

7.

De eerste betwisting bestaat in de omvang van de erfrechten van de heer [REDACTED]

Er kan geen betwisting meer zijn omtrent het feit dat de heer [REDACTED] de erfgenaam is van wijlen mevrouw [REDACTED] met de artiestennaam Ann Christy, en wijlen de heer [REDACTED]. Onder meer de stukken 24, 27 en 28 van het dossier van geïntimeerde bewijzen dit.

De eerste rechter werpt op dat de akte van bekendheid geen getrouw afschrift is van de aangifte van nalatenschap van wijlen mevrouw [REDACTED]. Dit is juist, maar niet geheel ter zake omdat er geen betwisting is dat alle liederen van de lijst tot het oeuvre van Ann Christie behoren en de heer [REDACTED] niet aantoont dat de rechten erop op welke manier ook uit het vermogen van [REDACTED] gegaan zijn.

De lijst uit het boek van Manu Adriaens en de lijst van het Muziekarchief bevatten beide liederen van Ann Christy. Dit is onbetwist. In de mate het zonder betwisting allemaal liederen zijn van mevrouw [REDACTED] onder haar pseudoniem Ann Christy gemaakt en gezongen en in de mate niet wordt aangetoond dat deze uit het vermogen van de overledene zouden gegaan zijn, behoorden de auteursrechten op deze liederen tot haar vermogen.

Bijgevolg behoren al deze liederen in principe tot haar nalatenschap. In de mate de heer [REDACTED] erfgenaam is, wat vast staat, komen de auteursrechten bijgevolg hem toe. Het is aan de heer [REDACTED] te bewijzen dat deze liederen niet tot het vermogen van mevrouw Leenaerts zouden behoord hebben, minstens niet tot de nalatenschap zouden behoren. Dit bewijs brengt hij evenwel niet bij. Van een overeenkomst met EMI ligt geen enkel begin van bewijs bij. Op welke rechtsgrond 't Arsenal auteursrechten kon in licentie geven aan de heer [REDACTED] wordt niet duidelijk gemaakt. De heer [REDACTED] verwijst tenslotte naar een dienstverband binnen welk kader de muziek van Ann Christy zou tot stand gekomen zijn (p. 12 van zijn syntheseconclusie). Niet alleen wordt hiervan geen enkel overtuigingsstuk voorgelegd. Bovendien is mevrouw [REDACTED] overleden in 1984, dit is voor de Auteurswet van 1994. Het is niet aangetoond wat toen de regeling was voor het tot stand komen van een artistiek oeuvre in dienstverband. Het is evenmin aangetoond om welk dienstverband het zou gegaan zijn.

Het in licentie geven van de vermogensrechten op bepaalde werken impliceert op zichzelf niet dat de auteursrechten in hun geheel niet meer tot de nalatenschap van mevrouw [REDACTED] zouden behoren.

Er zijn geen middelen of argumenten op grond waarvan de verklaring van bekendheid van de notaris van 17 mei 2011 dat de geheelheid van de nalatenschap van mevrouw [REDACTED] in naakte eigendom aan haar zoon toekwam in twijfel zou moeten getrokken worden. Valsheid is ingeroepen, noch aangetoond.

Hetzelfde geldt voor de verklaring van bekendheid dat de heer [REDACTED] enige wettige en reservataire erfgenaam is van wijlen zijn vader.

De heer [REDACTED] maakt derhalve naar genoegen van recht aannemelijk dat hij erfgenaam is van de auteursrechten op het gehele oeuvre van wijlen zijn moeder.

8.

De tweede betwisting heeft betrekking op de vraag naar de omvang van de rechten die de heer [REDACTED] verworven heeft en de rechtsgevolgen daarvan.

9.

De overeenkomst van 29 juni 2000 afgesloten overdracht van auteursrechten op het werk "*Liefde voor het mooie*" van Ann Christy bepaalde dat een aantal rechten overgedragen werden voor de duur van het auteursrecht.

Bij brief van 22 juni 2009 beëindigen de erfgenamen van Ann Christy de licentieovereenkomst. In deze brief wordt duidelijk aangegeven dat de erfgenamen niet tevreden zijn met de wijze waarop de heer [REDACTED] al dan niet via zijn vennootschap, gebruikt gemaakt heeft van de eerder verleende toestemming. Zij wijzen op het feit dat nooit enige royalty betaald werd, net als op het feit dat diverse acties ondernomen werden zonder mededeling aan hen en zonder hun toestemming (stuk 4 van het dossier van geïntimeerde).

Op 1 juli 2009 stemt de heer [REDACTED] in met de beëindiging (zie de feitelijke uiteenzetting hiervoor). Er is geen enkele betwisting van wat vader en zoon [REDACTED] aanvoeren.

Hoe dan ook bestaat er per 1 juli 2009 in onderling akkoord tussen de partijen geen overeenkomst meer met betrekking tot de auteursrechten op dit werk. De latere brief van de raadsman van de heer [REDACTED] waarin op het standpunt van de heer [REDACTED] terug gekomen wordt, verandert niets aan het akkoord dat op 1 juli 2009 tot stand was gekomen.

De overeenkomst is ontbonden in onderling akkoord. Er is geen grond om thans nogmaals de overeenkomst ontbonden te verklaren wegens wanprestatie van de heer [REDACTED]



Dit feit verandert evenwel niets aan het feit dat de heer [REDACTED] de verbintenis tot betaling van een licentievergoeding niet is nagekomen en daar nog steeds toe gehouden is.

De heer [REDACTED] toont niet aan dat hij de contractueel bepaalde vergoeding van 33,3% Published Price to Dealer voor dit album en alle singles ervan die uitgebracht werden, betaald heeft voor de periode tussen 29 juni 2000 en 1 juli 2009. De wanprestatie, die trouwens niet betwist werd, staat vast. De mails van 1 juli 2009, 11 januari 2008, 14 december 2007 en 31 oktober 2006 alleen al tonen aan dat de heer [REDACTED] wist dat hij een vergoeding verschuldigd was. In toepassing van artikel 1134 B.W. is hij principieel gehouden dit te betalen.

De beweerde afstand van recht met betrekking tot de betaling van royalties is niet bewezen. Afstand van recht, indien die niet uitdrukkelijk gegeven is, kan enkel afgeleid worden uit overeenstemmende feiten, die voor geen andere uitleg vatbaar zijn. Dergelijke feiten zijn niet aanwezig in deze zaak.

10.

Andere auteursrechten dan deze uit de overeenkomst van 29 juni 2000 heeft de heer [REDACTED] nooit van de heren [REDACTED] ontvangen, zodat hij deze ook niet rechtsgeldig kan exploiteren.

Of, en zo ja, op welke wijze 't Arsenal auteursrechten bekwam, is niet gekend. De bewijslast voor een rechtsgeldige exploitatie van de rechten rust op de heer [REDACTED] nu naar genoegen van recht is aangetoond dat de heer [REDACTED] de erfgenaam is van mevrouw [REDACTED] en haar artistieke oeuvre tot de erfenis behoort. De overeenkomst tussen de heer [REDACTED] en 't Arsenal bevat geen bepaling omtrent de herkomst van de beweerde rechten van 't Arsenal, net zo min als een vrijwaringsbeding ten voordele van de heer [REDACTED]

Bij gebreke aan bewijs van een rechtsgeldige overdracht van auteursrechten, is de exploitatie door de heer [REDACTED] van het album "*Ik deed alsof het mij niet raakte*" en de singles eruit, niet rechtsgeldig gebeurd. Ook met betrekking tot dit aspect is de heer [REDACTED] in gebreke.

Uit de beperkte overdracht van rechten, namelijk enkel voor het album "*Liefde voor het mooie*" en uit de beëindiging van deze



overdracht, volgt dat alles van het werk van Ann Christy dat buiten dit album en alles dat na de datum van 1 juli 2009 door de heer [REDACTED] gereproduceerd, uitgegeven en / of op de markt gebracht werd, wederrechtelijk is gebeurd.

Voor de schending van de auteursrechten van Ann Christy voor alles wat buiten het album "*Liefde voor het mooie*" uitgebracht werd tussen 29 juni 2000 en 1 juli 2009 en voor alles wat uitgebracht werd na 1 juli 2009 is de heer [REDACTED] een schadevergoeding wegens inbreuken op de auteursrechten verschuldigd bij toepassing van artikel 2 en 86 bis, § 1 van de wet van 30 juni 1994 betreffende het auteursrecht en de naburige rechten, zoals achteraf gewijzigd (hierna "de Auteurswet").

11.

De derde betwisting slaat op de hoegrootheid van de vergoedingen die de heer [REDACTED] enerzijds contractueel en anderzijds wegens de schending van de auteursrechten verschuldigd is.

12.

Contractueel was een percentage verschuldigd van 33,3 % PPD.

Nu de heer [REDACTED] de rechten en verplichtingen van de GVC Topiek zonder voorbehoud of beperking heeft overgenomen is hij een vergoeding van 33,3% PPD verschuldigd vanaf 29 juni 2000 tot 30 juni 2009. [REDACTED] interesten zijn verschuldigd vanaf de ingebrekestelling van 19 augustus 2009 (datum van ingebrekestelling - stuk 7 van het dossier van geïntimeerde) tot aan de algehele betaling, aan de wettelijke rentevoet.

De heer [REDACTED] werpt op dat de afrekening van deze overeenkomst onmogelijk geworden is. Het Hof stelt een deskundige aan teneinde advies te verstrekken over de hoeveelheid van verkochte dragers, zoals hierna bepaald. Mocht de deskundige er ook niet in slagen een correcte afrekening op te stellen, dan zal het Hof de schade ex aequo et bono dienen te bepalen.

Niets belet de partijen alsnog onderling tot een regeling te komen met betrekking tot dit onderdeel van de schadevergoeding.



13.

Voor de onrechtmatige uitbating van de liederen van Ann Christy, dit is voor alle liederen die buiten het contract uitgebaat werden in de periode van 29 juni 2000 tot 30 juni 2009 en voor alles wat vanaf 1 juli 2009 nog geëxploiteerd werd, is een vergoeding verschuldigd. Naar het oordeel van het Hof benadert een vergoeding van 33,3 % PPD het werkelijk geleden verlies en de gedeerde winst. Op het verschuldigde bedrag zijn vergoedende intresten verschuldigd vanaf 19 augustus 2009 tot aan de datum van dit arrest en vanaf dan de moratoire intresten tot aan de algehele betaling, alles aan de wettelijke rentevoet.

Ook voor het bepalen van deze schade wordt het advies van een deskundige ingewonnen.

Niets belet de partijen alsnog onderling tot een regeling te komen met betrekking tot dit onderdeel van de schadevergoeding.

14.

De vierde betwisting betreft de vordering tot staken van het gebruik van de naam Ann Christy.

In het verleden heeft de heer [REDACTED] de naam 'Ann Christy' gebruikt, buiten de context van de rechten verleend krachtens de overeenkomst van 29 juni 2000 (zie stuk 17 van het dossier van geïntimeerde). Bovendien is deze overeenkomst beëindigd vanaf 1 juli 2009.

Omdat er minstens herhalingsgevaar is, werd de staking terecht door de eerste rechter bevolen.

15.

De vijfde betwisting in hoger beroep gaat over de vordering tot overdracht van de domeinnaam www.annchristy.info.

Er worden geen stukken voorgelegd waaruit blijkt dat de heer [REDACTED] deze domeinnaam wederrechtelijk bezit, noch dat de heer [REDACTED] thans niet kan beschikken over de domeinnaam www.annchristy.info.

Het oordeel van de eerste rechter hierover is terecht en wordt bevestigd.

17281

16.

De terugroeping uit het handelsverkeer vormt de zesde betwisting in hoger beroep.

De heer [REDACTED] stelt dat "vele inbreukmakende goederen [zich] op het ogenblik [bevinden] in het handelsverkeer". De vordering tot terugroeping, die hierop is gebaseerd, is te vaag om gegrond verklaard te worden.

Er kunnen ook inbreukmakende dragers in het handelsverkeer zijn, die niet aan de heer [REDACTED] toe te schrijven zijn.

Dit onderdeel van de vordering is ongegrond.

17.

De zevende betwisting in hoger beroep gaat over de publicatie in drie dagbladen en/of gespecialiseerde bladen van het huidige arrest op kosten van de heer [REDACTED]

De gevorderde maatregel van publicatie kan niet bijdragen tot een groter rechtsherstel dan wat reeds uitgevoerd is en thans bevolen wordt. Om die reden wordt dit onderdeel van de vordering afgewezen.

18.

De beslissing met betrekking tot de kosten wordt in zijn geheel aangehouden tot na de bepaling van de verschillende vergoedingen.

V Beslissing

Het Hof:

- verklaart het hoger principaal en incidenteel beroep toelaatbaar, maar enkel het incidenteel hoger beroep gegrond in de hierna volgende mate;
- **hervormt** het bestreden vonnis, **behalve** in zoverre het de vorderingen toelaatbaar verklaarde, **behalve** in zoverre voor recht gezegd werd dat alle rechten op het oeuvre van Ann Christy die werden verleend onder de overeenkomst van 29 juni 2000 op 22 juni 2009 zijn teruggekeerd naar de Heer

17282

akte verleend werd aan de heer van zijn verklaring dat hij reeds gestopt is met het verspreiden op welke wijze ook, van enig werk van Ann Christy; de heer veroordeeld werd tot onmiddellijke staking van het verspreiden, op welke wijze ook, en/of het toestemming verlenen aan derden (inclusief doch niet beperkt tot V2 Records bv, Amperestraat 10, 1221GJ Hilversum, Nederland) van dergelijke reproductie en verspreiding van enige werken van Ann Christy en zulks onder verbeurte van een dwangsom van 500 EUR per dag en per afzonderlijke inbreuk die plaatsvindt na de zesde dag volgend op de betekening van het tussen te komen vonnis en met een maximum van 10.000,00 EUR; de heer veroordeeld werd tot een onmiddellijk verbod om nog zijn naam en medewerking te verlenen aan het verspreiden van werken van Ann Christy onder verbeurte van een dwangsom van 2.500 EUR per inbreuk en per dag dat deze inbreuk voortduurt, dwangsom invorderbaar vanaf de zesde dag na de betekening van het vonnis en met een maximum van 25.000,00EUR en behalve in zoverre de vordering tot overdracht van de domeinnaam www.annchristy.info ongegrond verklaard werd;

- doet aldus beperkt opnieuw recht;
- veroordeelt de heer tot betaling van de contractuele licentievergoeding op alle liederen uitgebracht en verkocht in de periode van 29 juni 2000 tot 30 juni 2009, thans bepaald op € 1,00 provisioneel;
- veroordeelt de heer tot betaling van een schadevergoeding voor wederrechtelijk gebruik van alle uitgebrachte en verkochte liederen, behalve voor de liederen die uitgebracht werden in uitvoering van de overeenkomst van 29 juni 2000 tot 1 juli 2009, thans bepaald op € 1,00 provisioneel;
- stelt **Estella Verschueren**, deskundige met kantoor te 9080 Lochristi, Dorp West 8 aan als deskundige, met als opdracht, overeenkomstig artikel 962 e.v. van het gerechtelijk wetboek inzake het gerechtelijk deskundigenonderzoek:

- * de partijen te aanhoren, kennis nemen van hun verklaringen, evenals van de stukken en bescheiden van hun dossier, en alle nuttige en nodige inlichtingen inwinnen, zelfs bij derden;
- * alle nuttige onderzoeken uit te voeren, desgevallend bij de heer ter plaatse, en te adviseren welke liederen van Ann Christy van de lijst, zoals opgenomen onder stuk 13 van het dossier van geïntimeerde, uitgebracht werden door de heer vanaf 29 juni 2000 tot op datum van het deskundigenonderzoek; de vergoeding te begroten aan 33,3% op

de PPD (Published Price to the Dealer; vrij vertaald: "Gepubliceerde Prijs aan de Verdelers") op de liederen uit het album "Liefde voor het mooie" van Ann Christy, door onder meer de boekhouding en andere administratie van de heer [REDACTED] te controleren; verder de vergoeding aan 33,3% op de PPD (Published Price to the Dealer; vrij vertaald: "Gepubliceerde Prijs aan de Verdelers") op alle andere liederen van Ann Christy die de heer [REDACTED] uitbracht in de periode van 29 juni 2000 tot op datum van het deskundigenonderzoek;

- * alle vragen van partijen te beantwoorden, die nuttig zijn voor de uitvoering van de opdracht;
- * pogen partijen te verzoenen;
- * een gemotiveerd voorverslag op te stellen binnen de twee maanden volgend op de aanvang van de werkzaamheden en dit aan de partijen te sturen met verzoek om gemotiveerde bezwaren binnen de haar bepaalde termijn mede te delen;
- * een gemotiveerd en onder eed bevestigd eindverslag op te stellen en neer te leggen op het Hof uiterlijk drie maanden na aanvang van de werkzaamheden;
- zegt dat de deskundige over een termijn van 8 dagen na kennisgeving van dit arrest zal beschikken om desgewenst zijn opdracht met behoorlijk omklede redenen te weigeren,

Stelt vast dat geen van de partijen een verzoek hebben geformuleerd tot het houden van een installatievergadering bedoeld in artikel 972 van het gerechtelijk wetboek en zegt dat verder als volgt dient te worden gehandeld :

- de deskundige zal zelf de dag en het uur bepalen waarop zij de werkzaamheden zal aanvatten en zal dit per aangezekende brief met ontvangstbewijs mededelen aan de partijen en per gewone brief aan hun raadslieden, tenzij zij door hen wordt vrijgesteld van de verplichting om per aangezekende post te corresponderen;
- de deskundige zal in de loop van zijn opdracht zelf bepalen of het noodzakelijk is om al dan niet een beroep te doen op technische raadgevers;
- de deskundige zal aan de partijen zelf een raming laten worden van de algemene kostprijs van het deskundigenonderzoek of tenminste van de manier waarop de kosten en ereloon en de kosten en het ereloon van de eventuele raadgevers zullen berekend worden;

- het bedrag dat de heer [REDACTED] als meest gerede partij ter griffie dient te consigneren wordt bepaald op 2.000,00 EUR + 21% btw = 2.420,00 EUR;
- het redelijk deel van het voorschot dat kan worden vrijgegeven aan de deskundige wordt bepaald op 1.000,00 EUR + 21% btw = 1.210,00 EUR;
- de deskundige zal zelf de redelijke termijn bepalen waarbinnen de partijen hun opmerkingen kunnen laten gelden aangaande zijn voorlopig advies;
- de termijn voor het neerleggen van het eindverslag wordt bepaald op drie maanden vanaf de datum waarop de deskundige zijn opdracht heeft aanvaard, onverminderd artikel 972bis, § 2 van het gerechtelijk wetboek.

Stelt de zaak voor opvolging van de expertisewerkzaamheden en in voorkomend geval louter voor de vastlegging van een rechtsdag én conclusietermijnen op de terechtzitting van

MAANDAG 4 NOVEMBER 2013 om 9u10 (duurtijd 10 minuten)

- verklaart de overige vorderingen ongegrond;
- houdt de beslissing met betrekking tot de kosten aan;

17285

tweeëntwintigste blad

Aldus gewezen en uitgesproken in openbare terechtzitting van het hof van beroep te Gent, zevende bis kamer, rechtdoende in burgerlijke zaken, op maandag 3 juni 2013.

Aanwezig:

Geneviève Vanderstichele, raadsheer, wnd kamervoorzitter
Patricia Vermaerke, griffier



P. Vermaerke




G. Vanderstichele

Rep. 2013/ 11938

05 JUNI 2013

Aangeboden op
Niet-uitgebreid



1771
Anja WILLEKENS
Ea. inspecteur ad

drieëntwintigste en laatste blad

Voor eensluidend afschrift afgeleverd aan de heer Minister van Economische Zaken
ingevolge de Wet van 30 juni 1994 op de auteursrechten.



De Griffier,

A handwritten signature in black ink, appearing to read "Patricia Vermaerke", written over a horizontal line.

Patricia Vermaerke