

Aangeboden op
31 DEC. 2012
Niet te registreren
De ontvanger
BEX J.P.

Register
Nr.

V.

Nr.
22^{ste} kamer, Buitengewoon

RECHTBANK VAN KOOPHANDEL TE BRUSSEL

A.R. Nr. A/11/04884

Eindvonnis - tegenspraak

BEROEP

IN ZAKE VAN:

de N.V. PHOTO NEWS, met KBO nummer 0419.795.313 waarvan de vennootschapszetel gevestigd is te 1050 Brussel, Franklin Rooseveltlaan 186,

hierna PHOTO NEWS genoemd,

eisende partij op hoofdeis,

vertegenwoordigd door Meester Sabine VAN DE MOSSELAER, advocaat te 1150 Sint-Pieters-Woluwe, Tervurenlaan 270 ;

TEGEN:

de NV AMP, met KBO nummer 0403.482.188, waarvan de vennootschapszetel gevestigd is te 1070 Anderlecht, Lennikse Baan 451,

hierna AMP genoemd,

verwerende partij op hoofdeis,

vertegenwoordigd door Meester Tom Heremans, advocaat te 1170 Brussel, Terhulpssteenweg 178 ;

Expeditie

no. Heremans

Part. M. 000000

A.M.P.

26 FEB 2013

EN IN DE ZAAK:

de NV PHOTO NEWS, met KBO nummer 0419.795.313 waarvan de vennootschapszetel gevestigd is te 1050 Brussel, Franklin Rooseveltlaan 186,

hierna PHOTO NEWS genoemd,

eisende partij in tussenkomst en vrijwaring,

verweerster op tegenvordering

vertegenwoordigd door Meester Sabine VAN DE MOSSELAER, advocaat te 1150 Sint-Pieters-Woluwe, Tervurenlaan 270,

TEGEN :

de B.V.B.A Koen VAN WICHELEN , met KBO nummer 0894.265.962 met vennootschapszetel te 1800 Vilvoorde, Damstraat 144 ;

hierna VAN WICHELEN genoemd,

verwerende partij in gedwongen tussenkomst en vrijwaring,

eiseres op tegenvordering

vertegenwoordigd door Meester Willem DE VOS, advocaat te 1930 Zaventem, Excelsiorlaan 13 ;

* * *

In deze zaak in beraad genomen op 11.10.12 spreekt de rechtbank volgend vonnis uit:

Gelet op de door de wet vereiste procedurestukken in behoorlijke vorm overgelegd:

de gedinginleidende dagvaarding, betekend op 26.05.2011 bij exploot van Meester Johan VANHECKE, plaatsvervangend gerechtsdeurwaarder in vervanging van Meester Michel EMMERECHTS, gerechtsdeurwaarder te 1020 Brussel, Dieudonné Lefèvrestraat 65 ,

de beschikking, gewezen door de Voorzitter van de Rechtbank van koophandel te Brussel, in toepassing van artikel 747, § 2 van het Gerechtelijk Wetboek op 12.07.2011;

de conclusie van AMP, neergelegd ter griffie van deze rechtbank op 14.09.11 en 15.09.11 ;

de conclusie van PHOTO NEWS, neergelegd ter griffie van deze rechtbank op 14.11.11 ;

de dagvaarding in tussenkomst en vrijwaring betekend op 04.01.2012 bij exploit van Meester Jean-Paul de MUELENAERE, gerechtsdeurwaarder te 1800 Vilvoorde, Stationlei 13 ;

de beschikking, gewezen door de Voorzitter van de Rechtbank van koophandel te Brussel, in toepassing van artikel 747, § 2 van het Gerechtelijk Wetboek op 27.01.12 ;

de conclusie van AMP, neergelegd ter griffie van deze rechtbank op 13.01.2012 ;

de conclusie van VAN WICHELEN , neergelegd ter griffie van deze rechtbank op 14.02.2012 ;

de tweede conclusie van PHOTO NEWS, neergelegd ter griffie van deze rechtbank op 14.03.2012 ;

de derde conclusie van AMP, neergelegd ter griffie van deze rechtbank op 13.04.2012 ;

de syntheseconclusie van VAN WICHELEN , neergelegd ter griffie van deze rechtbank op 14.05.2012 ;

de syntheseconclusie van PHOTO NEWS, neergelegd ter griffie van deze rechtbank op 14.06.2012 ;

de syntheseconclusie van AMP neergelegd ter griffie van deze rechtbank op 09.07.12 ;

de syntheseconclusie van VAN WICHELEN , neergelegd ter griffie van deze rechtbank op 14.08.2012 ;

het stukkenbundel van VAN WICHELEN neergelegd ter griffie van deze rechtbank op 14.08.12 ;

het stukkenbundel van AMP neergelegd ter griffie van deze rechtbank op 26.09.12 ;

het stukkenbundel van PHOTO NEWS neergelegd ter griffie van deze rechtbank op 01.10.12 ;

de verklaring van de raadslieden van de drie procespartijen op de openbare terechtzitting van deze rechtbank op 11.10.12, dat er zich geen problemen hebben voorgedaan met betrekking tot de naleving van de conclusietermijnen zoals opgelegd in voormelde beschikking conform artikel 747§2 van het Gerechtelijk Wetboek;

Gehoord de raadslieden van partijen in hun pleidooien ter openbare terechtzitting van 11.10.12 ;

I. VORDERINGEN

PHOTO NEWS vordert dat de rechtbank zou vaststellen voor recht dat **AMP** en **Koen VAN WICHELEN B.V.B.A** inbreuk hebben gepleegd op artikel 1 § 1 en 2 van de W. 30 juni 1994 betreffende het auteursrecht en de naburige rechten door zonder voorafgaande toestemming van **PHOTO NEWS**, 197 foto's van **PHOTO NEWS** te reproduceren, te distribueren en aan het publiek mee te delen in de nummers 2 en 3 van het tijdschrift " Passie voor voetbal " ;

dat **AMP** en **Koen VAN WICHELEN B.V.B.A.** hoofdelijk en solidair veroordeeld zouden worden tot betaling van een schadevergoeding van 78.240 euro wegens schending van de auteursrechten van **PHOTO NEWS** te vermeerderen met de gerechtelijke intresten vanaf de datum van dagvaarding tot op datum van de integrale betaling ;

dat **AMP** en **Koen VAN WICHELEN B.V.B.A.** hoofdelijk en solidair zouden veroordeeld worden tot de kosten van het geding met inbegrip van de dagvaardingskosten 270,94 euro, de dagvaardingskosten in gedwongen tussenkomst en vrijwaring : 241,30 euro en de rechtsplegingsvergoeding in hoofde van **PHOTO NEWS** provisioneel begroot op 3.300 euro.

PHOTO NEWS vordert tevens dat indien de rechtbank zou oordelen dat haar vordering ten opzichte van **AMP** onontvankelijk of ongegrond zou zijn, de rechtbank voor recht zou zeggen dat de **B.V.B.A Koen VAN WICHELEN** de **NV PHOTO NEWS** zou dienen te vrijwaren voor alle schadevergoedingen met inbegrip van de rechtsplegingsvergoeding en intresten die **PHOTO NEWS** aan **AMP** zou dienen te betalen indien **PHOTO NEWS** daartoe veroordeeld zou worden.

PHOTO NEWS vordert het tussen te komen vonnis uitvoerbaar te verklaren bij voorraad, niettegenstaande elk verhaal, en met uitsluiting van borg en mogelijkheid tot kantonnement.

PHOTO NEWS vordert dat de tegenvordering van de **BVBA Koen VAN WICHELEN** ongegrond zou verklaard worden.

AMP vordert dat de vordering van **PHOTO NEWS** ten aanzien van **AMP** onontvankelijk minstens ongegrond zou verklaard worden en dat **PHOTO NEWS** zou veroordeeld worden tot betaling van de gedingkosten met inbegrip van de rechtsplegingsvergoeding ten bedrage van 3.300 euro.

VAN WICHELEN vordert in hoofddorde dat de vordering van **PHOTO NEWS** onontvankelijk zou verklaard worden bij gebrek aan hoedanigheid en belang.

Zij vordert dat haar tegenvordering ten bedrage van 6.000 euro ten titel van schadevergoeding voor roekeloos en tergend geding ontvankelijk en gegrond zou verklaard worden.

in ondergeschikte orde vordert zij dat de rechtbank de vordering van PHOTO NEWS ongegrond zou verklaren.

In uiterst ondergeschikte orde vordert zij dat het bedrag van de veroordeling tot 6.000 euro zou teruggebracht worden.

Zij vordert tevens dat elke vordering tot veroordeling tot intresten en schadevergoedingen zou worden afgewezen als ongegrond.

Zij vordert dat PHOTO NEWS zou veroordeeld worden in de kosten van het geding, met inbegrip van de dagvaardingskosten en de rechtsplegingsvergoeding ten belope van 3.300 euro.

II. FEITEN

VAN WICHELEN is een vennootschap die consultancy diensten levert binnen de mediasector en zich ondermeer bezig houdt met het uitgeven van verschillende tijdschriften.

VAN WICHELEN gaat op 07.07.10 bij het Benelux Bureau voor de Intellectuele Eigendom over tot een depot voor het woordmerk "Passie voor Voetbal". (stuk 30 bundel PHOTO NEWS).

Op 19.07.2010 registreert VAN WICHELEN de domeinnaam "passievoorvoetbal.be" bij DNS.be. (stuk 3 bundel AMP).

AMP, een distributeur van ondermeer tijdschriften, sluit een distributieovereenkomst af met de uitgever VAN WICHELEN op 06.08.10 voor de verspreiding van een nieuw tijdschrift " Passie voor Voetbal ". In deze overeenkomst wordt opgenomen dat VAN WICHELEN eigenaar blijft van dit tijdschrift tot de verkoop ervan aan de eindconsument (stuk 1 bundel AMP). AMP levert het tijdschrift "Passie voor voetbal" aan de krantenwinkels en bezorgt de onverkochte exemplaren terug aan de uitgever.

PHOTO NEWS is een fotoagentschap dat een databank van foto's aanmaakt en beheert. Tegen betaling kunnen tijdschriften uit deze databank foto's publiceren. PHOTO NEWS beweert over de auteursrechten van de foto's in deze databank te beschikken.

Midden 2010 contacteert de B.V.B.A Jugador PHOTO NEWS met het oog op publicatie van foto's in "Passie voor Voetbal". Deze B.V.B.A. blijkt nooit opgericht geweest te zijn.

De salesmanager van de B.V.B.A Jugador en PHOTO NEWS komen tot een afspraak waarbij het tijdschrift "Passie voor voetbal" voor haar eerste nummer gratis een keuze mag maken uit de databank en waarbij voor de volgende nummers eventueel een prijsafpraak zal gemaakt worden. (stukken 17 en 18 bundel PHOTO NEWS).

De databank is toegankelijk met een door PHOTO NEWS toegekende gebruikersnaam en een paswoord.

In het tweede nummer van " Passie voor voetbal " worden foto's uit de databank van PHOTO NEWS gepubliceerd. PHOTO NEWS contacteert de sales manager van het tijdschrift en probeert een regeling te treffen voor de foto's uit het tweede nummer en de toekomstige publicaties.

Het tijdschrift, bij monde van de sales manager, stuurt aan op een samenwerking van lange duur en vraagt een prijsvoorstel aan PHOTO NEWS. Op 11.10.10 mailt PHOTO NEWS dat zij hetzij 75 euro per foto hetzij 3.000 euro per nummer zullen aanrekenen en dit naar keuze van het tijdschrift. Op 22.10.10 vraagt PHOTO NEWS welk gunsttarief gekozen werd, maar ontvangt hierop geen reactie. (stuk 22 bundel PHOTONEWS).

In het derde nummer van het tijdschrift zouden opnieuw foto's gepubliceerd zijn afkomstig uit de databank van PHOTO NEWS.

PHOTO NEWS verstuurt op 30.11.10 een factuur aan Jugador B.V.B.A. voor de gebruikte foto's ten bedrage van 15.661,50 euro (stuk 23 bundel PHOTO NEWS).

De factuur blijft onbetaald. PHOTO NEWS verstuurt een herinnering. De factuur wordt geprotesteerd door Koen VAN WICHELEN zelf als uitgever van "Passie voor Voetbal", die een minnelijke schikking voorstelt. (stuk 24 bundel PHOTO NEWS).

Op 21.03.11 wordt Koen VAN WICHELEN als verantwoordelijke uitgever in gebreke gesteld door PHOTO NEWS. De B.V.B.A. Jugador bleek niet opgericht te zijn.

Koen VAN WICHELEN ontkende elke betrokkenheid : zowel ten persoonlijke titel als uit hoofde van zijn B.V.B.A. Hij deelde niet mee wie de verantwoordelijke uitgever was van het tijdschrift voor de nummers 1 tot en met 3.

PHOTO NEWS stelt op 29.04.11 de distributeur AMP in gebreke wegens schending van haar auteursrechten door een onbekende verantwoordelijke uitgever en hoofdredacteur en verzoekt om verheldering.

Op 25.05.11 maakt AMP copie van haar distributieovereenkomst met VAN WICHELEN over aan PHOTO NEWS.

Op 26.05.11 brengt PHOTO NEWS dagvaarding uit lastens AMP.

Op 04.01.2012, zeven maanden later, brengt PHOTO NEWS dagvaarding in gedwongen tussenkomst en vrijwaring uit lastens VAN WICHELEN .

III. BEOORDELING

De ontvankelijkheid van de hoofdvordering en de vordering in tussenkomst en vrijwaring.

Zowel AMP als VAN WICHELEN betwisten de ontvankelijkheid van de vordering van PHOTO NEWS op basis van de overweging dat PHOTO NEWS niet over de vereiste hoedanigheid zou beschikken.

Het wordt als dusdanig niet betwist dat foto's uit de nummers 1, 2 en 3 van het tijdschrift afkomstig zijn uit de databank die eigendom is van PHOTO NEWS. Evenmin wordt betwist dat er voor de publicatie van een aantal van deze foto's niet betaald werd en getracht werd om tot een financiële regeling te komen voor de foto's die in nummer 2 en nummer 3 gepubliceerd werden. Dit blijkt uit mailverkeer tussen PHOTO NEWS en Passie voor Voetbal. Derhalve beschikt PHOTO NEWS op grond van artikel 17 Gerechtelijk Wetboek over de hoedanigheid en belang om een vordering in rechte in te stellen.

Met betrekking tot de vordering gesteund op artikel 6 tweede alinea, (en niet paragraaf 2) Auteurswet :

Artikel 6 Auteurswet dient ter identificatie van een auteur : het auteurschap van een werk is in principe toe te schrijven aan een natuurlijk persoon.

Artikel 6 tweede lid stelt een vermoeden van auteurschap in ten aanzien van diegene wiens naam of letterwoord waarmee hij te identificeren is als dusdanig op het werk, op een reproductie van het werk of bij een mededeling aan het publiek ervan wordt vermeld.

PHOTO NEWS is zelf geen auteur van de foto's, zij heeft foto's in een databank opgenomen die zij exploiteert en waarvan zij bij publicatie de vermelding vraagt. PHOTO NEWS brengt contracten voor met verschillende fotografen die "de auteursrechten" van hun werk hebben overgedragen in eigendom aan PHOTO NEWS. (punt 1.4 overeenkomst - stuk 44 bundel PHOTO NEWS). Op basis van deze contracten is het auteurschap conform artikel 6, eerste lid vast te stellen, de natuurlijke persoon die de creatie tot stand gebracht heeft is immers geïdentificeerd, zodat het vermoeden uit artikel 6 tweede lid geen toepassing meer behoeft.

PHOTO NEWS verwerft door deze overeenkomsten "de vermogensrechten in meest ruime zin" (algemene voorwaarde in de bijlage aan de overeenkomst) alsook het recht om tegen inbreuken op te treden zowel tegen inbreuken in het algemeen als tegen auteursrechtelijke inbreuken.

PHOTO NEWS brengt in de stukken contracten voor met volgende fotografen : Koen Blanckaert, Tim De Backer, Johan Eyckens, Florian Van Eeno, Pieter-Jan Vanstockstraeten, Nico Vereecken , Jimmy Bolcina. Philippe Crochet, Vincent Kalut, Peter de Voecht, Danny Gys.

Daarnaast brengt zij verklaringen bij van de fotografen Sebastien Smets, David Hageman en het fotoagentschap Panoramic.

De rechtbank stelt vast dat PHOTO NEWS prima facie bewijst over de exploitatierechten te beschikken van minstens de foto's die door hoger vermelde fotografen werden genomen, die in de databank van PHOTO NEWS werden opgenomen en gepubliceerd werden door "Passie voor Voetbal".

VAN WICHELEN en AMP stellen dat de foto's in de kwestieuze nummers niet als dusdanig een naam of letterwoord vermelden waarmee de auteur kan worden geïdentificeerd. Het is terecht dat PHOTO NEWS geen naam of letterwoord aangebracht heeft op de foto's, bij reproductie ervan of bij publicatie van deze foto's. Enerzijds, zoals hoger gesteld zijn de natuurlijke personen /fotografen geïdentificeerd en vindt artikel 6 tweede lid Auteurswet geen toepassing en anderzijds wordt precies aan VAN WICHELEN verweten bij publicatie geen copyrightvermelding opgenomen te hebben.

Er bestaat geen twijfel over de identiteit van eiseres zoals AMP suggereert. De schriftelijke contacten tussen PHOTO NEWS en Koen VAN WICHELEN tonen op afdoende wijze aan dat er geen discussie bestaat over het feit dat foto's in het tijdschrift gepubliceerd werden die uit de databank van eiseres afkomstig zijn. De vermelding van PHOTO NEWS als foto-agentschap in het tijdschrift bevestigt dit eveneens.

De rechtbank stelt derhalve vast dat de hoofdvordering en de vordering in tussenkomst en vrijwaring ontvankelijk zijn.

De gegrondheid van de hoofdvordering.

De verantwoordelijke uitgever van het tijdschrift "Passie voor voetbal".

VAN WICHELEN en de zaakvoerder ontkenden en ontkennen nog steeds de verantwoordelijke uitgever/hoofdredacteur van het tijdschrift "Passie voor Voetbal" geweest te zijn in de periode van publicatie van de nummers 1 tot en met 3. Pas vanaf het vijfde nummer zou de zaakvoerder verantwoordelijke uitgever en hoofdredacteur geworden zijn.

De zaakvoerder van VAN WICHELEN houdt voor bij wijze van hobby en onbezoldigd meegewerkt te hebben aan de eerste nummers van het tijdschrift.

De rechtbank kan aan deze stelling geen geloof hechten nu op basis van de voorgebrachte stukken blijkt dat de zaakvoerder van VAN WICHELEN en partij VAN WICHELEN zelf van voor het opstarten van het tijdschrift verbintenissen zijn aangegaan en initiatieven hebben genomen die het 'hobby en onbezoldigd karakter' overstijgen en aantonen dat VAN WICHELEN, minstens zijn zaakvoerder, zich als verantwoordelijke uitgever naar derden geprofileerd heeft.

In de eerste plaats vraagt VAN WICHELEN op 07.07.10 bij het Benelux Bureau voor de Intellectuele Eigendom een depot voor het woordmerk "Passie voor Voetbal". (stuk 30 bundel PHOTO NEWS). Op 19.07.2010 registreert VAN WICHELEN de domeinnaam "passievoorvoetbal.be". (stuk 3 bundel AMP).

Zowel het woordmerk als de registratie van de domeinnaam zijn in geld waardeerbare rechten waarvan de houder, in casu VAN WICHELEN , bij vervreemding ervan van de opbrengst zal genieten. In dat opzicht kan VAN WICHELEN ook niet gevolgd worden waar zij in conclusie (p.4) argumenteert enkel de titel " Passie voor voetbal" van de onbekende initiatiefnemers te hebben overgenomen nu zij ab initio de enige houder van het woordmerk/domeinnaam was...

AMP, een distributeur van ondermeer tijdschriften. sluit een distributieovereenkomst af met VAN WICHELEN op 06.08.10 voor de verspreiding van een nieuw tijdschrift "Passie voor Voetbal". In deze overeenkomst wordt opgenomen dat VAN WICHELEN eigenaar blijft van dit tijdschrift tot de verkoop ervan aan de eindconsument (stuk 1 bundel AMP). AMP levert het tijdschrift 'Passie voor voetbal' aan de krantenwinkels en bezorgt de onverkochte exemplaren terug aan de uitgever. Er wordt weliswaar geen door partijen gehandtekening versie van de overeenkomst aan de rechtbank voorgelegd maar er kan niet betwist worden dat deze overeenkomst uitgevoerd werd sinds de verspreiding van het eerste nummer. Er werd sinds Koen VAN WICHELEN , naar eigen zeggen als verantwoordelijke uitgever optrad, geen nieuwe overeenkomst gesloten zodat sinds het opstarten van "Passie voor voetbal" AMP onafgebroken de distributie van het tijdschrift in opdracht van VAN WICHELEN doet.

Het verweer van VAN WICHELEN dat het niet duidelijk is dat deze overeenkomst op "Passie voor voetbal" betrekking heeft, is een verweer tegen de stukken in nu de overeenkomst letterlijk " Passie voor Voetbal" vermeldt. In uitvoering van deze overeenkomst is tevens voorzien hoe en wanneer door VAN WICHELEN aan AMP dient gefactureerd te worden.

VAN WICHELEN argumenteert dat haar zaakvoerder slechts als freelancer en redactioneel medewerker werd vermeld in de colofon. De vermeldingen die in de colofon van het tijdschrift werden opgenomen zijn niet betrouwbaar. Zo werd de b.v.b.a. Jugador, die aanvankelijk als verantwoordelijk uitgever werd vermeld in het tijdschrift, niet opgericht. Nochthans bevestigde Koen VAN WICHELEN zelf in zijn mail dd. 6 april 2011 dat deze b.v.b.a. in oprichting was en dat de gesprekken met potentiële investeerders/oprichters volop bezig waren. Omdat Koen VAN WICHELEN deze gesprekken niet wenste te hypothekeren, wou hij alsnog een minnelijke regeling treffen. (stuk 5 bundel VAN WICHELEN). Niet alleen wordt hiermee aangetoond dat Koen VAN WICHELEN betrokken was bij de b.v.b.a. Jugador, dit toont tevens aan dat hij wetens en willens in de eerste twee nummers van het tijdschrift een b.v.b.a. als verantwoordelijk uitgever vermeldde waarvan hij wist dat deze niet bestond...

Het verweer dat Koen VAN WICHELEN geen contact had met PHOTO NEWS op het ogenblik dat de foto's geselecteerd werden is irrelevant. Dat het de sales manager was die alles regelde voor initiatiefnemers die inmiddels naar het buitenland zijn vertrokken, wordt niet aannemelijk gemaakt.

De rechtbank acht dan ook bewezen dat VAN WICHELEN van in het begin als verantwoordelijk uitgever van "Passie voor voetbal" optrad. PHOTO NEWS heeft getracht om met Passie voor Voetbal tot een minnelijke regeling te komen, eerst via de salesmanager en later via Koen Van Wichelen.

Op het ogenblik van dagvaarding van AMP had het tijdschrift een hoofdredacteur en een verantwoordelijk uitgever, zodat er voor PHOTO NEWS geen enkele aanleiding was om de distributeur, AMP, te dagvaarden teneinde de verantwoordelijke uitgever of hoofdredacteur op het ogenblik van de betwiste publicaties te kunnen identificeren.

De rechtbank stelt vast dat de hoofdvordering van PHOTO NEWS lastens AMP ongegrond is.

De gegrondheid van de vordering in tussenkomst en vrijwaring.

VAN WICHELEN is niet de rechtsopvolger van b.v.b.a. Jugador of van de vroegere verantwoordelijke(n) van "Passie voor voetbal".

VAN WICHELEN meent niet gehouden te zijn tot het voldoen van de verbintenissen die hetzij door de vroegere verantwoordelijken hetzij door de b.v.b.a. Jugador werden aangegaan.

VAN WICHELEN stelt zelfs dat gezien de b.v.b.a. Jugador nooit opgericht werd, de personen achter de b.v.b.a. persoonlijk gebonden zijn. Zoals hoger uiteengezet, heeft Koen VAN WICHELEN zelf in zijn mail dd. 6 april 2011 geschreven bezig te zijn met de oprichting van de b.v.b.a. Jugador zodat dit zou betekenen dat hij pleit voor zijn eigen persoonlijke aansprakelijkheid.

De inmiddels in het buitenland verblijvende vroegere verantwoordelijken worden door VAN WICHELEN niet geïdentificeerd. De rechtbank acht het zeer ongeloofwaardig dat VAN WICHELEN de distributie van een tijdschrift op zich zou nemen zonder te weten voor wie hij deze verstreckende verbintenissen op zich zou nemen.

Zoals hoger uiteengezet heeft de rechtbank vastgesteld dat VAN WICHELEN verantwoordelijk uitgever en de zaakvoerder hoofdredacteur was van bij aanvang en was het bijgevolg de sales manager van het tijdschrift die in opdracht van VAN WICHELEN contacten had met PHOTO NEWS.

Er werd geen schriftelijke overeenkomst tussen partijen gesloten voor het gebruik van foto's uit de databank van PHOTO NEWS. Er was enkel de schriftelijke belofte van PHOTO NEWS dat voor het eerste nummer gratis gebruik mocht gemaakt worden van de databank en dat verdere samenwerking het voorwerp diende uit te maken van een prijsafsprake.

PHOTO NEWS, nadat zij vastgesteld had dat in nummer 2 en 3 foto's werden gepubliceerd, stelde zelf voor om een regeling te treffen die bestond hetzij uit 75 euro per foto hetzij 3.000 euro per nummer.

Auteursrechtelijke bescherming van de foto's.

PHOTO NEWS stelt dat alle foto's die in haar databank zijn opgenomen auteursrechtelijk beschermd zijn.

Zij steunt zich hierbij op de overeenkomsten die zij met de verschillende fotografen sloot en waarin deze zich ertoe verbinden om hun vermogensrechten aan PHOTO NEWS over te dragen.

PHOTO NEWS meent ten onrechte dat wanneer een fotograaf dergelijke overeenkomst sluit, elke foto die deze fotograaf neemt en die geselecteerd wordt om in de databank opgenomen te worden, automatisch auteursrechtelijk beschermd wordt.

In casu gaat het enkel om een vermelding dat foto's afkomstig zijn uit een welbepaalde databank die eigendom is van één houder. Het deel uitmaken van die welbepaalde databank en het feit dat voor de foto's in kwestie overeenkomsten werden afgesloten waarbij de fotografen hun vermogensrechten op deze foto's afstaan aan de exploitant van de databank, heeft niet tot gevolg dat elke foto uit deze databank auteursrechtelijk beschermd is.

Foto's zullen enkel en alleen dan auteursrechtelijk beschermd kunnen worden wanneer zij origineel zijn dat wil zeggen wanneer zij een eigen intellectuele schepping van de auteur zijn.

PHOTO NEWS toont niet aan dat elke foto die door Passie voor Voetbal gepubliceerd werd auteursrechtelijk beschermd wordt. De foto's van Camp Nou bijvoorbeeld zijn de loutere registratie van een stadion op een welbepaald moment zonder dat het bewijs geleverd wordt dat aan deze foto's een intellectuele schepping voorafging of waarin precies hun originaliteit ligt.

PHOTO NEWS maakt in haar zeer algemene argumentatie geen enkel concreet onderscheid tussen de verschillende foto's die gepubliceerd werden : portretfoto's, foto's van voetballers in actie tijdens wedstrijdmomenten, foto's van een stadion, ... Het volstaat niet te stellen dat ook portretfoto's auteursrechtelijk kunnen beschermd worden of dat foto's van sportwedstrijden auteursrechtelijk kunnen beschermd worden : PHOTO NEWS dient aan te tonen waarom de foto's in kwestie auteursrechtelijk beschermd zijn.

Er bestaat dus twijfel of alle door " Passie voor Voetbal " gepubliceerde foto's die afkomstig zijn uit de databank van PHOTO NEWS auteursrechtelijk beschermd zijn nu PHOTO NEWS niet voor elke foto aantoont waarom hij auteursrechtelijk beschermd zou zijn.

Een vergoeding voor de publicatie van auteursrechtelijk beschermde werken kan dan ook niet toegekend worden.

PHOTO NEWS gaf toestemming tot het gebruik van de foto's.

Er kan geen twijfel over bestaan dat PHOTO NEWS inderdaad zelf toestemming gaf tot gebruik van de databank en daartoe aan "Passie voor voetbal" een login en een paswoord verschaftte.

Er kan niettemin geen discussie bestaan over de afspraak tussen partijen en met name over het feit dat enkel voor het eerste nummer het gebruik van fotomateriaal uit de databank gratis zou zijn. PHOTO NEWS stelde : " We werken gratis mee aan het eerste nummer, waarna we via onderhandelingen eventueel tot een prijsafpraak komen voor het vervolg van dit boeiend verhaal."

Het staat vast dat PHOTO NEWS zeer onvoorzichtig is geweest door de login en het paswoord niet te blokkeren nadat voor het eerste nummer de foto's geselecteerd waren en zolang er geen overeenkomst tussen partijen was maar niettemin heeft " Passie voor Voetbal"-VAN WICHELEN misbruik gemaakt van haar toegang tot de databank nu dit gebruik indruiste tegen de eerder gemaakte afspraak (stukken 17 en 18 bundel PHOTO NEWS).

De begroting van de materiële en morele schadevergoeding van PHOTO NEWS.

De rechtbank stelt vast op basis van de voorgebrachte stukken dat " Passie voor Voetbal " wetens en willens foto's heeft gedownload van de databank terwijl de afspraak erin bestond dat slechts voor het eerste nummer gratis gebruik mocht gemaakt worden van de databank.

De berekening van de schadevergoeding op basis van de tarieven van Sabam kan niet weerhouden worden. De schadevergoeding dient tot vergoeding van de werkelijk geleden schade en mag niet het karakter van een strafbeding krijgen.

De door PHOTO NEWS in huidige procedure gevorderde tarieven zijn een veelvoud van de door PHOTO NEWS aan "Passie voor Voetbal" zelf voorgestelde tarieven : 75 euro per foto of 3.000 euro per nummer. (mail PHOTO NEWS 11.10.10 – stuk 14 bundel VAN WICHELEN).

De rechtbank stelt de vergoeding vast op 3.000 euro per nummer bij wijze van schadevergoeding wegens onrechtmatig gebruik van de databank van PHOTO NEWS door VAN WICHELEN door het publiceren van foto's uit deze databank zonder toestemming van PHOTO NEWS.

De uitvoerbaarheid bij voorraad.

De houding van VAN WICHELEN was er op gericht om aan betaling van een vergoeding voor de gepubliceerde foto's te ontsnappen. VAN WICHELEN zaaide verwarring over zijn eigen betrokkenheid, liet na om de zogenaamde oorspronkelijke initiatiefnemers te identificeren, was verantwoordelijk voor de vermelding van een onbestaande B.V.B.A. Jugador als verantwoordelijk uitgever, kortom indien "Passie voor Voetbal" niet levensvatbaar bleek, zou het tijdschrift na de eerste nummers verdwenen zijn zonder een verantwoordelijke achter te laten en zouden schuldeisers, zoals PHOTO NEWS, onbetaald achter blijven.

Tot zelfs in huidige procedure, blijft VAN WICHELEN zijn betrokkenheid ontkennen wat getuigt van kwade trouw in zijn hoofd. De rechtbank stelt derhalve vast dat er onzekerheid bestaat of VAN WICHELEN niet opnieuw zal trachten te ontsnappen aan de uitvoering van dit vonnis en acht het derhalve aangewezen het tussen te komen vonnis uitvoerbaar bij voorraad te verklaren.

De tegenvordering van VAN WICHELEN wegens tergend en roekeloos geding.

VAN WICHELEN vordert een bedrag van 6.000 euro ten titel van vergoeding voor de schade die zij geleden heeft ten gevolge van een tergend en roekeloos geding.

De rechtbank stelt vast dat VAN WICHELEN manifest geprobeerd heeft zich te onttrekken aan het uitwerken van een regeling door ten onrechte voor te houden dat zij geen verantwoordelijk uitgever of haar zaakvoerder geen hoofdredacteur was. De rechtbank wijst de tegenvordering van VAN WICHELEN derhalve af als ongegrond.

OM DEZE REDENEN,

DE RECHTBANK,

Gelet op de wet van 15 juni 1935 op het taalgebruik in gerechtszaken, zoals nadien gewijzigd,

Rechtsprekende in eerste aanleg, op tegenspraak;

Verklaart de vordering van N.V. PHOTO NEWS, eiseres op hoofdvordering lastens AMP, verweerster op hoofdvordering ontvankelijk doch ongegrond.

Verklaart de vordering in tussenkomst en vrijwaring van N.V. PHOTO NEWS, eiseres in tussenkomst en vrijwaring lastens de B.V.B.A Koen VAN WICHELEN ontvankelijk en gegrond als volgt :

Veroordeelt de B.V.B.A. Koen VAN WICHELEN , verweerder in tussenkomst en vrijwaring, tot betaling aan N.V. PHOTO NEWS van een schadevergoeding ten bedrage van 6.000 euro wegens gebruik van het fotomateriaal afkomstig uit de databank van N.V. PHOTO NEWS te vermeerderen met de gerechtelijke intresten vanaf de datum van dagvaarding tot op datum van de integrale betaling.

Verklaart de tegenvordering van de B.V.B.A Koen VAN WICHELEN, eiseres op tegenvordering, lastens de N.V. PHOTO NEWS, verweerster op tegenvordering ontvankelijk doch ongegrond.

Verklaart het tussen te komen vonnis uitvoerbaar bij voorraad, met uitsluiting van de mogelijkheid tot kantonnement en borgstelling.

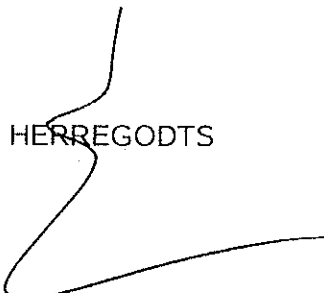
Wijst het meer gevorderde af als zijnde ongegrond.

Bij toepassing van artikel 1017 van het Gerechtelijk Wetboek wordt eiseres op hoofdvordering de N.V. PHOTO NEWS verwezen in te staan voor de gedingkosten, voor eiseres N.V. PHOTO NEWS vastgesteld op 270,94 euro dagvaardingskosten en op 3.300 euro rechtsplegingsvergoeding, en voor verweerster AMP vastgesteld op 3.300 euro rechtsplegingsvergoeding.

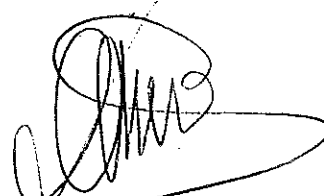
Bij toepassing van artikel 1017 van het Gerechtelijk Wetboek wordt verweerster in tussenkomst en vrijwaring de B.V.B.A. KOEN VAN WICHELEN verwezen in te staan voor de gedingkosten, voor eiseres in tussenkomst en vrijwaring N.V. PHOTO NEWS vastgesteld op 241,30 euro dagvaardingskosten en 3.300 euro rechtsplegingsvergoeding, en voor verweerster vastgesteld op 3.300 euro rechtsplegingsvergoeding

Aldus gewezen en gevonnist door de rechters van de 22^{ste}
kamer zaal C van de rechtbank van koophandel te Brussel, en
mede ondertekend door de griffier:

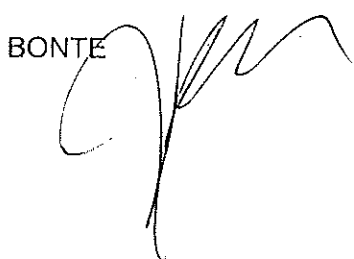
mevrouw B. Herregodts, rechter, voorzitter van de kamer
de heer J. DE BOECK, rechter in handelszaken
de heer J. P. BONTE, rechter in handelszaken
mevrouw K. MEIRLAEN, afgevaardigd griffier



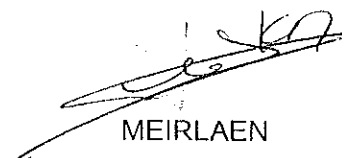
HERREGODTS



DE BOECK

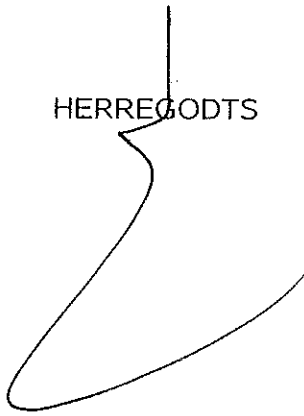


BONTE

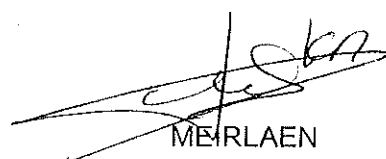


MEIRLAEN

Uitgesproken in openbare terechtzitting door de rechter,
voorzitter van de kamer 22^{ste} kamer zaal C van de rechtbank
van koophandel te Brussel, bijgestaan door de griffier,
op 21-12-2012.



HERREGODTS



MEIRLAEN