

Rb Haarlem, 8 augustus 1989, Kierke v EMI en CBS



PORTRETRECHT

Inbreuk onrechtmatig tegenover exclusief licentienemer

[De schending van art. 21 Auteurswet houdt ook een onrechtmatige daad in jegens EMI en CBS, die onbetwist ook exclusief gerechtigd zijn tot het gebruik van portretten van \(een of meer van\) The Beatles respectievelijk Dylan in het kader van de exploitatie van muziekkuitvoeringen.](#)

Als door Kierke niet weersproken staat vast dat The Beatles, dan wel een of meer leden van die groep, c.q. McCartney, en Dylan geen toestemming hebben gegeven tot openbaarmaking van foto's, die van hen/hem zijn gemaakt, door het afdrucken daarvan op hoezen waarin de onderhavige geluidsdragers zijn verpakt, zoals blijkt uit bij dagvaarding in zaak 456/1988 gevoegde kopieën van foto's van het aangezicht van bij bedoelde geluidsdragers behorende hoezen alsmede uit tijdens het pleidooi door EMI c.s. getoonde exemplaren van hoezen met singles van The Beatles. Kierke heeft de motivering van de stelling dat The Beatles (McCartney) en Dylan een redelijk belang als bedoeld in art 21 Auteurswet hebben zich te verzetten tegen openbaarmaking van die foto's op voormelde wijze, niet dan wel onvoldoende weersproken. (...). De schending van art. 21 Auteurswet houdt ook een onrechtmatige daad in jegens EMI en CBS, die onbetwist ook exclusief gerechtigd zijn tot het gebruik van portretten van (een of meer van) The Beatles respectievelijk Dylan in het kader van de exploitatie van muziekkuitvoeringen. EMI en CBS hebben in verband met dat recht een voldoende, van dat van The Beatles (McCartney) en Dylan te onderscheiden belang bij het door haar gevraagde verbod. Nu onzeker is of de hier in het spel zijnde eigen belangen van The Beatles (McCartney) of Dylan altijd en voor henzelf voldoende effectief door EMI respectievelijk CBS zullen worden beschermd, hebben McCartney en Dylan een voldoende eigen belang om ook toewijzing van het in zaak 861/1988 ter bescherming van die belangen gevorderde te rechtvaardigen.

Vindplaatsen: AMI 1990, p, 225, m.nt. H. Cohen Jehoram

Rb Haarlem, 8 augustus 1989

(Van Daalen, Du Pon en Van Sandick)

(...)

Kierke Amsterdam B.V. te Amsterdam, eiseres in conventie, verweerster in reconventie, procureur mr. F.M. Oberman

tegen

1. EMI Bovema N.V. te Heemstede,

2. CBS Grammofoonplaten B.V. te Haarlem, gedaagden in conventie, eisers in reconventie, procureur mr. P. Heidinga

en tegen

1. James Paul McCartney te Londen,

2. Bob Dylan te Los Angeles, gevoegde partijen aan de zijde van EMI respectievelijk CBS, tussenkomen partijen, procureur

mr. M.S.M. Herz-Meijer

[...]

6. EMI c.s. vorderen in zaak 456/1988 in reconventie in de eerste plaats Kierke te verbieden geluidsdragers met opnamen van muziekkuitvoeringen van, voor wat EMI betreft, The Beatles en, voor wat CBS betreft, Bob Dylan in Nederland te importeren en/of in het verkeer te brengen, indien en voor zover deze geluidsdragers niet door of vanwege EMI respectievelijk CBS in het verkeer zijn gebracht. McCartney, klaarblijkelijk daarbij optredend zowel voor zichzelf als voor de andere, nog in leven zijnde leden van The Beatles, en Dylan vorderen Kierke te verbieden geluidsdragers met opnamen van muziekkuitvoeringen door McCartney respectievelijk Dylan in Nederland te importeren en/of in het verkeer te brengen, indien en voor zover deze opnamen zijn gemaakt en deze geluidsdragers zijn vervaardigd zonder voorafgaande toestemming van McCartney respectievelijk Dylan, waarbij wordt verstaan dat de toestemming tot het vervaardigen van geluidsdragers van deze opnamen van McCartney of Dylan uitsluitend kan worden verleend door EMI respectievelijk CBS.

7. Deze vorderingen zijn kennelijk ingesteld naar aanleiding van de door Kierke in conventie gevorderde verklaring voor recht - voor zover hier van belang - dat zij gerechtigd is de bedoelde geluidsdragers (met label Bulldog) met live-opnamen van The Beatles en Dylan van twintig jaar of ouder, welke geluidsdragers rechtmatig in Italië in het verkeer zouden zijn gebracht (immers de auteursrechten met betrekking tot tekst en muziek zijn betaald), te verhandelen in Nederland en dat dit verhandelen niet onrechtmatig is jegens EMI en CBS. Vast staat dat noch EMI en CBS, die door The Beatles respectievelijk Dylan onbetwist exclusief zijn gerechtigd geluidsopnamen van muziekkuitvoeringen te maken en te exploiteren door verspreiding van geluidsdragers, noch The Beatles (McCartney) en Dylan tot bedoelde live-opnamen en de verveelvoudiging en verhandeling daarvan toestemming hebben gegeven. Zoals Kierke blijkt een zich bij de stukken bevindende brief d.d. 8 juni 1989 van haar raadsman aan deze

rechtbank zelf ook onderkent, moet naar Nederlands recht in het licht van [HR 24 februari 1989 \(BMG/Boogaard\)](#) gelden dat Kierke zowel jegens The Beatles en Dylan als uitvoerende kunstenaars als jegens EMI en CBS in verband met bedoelde exclusieve rechten onrechtmatig zou handelen door ondanks het ontbreken van deze toestemming over te gaan tot het verveelvoudigen en verhandelen van bedoelde geluidsdragers, hetgeen gelet op [HvJEG 24 januari 1989 \(EMI Electrola/Patricia\)](#) niet anders zou zijn indien de geluidsdragers in Italië rechtmatig (in de bedoeling van: zonder schending van de betrokken auteursrechten naar Italiaans recht) in het verkeer zouden zijn gebracht. Uit de na vermelde brief tijdens de pleitzitting door Kierke betrokken stelling, dat EMI c.s. bij hun respectieve vorderingen geen belang hebben nu Kierke heeft toegezegd de geluidsdragers niet in Nederland in het verkeer te zullen brengen, maakt de rechtbank in het licht van het voorgaande op, dat Kierke haar verweer ten gronde legen deze vorderingen, waarin de ten nadele van haar te beantwoorden onrechtmatigheidsvraag centraal staat, laat varen.

8. Bij pleidooi hebben EMI c.s. naar aanleiding van deze stellingname aangevoerd dat deze enkele toezegging hun belang bij toewijzing van het gevraagde verbod niet wegneemt, waartoe zij onder meer hebben gesteld dat tussen goederen, waarop de fiscus in 1988 onder World Sound B.V. te Delft beslag heeft gelegd, langspeelplaten, singles en compact-discs zijn aangetroffen met het label Bulldog, bevattende opnamen van liveconcerten van The Beatles en Dylan. Ter zake leggen zij een brief d.d. 22 maart 1988 over van de Nederlandse Vereniging voor Producenten en Importeurs van Beeld- en Geluidsdragers, waarin namens ", haar leden EMI en CBS de Ontvanger der Directe Belastingen dringend wordt verzocht deze geluidsdragers niet te verkopen, aangezien door deze verkoop onrechtmatig zou worden gehandeld. EMI en CBS veronderstellen dat deze geluidsdragers geleverd zijn door Kierke, waartoe zij opmerken dat de boekhouder van World Sound B.V., een zekere Koos Zwaard, een broer is van eigenaar/directeur van Kierke, C. Zwaard. Kierke heeft deze gestelde feiten niet dan wel onvoldoende tijdens de pleitzitting, waar zij bij procureur was vertegenwoordigd, betwist.

9. Op grond van een en ander acht de rechtbank het niet uitgesloten dat geluidsdragers, waarop de vorderingen van EMI c.s. zien, door toedoen van Kierke reeds in Nederland in het verkeer zijn gebracht. In verband hiermee kan niet worden gezegd dat de enkele toezegging van Kierke EMI c.s. voldoende zekerheid biedt dat hun respectieve belangen niet door het verhandelen van bedoelde geluidsdragers in Nederland worden geschaad. Bescherming van deze belangen rechtvaardigt de tot dat doel gevraagde verboden.

10. EMI en CBS vorderen in reconventie voorts - voor het geval Kierke nalatig blijft uiterlijk 15 mei 1988 vrijwillig de r navolgende informatie te verschaffen - Kierke te bevelen binnen veertien dagen na betekening van het te wijzen vonnis aan EMI en aan CBS accurate en complete opgave te doen van de namen en adressen

van haar toeleveranciers van vorenbedoelde geluidsdragers, voor wat EMI betreft met opnamen van The Beatles en voor wat CBS betreft met opnamen van Dylan.

11. Deze vordering is niet toewijsbaar, aangezien niets concreets is gesteld of gebleken op grond waarvan met voldoende zekerheid kan worden aangenomen dat Kierke, die aanvankelijk uitdrukkelijk heeft gesteld haar beslissing de onderhavige geluidsdragers in Nederland op de markt te brengen te laten afhangen van de uitspraak van de rechter en later heeft toegezegd daarvan af te zien, niettemin geluidsdragers in Nederland in het verkeer heeft gebracht. De enkele mogelijkheid dat Kierke bij de onder World Sound B.V. aangetroffen geluidsdragers was betrokken, is daartoe onvoldoende.

12. EMI c.s. vorderen in reconventie verder Kierke te verbieden voor wat EMI betreft portretten van (een of meer van) The Beatles en voor wat CBS betreft portretten van Dylan openbaar te maken op geluidsdragers of in verband met het in het verkeer brengen of anderszins verhandelen van geluidsdragers, indien en voor zover deze geluidsdragers niet door of vanwege EMI respectievelijk CBS in het verkeer zijn gebracht. In zaak 861/1988 vorderen McCartney en Dylan Kierke te verbieden portretten van McCartney en/of Dylan openbaar te maken op geluidsdragers of op de hoezen of op de verpakking voor geluidsdragers alsmede in verband met het in het verkeer brengen van de geluidsdragers, indien en voor zover deze portretten worden openbaar gemaakt zonder voorafgaande toestemming van McCartney en/of Dylan, waartoe wordt verstaan dat deze toestemming tot het openbaar maken van hun portretten op de hiervoor omschreven wijze uitsluitend kan worden verleend door EMI voor McCartney en CBS voor Dylan.

13. Deze vorderingen zijn toewijsbaar. Als door Kierke niet weersproken staat vast dat The Beatles, dan wel een of meer leden van die groep, c.q. McCartney, en Dylan geen toestemming hebben gegeven tot openbaarmaking van foto's, die van hen/hem zijn gemaakt, door het afdrukken daarvan op hoezen waarin de onderhavige geluidsdragers zijn verpakt, zoals blijkt uit bij dagvaarding in zaak 456/1988 gevoegde kopieën van foto's van het aangezicht van bij bedoelde geluidsdragers behorende hoezen alsmede uit tijdens het pleidooi door EMI c.s. getoonde exemplaren van hoezen met singles van The Beatles. Kierke heeft de motivering van de stelling dat The Beatles (McCartney) en Dylan een redelijk belang als bedoeld in art 21 Auteurswet hebben zich te verzetten tegen openbaarmaking van die foto's op voormelde wijze, niet dan wel onvoldoende weersproken. Kierke beroept zich er ook in dit verband op dat de geluidsdragers in Italië rechtmatig in het verkeer zijn gebracht Dit beroep moet evenwel falen op grond van hetgeen ten aanzien van ditzelfde argument is overwogen onder 7. De schending van art. 21 Auteurswet houdt ook een onrechtmatige daad in jegens EMI en CBS, die onbetwist ook exclusief gerechtigd zijn tot het gebruik van portretten van (een of meer van) The Beatles

respectievelijk Dylan in het kader van de exploitatie van muziekuivoeringen. EMI en CBS hebben in verband met dat recht een voldoende, van dat van The Beatles (McCartney) en Dylan te onderscheiden belang bij het door haar gevraagde verbod. Nu onzeker is of de hier in het spel zijnde eigen belangen van The Beatles (McCartney) of Dylan altijd en voor henzelf voldoende effectief door EMI respectievelijk CBS zullen worden beschermd, hebben McCartney en Dylan een voldoende eigen belang om ook toewijzing van het in zaak 861/1988 ter bescherming van die belangen gevorderde te rechtvaardigen.

(...)

De beslissing

De rechtbank:

In zaak rolnummer 861/1988

Verbiedt Kierke geluidsdragers met opnamen van muziekuivoeringen door McCartney respectievelijk Dylan in Nederland te importeren en/of in het verkeer te brengen, indien en voor zover deze opnamen zijn gemaakt en deze geluidsdragers zijn vervaardigd zonder voorafgaande toestemming van McCartney respectievelijk Dylan, welke laatste toestemming uitsluitend kan worden verleend door EMI respectievelijk CBS, zulks op verbeurte van een dwangsom van f 2500,- per geluidsdrager waarmee dit verbod na betekening van het vonnis wordt overtreden.

Verbiedt Kierke portretten van McCartney en/of Dylan openbaar te maken op geluidsdragers of op de hoezen of op de verpakking van geluidsdragers alsmede in verband met het in het verkeer brengen van de geluidsdragers, indien en voor zover deze portretten worden openbaar gemaakt zonder voorafgaande toestemming van McCartney en/of Dylan, welke toestemming uitsluitend kan worden verleend door EMI respectievelijk CBS, zulks op verbeurte van een dwangsom van f 2500,- per geluidsdrager, hoes of verpakking van een geluidsdrager indien dit verbod na betekening van het vonnis wordt overtreden.