

Odc/AD

vonnis 30 juni 2005

**RECHTBANK IN HET ARRONDISSEMENT AMSTERDAM  
VOORZIENINGENRECHTER IN KORT GEDING  
VONNIS**

in de zaak met nummers 316881/KG 05-1013 Odc van:

1. de besloten vennootschap GFK BENELUX MARKETING SERVICES B.V.,  
gevestigd te Amstelveen,
  2. de stichting STICHTING MEGA TOP 100,  
gevestigd te Hilversum,
  3. de stichting STICHTING NEDERLANDSE TOP 40,  
gevestigd te Hilversum,
- eiseressen bij dagvaarding van 30 mei 2005,  
procureur mr. M.J. Spit,

tegen:

Ruud M.C. VAN OEFFELEN,  
wonende te Breda,  
gedaagde,  
in persoon verschenen.

**VERLOOP VAN DE PROCEDURE**

Ter terechtzitting van 16 juni 2005 hebben eiseressen, verder gezamenlijk -in enkelvoud- te noemen GFK c.s. en afzonderlijk te noemen GFK, Stichting Mega Top 100 en Stichting Nederlandse Top 40, gesteld en gevorderd overeenkomstig de in fotokopie aan dit vonnis gehechte dagvaarding. Gedaagde, verder te noemen Van Oeffelen, heeft verweer gevoerd met conclusie tot weigering van de gevraagde voorziening. Na verder debat hebben partijen verzocht vonnis te wijzen.

**GRONDEN VAN DE BESLISSING**

1. In dit vonnis wordt uitgegaan van de volgende feiten.

- a. GFK en Stichting Nederlandse Top 40 houden zich onder meer bezig met het verzamelen en publiceren van verkoop en zogenoemde 'airplay'-gegevens van onder meer cd-singles, cd-albums, muziek- en filmdvd's. Met deze gegevens worden zogenoemde hitlijsten samengesteld, zoals de Mega Top 50, Album Top 100, Nederlandse Top 40 en Tipparade.
  - b. De Stichting Nederlandse Top 40 is merkhouders van het Benelux woord- en beeldmerk Top 40 en het Benelux woordmerk Tipparade. De Stichting Mega Top 100 is merkhouders van het Benelux woord- en beeldmerk Album Top 100 en het Benelux woordmerk Mega Top 50.
  - c. GFK is op grond van een proces-volmacht bevoegd namens Stichting Mega Top 100 te procederen.
  - d. GFK c.s. heeft aan onder meer de Vrije Radio Omroep Nederland, Soft Machine Publishing en Gottmer Uitgevers Groep tegen vergoeding een gebruiksrecht verleend ten behoeve van haar hitlijsten en de daarbij behorende merken. Aan radio-omroep 3FM heeft zij met betrekking tot de hitlijst Mega Top 50 een licentieovereenkomst gesloten.
  - e. Van Oeffelen exploiteert de website [www.popdossier.nl](http://www.popdossier.nl) op internet. Op deze website staan verschillende hitlijsten, waaronder Mega Top 50, Album Top 100, Top 40 en Tipparade. Ook stonden op die site de woordmerken Album Top 100 en Tipparade en het woord- en beeldmerk Top 40. Thans staat op de site nog het woord- en beeldmerk Top 40.
  - f. De bezoekers van de website kunnen de hitlijsten vanaf 1965 tot heden raadplegen. Hierbij kunnen de hitlijsten per weeknummer en jaartal worden opgevraagd. Daarnaast kunnen de jaar- en decenniumlijsten worden bekeken. Tevens is het mogelijk per jaar de hoogst genoteerde muziekwerken, de zogenoemde "nummers 1" op te vragen.
  - g. GFK c.s. heeft Van Oeffelen gesommeerd het gebruik van de hitlijsten en merken te staken, aan welke sommatie Van Oeffelen geen gevolg heeft gegeven.
  - h. Na het uitbrengen van de dagvaarding staat op de website van Van Oeffelen over deze kwestie, kort samengevat, dat als PopDossier niet de kans wordt gegeven in Nederland te blijven, zij desnoods naar een ander land gaat waar het wel kan.
  - i. De site kan thans worden bezocht, maar de toegang tot de hitlijsten is afgeschermd met een wachtwoord. Daarbij wordt gemeld: "*Als je toegang wilt hebben tot het hitlijsten gedeelte stuur dan een email aan [info@popdossier.nl](mailto:info@popdossier.nl).*"
2. GFK c.s. vordert, kort gezegd, Van Oeffelen te gebieden het gebruik van haar hitlijsten en merken te staken en gestaakt te houden op straffe van een dwangsom en hem te

veroordelen tot het vergoeden van door haar geleden en nog te lijden schade ter hoogte van € 10.000,-, te vermeerderen met wettelijke rente alsmede hem te veroordelen een bedrag van € 1.000,- aan buitengerechtelijke kosten te voldoen.

3. GFK c.s. heeft daartoe gesteld, kort samengevat, dat Van Oeffelen met het opvragen en hergebruiken van de hitlijsten Album Top 100, Mega Top 50, Top 40 en Tipparade op zijn website inbreuk maakt op de databankrechten van GFK en de Stichting Nederlandse Top 40. Voor zover de hitlijsten niet als een databank zijn aan te merken, vallen de hitlijsten volgens GFK c.s. onder de geschriftenbescherming. Verder maakt Van Oeffelen inbreuk op de merkrechten van GFK c.s. door deze op identieke wijze te gebruiken op zijn website. In ieder geval handelt Van Oeffelen onrechtmatig jegens GFK c.s. doordat hij zonder toestemming gebruik maakt van de hitlijsten en merken van GFK c.s. en daarmee nodeloze verwarring scheidt en suggereert dat GFK c.s. medewerking, althans toestemming heeft gegeven voor dit gebruik. GFK c.s. lijdt als gevolg van het onrechtmatig handelen van Van Oeffelen schade omdat afbreuk wordt gedaan aan de exclusiviteitsgarantie die zij aan haar licentiehouders heeft gegeven. GFK c.s. heeft tenslotte gesteld dat zij kosten heeft gemaakt bij pogingen om deze kwestie buiten rechte op te lossen, welke kosten worden begroot op € 1.000,-.
4. Ter afwering van de vordering heeft Van Oeffelen aangevoerd, kort samengevat, dat de website een hobby van hem is en dat er wel 25 sites zijn waarop ook dergelijke hitlijsten zijn te raadplegen die door GFK c.s. niet worden gedagvaard. Voorts heeft Van Oeffelen aangevoerd dat GFK c.s. zich niet op haar auteursrecht kan beroepen omdat de hitlijsten zijn aan te merken als economisch nieuws. Op basis van de verkoopcijfers worden de lijsten samengesteld en de hitnotering levert vervolgens op dat cd's worden verkocht. Verder stelt Van Oeffelen dat hij de beeldmerken van GFK c.s. heeft weggehaald van de site en de hitlijsten alleen nog toegankelijk zijn door middel van een wachtwoord. Alleen de mensen die meewerken aan de site krijgen toegang tot die hitlijsten en dat zijn hooguit 7 personen. Van Oeffelen heeft wel veel mailtjes gekregen van mensen die toegang wilden, maar dat heeft hij, met uitzondering van genoemde zeven personen, stevast geweigerd.

#### Beoordeling van het geschil

5. Vast staat dat Van Oeffelen geen toestemming heeft om de hitlijsten van GFK c.s. te exploiteren. GFK c.s. kan zich derhalve als producent van deze hitlijsten verzetten tegen de exploitatie door Van Oeffelen op diens website. De stelling van Van Oeffelen, dat de hitlijsten niet auteursrechtelijk zijn beschermd omdat zij zijn aan te merken als (economisch) nieuws, wordt niet onderschreven reeds omdat voorshands gebleken is dat het hier om hitlijsten gaat die teruggaan tot 1965 en het dus overwegend 'oud nieuws' betreft. Verder kan ten hoogste van de verkoopcijfers van muziekwerken worden gezegd

dat zij (economisch) nieuws zijn. Dat de op basis van die verkoopcijfers gemaakte hitlijsten op zichzelf 'nieuws' zijn, valt voorshands niet in te zien.

6. Van Oeffelen heeft voorts gesteld dat de website een hobbysite is. Voor zover al aangenomen zou worden dat het verzamelen van hitlijsten voor Van Oeffelen alleen een hobby zou zijn, laat dit onverlet dat de uitoefening van die hobby via de website in dit geval op zodanige wijze is ingericht dat de hitlijsten niet alleen voor privé doeleinden kunnen worden gebruikt. Zij zijn immers toegankelijk voor een breed publiek. Hoewel Van Oeffelen de hitlijsten thans heeft afgeschermd met een wachtwoord, is dit onvoldoende garantie dat de hitlijsten niet tevens voor een breder publiek toegankelijk zijn. Van Oeffelen heeft in dit verband wel gesteld dat hij alleen aan medewerkers van de site dit wachtwoord verstrekt, maar deze stelling is onvoldoende aannemelijk gemaakt. Zij laat bovendien onverlet dat dit nog altijd niet de garantie biedt dat op een later moment de hitlijsten alsnog beschikbaar worden gemaakt voor een breder publiek.
7. GFK c.s. kan zich voorts, als merkhouders van de onder 1b genoemde merken, verzetten tegen het gebruik door Van Oeffelen van deze merken op zijn website. Van Oeffelen heeft in dit verband niet betwist dat hij op zijn site de woordmerken Album Top 100 en Tipparade en het woord- en beeldmerk Top 40 heeft vermeld, en dat daarop thans nog het woord- en beeldmerk Top 40 staat vermeld.
8. Gelet op het voorgaande heeft GFK c.s. recht op en belang bij de onder 1 van het petitum van de dagvaarding gevraagde voorziening. Na te melden termijn komt daarbij redelijk voor. De gevorderde dwangsom zal worden gematigd en gemaximeerd als na te melden.
9. Een geldvordering is in kort geding alleen toewijsbaar, indien voldoende aannemelijk is dat de vordering in een eventuele bodemprocedure zal worden toegewezen en van de eiser niet geveerd kan worden dat hij de afloop van de bodemprocedure afwacht.
10. Voor zover de geldvordering van GFK c.s. betrekking heeft op uitbetaling van een voorschot op schadevergoeding zal deze worden afgewezen, reeds omdat gesteld noch gebleken is dat zij hierbij spoedeisend belang heeft. Wel toewijsbaar zijn de gevorderde buitengerechtigde kosten van € 1.000,-, nu aannemelijk is dat GFK c.s. deze, redelijk te achten, kosten heeft gemaakt en van haar niet geveerd hoeft te worden dat zij voor vergoeding van deze kosten een bodemprocedure aanspant.
11. Het bedrag tot voldoening waarvan Van Oeffelen zal worden veroordeeld, geldt als voorschot op en ter nadere verrekening met hetgeen hij ten gronde zal blijken verschuldigd te zijn.

**BESLISSING IN KORT GEDING**

De voorzieningenrechter:

1. Gebiedt Van Oeffelen om binnen vier werkdagen na betekening van dit vonnis het gebruik van de hitlijsten en de daarbij behorende merken van eiseressen op de website www.papdossier.nl, dan wel enige andere door Van Oeffelen te exploiteren website, te staken en gestaakt te houden, op straffe van een dwangsom van € 500,- per dag of gedeelte van een dag dat de overtreding voortduurt, met een maximum van € 20.000,-.
2. Veroordeelt Van Oeffelen om binnen twee dagen na betekening van dit vonnis aan GFK c.s. te voldoen een bedrag van € 1.000,- aan buitengerechtelijke kosten, te vermeerderen met de wettelijke rente vanaf 30 mei 2005 tot aan de dag der algehele voldoening.
3. Veroordeelt Van Oeffelen in de kosten van dit geding, tot heden aan de zijde van GFK c.s. begroot op:
  - € 71,93 aan exploitkosten,
  - € 291,- aan vastrecht en
  - € 816,- aan salaris procureur.
4. Verklaart dit vonnis tot zover uitvoerbaar bij voorraad.
5. Wijst het meer of anders gevorderde af.

Gewezen door mr. R. Orobio de Castro, vice-president van de rechtbank te Amsterdam, en uitgesproken ter openbare terechtzitting van donderdag 30 juni 2005, in tegenwoordigheid van de griffier.

Coll: BB

