

AFSCHRIJF**beschikking****RECHTBANK AMSTERDAM**

Afdeling privaatrecht, voorzieningenrechter civiel

zaaknummer / rekestnummer: C/13/547857 / KG RK 13-1773 MvW/JWR

Beschikking van de voorzieningenrechter van 4 september 2013

in de zaak van

de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid
IMATION EUROPE B.V.,
gevestigd te Amsterdam,
verzoekster,
advocaat mr. A.C.M. Alkema te Amsterdam,

tegen

de stichting
STICHTING DE THUISKOPIE,
gevestigd te Amsterdam,
verweerster,
advocaat mr. D Griffiths te Amsterdam.

Partijen zullen hierna worden aangeduid als Imation en Stichting de Thuis kopie.

1. De procedure

Imation heeft op 12 augustus 2013 een verzoekschrift tot het leggen van conservatoir derdenbeslag ten laste van Stichting de Thuis kopie ingediend, welk verzoekschrift aan deze beschikking is gehecht.

Op 13 augustus 2013 heeft de voorzieningenrechter ambtshalve besloten dat partijen, alvorens op het verzoekschrift zal worden beslist, zullen worden gehoord.

Op 14 augustus 2013 heeft de voorzieningenrechter Imation bericht niet in te stemmen met het verlenen van voorlopig verlof voorafgaand aan de mondelinge behandeling.

De zitting heeft plaatsgevonden op 28 augustus 2013. Stichting de Thuis kopie heeft voorafgaand aan de zitting een verweerschrift ingediend. Beide partijen hebben voorafgaand aan de zitting producties overgelegd. Ter zitting hebben beide partijen hun standpunten nader uiteengezet en hebben zij beide een pleitnota overgelegd.

Bij de mondelinge behandeling waren, voor zover hier van belang, aanwezig:

- namens Imation mr. A.P. Groen en prof. mr. D.J.G. Visser
- namens Stichting de Thuis kopie mr. Griffiths en mr. H. Holthuis.

C/13/547857 / KG RK 13-1773
4 september 2013

2

2. De feiten

2.1. Tussen partijen is een procedure aanhangig bij de rechtbank Den Haag. Het geschil houdt, kort samengevat, het volgende in. Stichting de ThuisKopie stelt een vordering op Imation te hebben omdat Imation sinds juni 2010 een deel van de thuisKopievergoeding niet meer aan haar afdraagt, en sinds 1 maart 2011 deze vergoeding in het geheel niet meer betaalt.

2.2. Imation voert in die procedure aan dat zij geen afdracht verschuldigd is voor blanco data-cd's en dvd's die bestemd zijn voor professioneel gebruik. Om die reden is zij in juni 2010 gestopt met afdrachten die daarop betrekking hebben. De vergoedingen die Imation tot juni 2010 voor aan professionele gebruikers geleverde blanco informatiedragers heeft voldaan, vordert zij van Stichting de ThuisKopie terug. Om die reden is zij sinds 1 maart 2011 ook gestopt met het afdragen van vergoedingen voor leveringen aan particuliere gebruikers. Op deze wijze vindt verrekening van de vordering met betrekking tot de periode 1999 – juni 2010 plaats, aldus Imation.

2.3. Op 20 februari 2013 heeft de rechtbank Den Haag een tussenvonniss gewezen. Daarin heeft zij Imation in het gelijk gesteld wat betreft haar stelling dat zij geen vergoeding verschuldigd is voor levering van blanco gegevensdragers aan professionele gebruikers. Wat betreft de vordering van Imation tot terugbetaling van in het verleden reeds afgedragen vergoedingen heeft de rechtbank bepaald dat deze in verband met verjaring dient te worden beperkt tot bedragen die na 1 juli 2006 zijn afgedragen.

2.4. De rechtbank Den Haag heeft in het tussenvonniss van 20 februari 2013 verder bepaald dat zij nog niet kan vaststellen welk bedrag Imation sinds juni 2010 aan Stichting de ThuisKopie verschuldigd is geworden en evenmin voor welk bedrag Imation een tegenvordering op Stichting de ThuisKopie heeft voor bedragen die zij na 1 juli 2006 onverschuldigd zou hebben afgedragen. De rechtbank heeft daarom een comparitie van partijen gelast.

2.5. Tegen het tussenvonniss van 20 februari 2013 is hoger beroep opengesteld. Stichting de ThuisKopie heeft hiervan gebruik gemaakt. Imation heeft aangekondigd incidenteel appel in te stellen.

3. De beoordeling

3.1. In het op 12 augustus 2013 ingediende verzoekschrift vraagt Imation om haar verlot te verlenen voor het ten laste van Stichting de ThuisKopie leggen van conservatoir derdenbeslag onder de ING Bank N.V., alsmede onder zestien importeurs/fabrikanten die op grond van de toepasselijke wet- en regelgeving

C/13/547857 / KG RK 13-1773
4 september 2013

3

gehouden zijn tot het doen van afdrachten aan Stichting de ThuisKopie. Dit ter zekerheid van de voldoening van de vordering van € 7.651.268,90 (inclusief rente en kosten) die Imation op Stichting de ThuisKopie stelt te hebben wegens onverschuldigde betalingen.

3.2. Uitgangspunt is dat een verlov als het onderhavige kan worden verleend indien summierlijk is gebleken van de deugdelijkheid van de vordering ter verzekering waarvoor het beslag zal worden gelegd. Op grond van HR 30 juni 2006, NJ 2007, 483 is daarbij tevens een belangenafweging geboden, waarin alle omstandigheden van het geval moeten worden betrokken, waaronder omstandigheden die niet de deugdelijkheid van de vordering betreffen, zoals de mate waarin het beslag bezwaarlijk is voor de beslagene.

3.3. Imation stelt – kort gezegd – dat zij sinds 1 januari 2003 tot 1 maart 2010 onverschuldigd vergoedingen heeft afgedragen voor blanco informatiedragers die door haar aan professionele gebruikers zijn geleverd (de datum 1 januari 2003 is een gevolg van de implementatie van Europese regelgeving in de Auteurswet; Imation zal appel instellen tegen het oordeel van de rechtbank dat de vordering ter zake de periode voor 1 juli 2006 is verjaard). Op deze vordering, die zonder rente en kosten door Imation wordt begroot op € 6.949.893,-, dient de sinds 1 maart 2011 niet-afgedragen vergoeding voor particuliere gebruikers in mindering te worden gebracht, waarna volgens Imation een bedrag van € 6.555.699,- resteert. Imation verwijst ter onderbouwing van deze bedragen naar een door haar in het geding gebracht rapport van Price Waterhouse Coopers.

3.4. Imation stelt dat zij belang heeft bij het mogen leggen van beslag, omdat onzeker is in hoeverre de Stichting de ThuisKopie, als gevolg van mogelijk gewijzigde regelgeving, op termijn nog zal kunnen beschikken over het door haar gevorderde bedrag, waarbij Imation nog opmerkt dat ook andere bedrijven een met haar vordering vergelijkbare claim bij Stichting de ThuisKopie zullen neerleggen. Zij heeft derhalve belang bij het verkrijgen van zekerheid. Het bestaan van een verrekenbare tegenvordering acht zij daarvoor niet voldoende, omdat jaarlijks slechts een bedrag van ongeveer € 15.000,- kan worden verrekend, wat in geen verhouding staat tot de hoogte van de vordering.

3.5. Stichting de ThuisKopie acht de vordering niet summierlijk deugdelijk. Zij voert aan dat het, gezien het vonnis van de rechtbank Den Haag, onzeker is of er sprake is van een vordering van Imation op haar. In het bijzonder wijst Stichting de ThuisKopie op het oordeel ter zake het verjaard zijn van de vordering voor zover het de periode voor 1 juli 2006 betreft. In de jaren 2004-2006 was de verkoop van blanco CD's op een veel hoger niveau dan in de jaren erna. De vordering van Imation is derhalve reeds om die reden beperkt. Bovendien bevat het vonnis een aantal oordelen die Stichting de ThuisKopie in appel aan het gerechtshof zal voorleggen. Indien dit appel slaagt is het bestaan van een vordering van Imation op

C/13/547857 / KG RK 13-1773

4

4 september 2013

Stichting de Thuis kopie temeer onzeker, aldus Stichting de Thuis kopie. Stichting de Thuis kopie betwist verder dat de eerstkomende jaren een wijziging van regelgeving zal plaatsvinden die ertoe zal leiden dat zij minder inkomsten zal gaan genereren. Zij wijst er tot slot op dat zij is opgericht ter behartiging van de belangen van auteursrechthebbenden. Deze zijn geen partij bij het conflict en mogen daar ook geen nadelige gevolgen van ondervinden, aldus Stichting de Thuis kopie. Subsidiair verzoekt Stichting de Thuis kopie om het verlot slechts toe te staan onder de voorwaarde van het stellen van zekerheid.

3.6. De voorzieningenrechter oordeelt als volgt. Door de bodemrechter is reeds een tussenvonnis ter zake onderhavig geschil gewezen. Beide partijen zijn hiertegen in beroep gegaan en hebben toegelicht waarom zij van mening zijn dat in appel een voor hen gunstiger vonnis dient te worden verwacht. De voorzieningenrechter heeft de argumenten van partijen summier gewogen; dit leidt niet tot een inschatting dat het tussenvonnis in hoger beroep niet in stand zal blijven. Ten aanzien van alle onderdelen van het geschil waarover de rechtbank heeft geoordeeld acht de voorzieningenrechter het mogelijk dat het gerechtshof tot hetzelfde oordeel komt, maar ook dat het gerechtshof op één of meer onderdelen anders zal beslissen. Voorshands sluit de voorzieningenrechter zich daarom bij het tussenvonnis van de rechtbank aan.

3.7. Uitgaande van het tussenvonnis heeft Stichting de Thuis kopie een vordering op Imation en heeft Imation een daarmee verrekenbare tegenvordering op Stichting de Thuis kopie. De omvang van beide vorderingen zal nog onderwerp zijn van nader debat. De gestelde vordering van Imation op Stichting de Thuis kopie ter grootte van het bedrag waarvoor thans beslagverlot wordt gevraagd kan echter, gezien het tussenvonnis, niet als summierlijk deugdelijk worden beschouwd, nu daarin onder meer geen rekening is gehouden met het oordeel van de rechtbank ter zake de verjaring. Imation heeft nagelaten een berekening over te leggen waarin het door de rechtbank Den Haag in het tussenvonnis gegeven oordeel wel is verdisconteerd.

3.8. Voor zover de vordering van Imation wel (deels) summierlijk deugdelijk moet worden geacht geldt het volgende. Het belang van Stichting de Thuis kopie verzet zich tegen het leggen van beslag, omdat zij daardoor wordt belemmerd in het uitvoeren van haar doelstelling, namelijk het doorbetalen van ontvangen bedragen aan auteursrechthebbenden. De ontvangsten van Stichting de Thuis kopie staan tot op zekere hoogte vast omdat deze zijn gebaseerd op een wettelijke regeling. Dat er door een wijziging van de wettelijke regeling of door andere oorzaak binnen afzienbare tijd een zodanig gebrek aan liquide middelen bij Stichting de Thuis kopie zal ontstaan dat voor de (eventuele) vordering van Imation geen verhaal meer mogelijk zal zijn, is door Imation onvoldoende aannemelijk gemaakt. Daar komt bij dat in het belang dat Imation heeft bij zekerheid voor haar vordering reeds (gedeeltelijk) wordt voorzien doordat zij maandelijks een beroep kan doen op verrekening. De hiervoor genoemde omstandigheden, gevoegd bij de onduidelijkheid over het bestaan en de omvang van de vordering, leiden ertoe dat de voorzieningenrechter op grond van de

C/13/547857 / KG RK 13-1773
4 september 2013

5

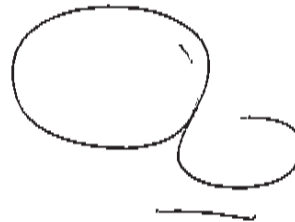
afweging van de wederzijdse belangen het gevraagde verlov zal weigeren. Daarbij merkt zij op dat het Imation vrij staat om, indien op enig moment op basis van de bodemprocedure het bestaan en de omvang van een vordering van haar op Stichting de ThuisKopie meer aannemelijk kan worden geacht, opnieuw beslagverlov te vragen. Daarbij zal wel melding moeten worden gemaakt van deze beschikking.


4. De beslissing

De voorzieningenrechter

4.1. weigert het gevraagde verlov.

Deze beschikking is gegeven door mr. M. van Walraven en in het openbaar uitgesproken op 4 september 2013.




VOOR AFSCHEIDT CONFORM
De griffier van de
Rechtbank Amsterdam

type: JWR
coll: SGE