



Universiteit
Leiden
The Netherlands

annotatie bij Rb. Den Haag 19 december 2001 (Sena/NKP)
Visser, D.J.G.

Citation

Visser, D. J. G. (2002). annotatie bij Rb. Den Haag 19 december 2001 (Sena/NKP).
Retrieved from <https://hdl.handle.net/1887/3287>

Version: Not Applicable (or Unknown)

License: [Leiden University Non-exclusive license](#)

Downloaded from: <https://hdl.handle.net/1887/3287>

Note: To cite this publication please use the final published version (if applicable).

geen bewijs heeft aangeboden, hoewel op haar de bewijslast rust (zie de rov. 11 tot en met 21).

31. Bij 80% Rome-muziek hoort (zie rov. 8) een vergoeding naar rato van 0,44%. Blijkens het zojuist overwogene is in rechte echter aan te nemen dat tot en met 31 december 2000 de programma's van Digi Music gemiddeld voor niet meer dan 20% uit Rome-muziek bestonden en daarvoor dient een evenredige correctie plaats te vinden (zie rov. 10). 20% is een kwart van 80%. Derhalve komt, gezien het basispercentage van 0,44%, terzake van de van Digi Music betrokken muziek het jegens de NKP-leden te hanteren percentage op een kwart daarvan, derhalve op 0,11%.

32. Nu, zoals onder 24 is aangenomen, de helft van de door de NKP-leden uitgezonden muziek afkomstig was van Digi Music en de andere helft van de radiostations en van eigen CD's, komt het gemiddelde jegens de NKP-leden te hanteren percentage op $(0,44\% + 0,11\% : 2 =) 0,28\%$ (afgerond). Met betrekking tot de periode van 1 juli 1993 tot en met 31 december 2000 is de door Sena gevorderde verklaring voor recht (slechts) in zoverre toewijsbaar.

33. De nevenvorderingen van Sena hebben voor het verleden geen zin meer waar zij de specifieke wijze waarop jaarlijks schriftelijk opgave moet worden gedaan en de specifieke wijze van jaarlijkse betaalbaarstelling op het oog hebben. De rechtbank zal deze – niet op zelfstandige gronden betwiste – vorderingen, voor zover zij betrekking hebben op het verleden, aldus opvatten dat Sena opgave vordert van de door de NKP-leden tot en met het kalenderjaar 2000 aan derden netto gefactureerde bedragen alsmede betaling van 0,28% van het totaal van deze bedragen. Deze vorderingen zullen worden toegewezen in dier voege als in het dictum te vermelden.

34. Het kalenderjaar 2001 is nog niet voorbij. Over dit kalenderjaar hebben partijen, zoals onder 23 is overwogen, niet gedebatteerd. Sena heeft derhalve niet gemotiveerd kunnen stellen dat en in welk percentage de NKP-leden vanaf 1 januari 2001 Rome-muziek zijn gaan gebruiken. Uit de aard der zaak kan Sena niet gemotiveerd stellen dat en in welk percentage de NKP-leden van nu af aan Rome-muziek zullen gaan gebruiken. In haar vordering met betrekking tot het kalenderjaar 2001 en met betrekking tot de toekomst kan Sena dan ook niet worden ontvangen, zodat deze vorderingen zullen worden afgewezen.

35. Partijen zijn ieder op wezenlijke punten in het ongelijk gesteld. Daarom zullen de proceskosten worden gecompenseerd aldus dat ieder de eigen kosten draagt.

Beslissing

De rechtbank:

- Verklaart voor het recht dat de vergoeding die uit hoofde van artikel 7 WNR verschuldigd is voor de openbaarmaking van op commerciële fonogrammen vastgelegde muziek via zgn. kabelkranten, ten laste van de bij NKP aangesloten exploitanten van dergelijke kabelkranten over de periode van 1 juli 1993 tot en met 31 december 2000 moet worden berekend naar rato van 0,28% van het totaal van de over die periode aan derden netto gefactureerde bedragen, als tegenprestatie voor reclameuitingen;

- Veroordeelt NKP om, binnen twee maanden na tekening van dit vonnis, aan Sena schriftelijk opgave te doen van het totaal van de over de periode van 1 juli 1993 tot en met 31 december 2000 door de bij NKP aangesloten kabelkrant-exploitanten aan derden netto gefactureerde bedragen, als tegenprestatie voor reclameuitingen:

- Veroordeelt NKP om, binnen twee maanden na betekening van dit vonnis, een vergoeding aan Sena te betalen, berekend naar 0,28% van het totaal van de over de periode van 1 juli 1993 tot en

met 31 december 2000 door de bij NKP aangesloten kabelkrant-exploitanten aan derden netto gefactureerde bedragen, als tegenprestatie voor reclameuitingen, verminderd met eventueel reeds betaalde voorschotten;

- wijst af het meer of anders gevorderde;

- compenseert de proceskosten aldus dat ieder de eigen kosten draagt.

Noot

Dit vonnis dat op dezelfde dag is gewezen als het vonnis inzake Sena/Digi Music heeft betrekking op de vraag hoeveel de Nederlandse kabelkranten aan Sena moeten betalen. Dát door hen aan Sena moet worden betaald stond al vast (zie Hof Den Haag 8 februari 2001, rolnr. 98/1490 (gemeld in AMI 2001/3, p. 64) en Rb. Den Haag 30 september 1998 (Mf 1999, p. 295 m.nt. Visser).

Het ging nu nog om de *bewijslastverdeling* ten aanzien van het relevante muziekgebruik en de hoogte van het tarief. De Rechtbank gaat voortvarend te werk en hakt alle knopen door.

De Rechtbank stelt in r.o. 5 vast dat beide partijen bereid zijn als uitgangspunt te nemen een billijke vergoeding van 1,125% van de reclame omzet van de kabelkranten, minus de verwervings- en productiekosten. Om die reden behoeft de uitkomst van de procedure Sena/NOS, die thans bij het HvJEG aanhangig is (zie HR 9 juni 2000, NJ 2001, 560), niet te worden afgewacht.

In r.o. 7 komt de Rechtbank op basis van een aantal aannames en berekeningen tot de conclusie dat voor kabelkranten, in verband met hun 'erg hoge' verwervings- en productiekosten, 0,44% van de commerciële inkomsten billijk is als basistarief.

R.o. 8 t/m 22 van dit vonnis zijn vrijwel identiek aan r.o. 24 t/m 40 van het vonnis inzake Sena/Digi Music (zie elders in dit nummer): de bewijslast terzake van het gebruik van Sena-repertoire rust op Sena.

In r.o. 23 t/m 25 komt de Rechtbank tot de (veronder)stelling dat in de periode waar het om gaat gemiddeld 50% van de muziek die kabelkranten gebruikten afkomstig is van radio of cd's en 50% van Digi Music. Ook neemt de Rechtbank aan dat gemiddeld 75-80% van een radio-programma of cd-bestand tot het Sena repertoire behoort.

In r.o. 27-29 stelt de Rechtbank vast dat uit onderzoeken die Sena in de procedure Sena/Digi Music heeft overgelegd, het programma van Digi Music voor 20% uit Sena-repertoire bestaat.

De Rechtbank combineert de voorgaande gegevens en komt – rekenkundig onbetwistbaar juist – tot de slotsom dat als bij 80% Sena-repertoire een percentage van 0,44% van de inkomsten billijk is, bij 20% Sena-repertoire 0,11% billijk is. Vanwege de 50/50 verdeling tussen radio en cd enerzijds en Digi Music anderzijds komt de Rechtbank tot een billijk tarief van $(0,44\% + 0,11\% : 2 =) 0,28\%$ van aan derden netto gefactureerde bedragen.

Dirk J.G. Visser