

Van: [REDACTED]

Verzonden: 14-06-2022 21:21

Aan: [REDACTED]

CC: Burgemeester <burgemeester@culemborg.nl>

Onderwerp: Engel van Culemborg [D2200042_I33637326]

Geachte [REDACTED]

Namens cliënten, [REDACTED] en [REDACTED] stuur ik u bijgaande brief per e-mail. Korthedshalve verwijs ik u naar de inhoud daarvan.

Ter informatie wordt een kopie van dit bericht per e-mail naar de heer Van Grootheest gestuurd. Ditmaal aan het juiste adres.

Met vriendelijke groet,

[REDACTED]

Advocaat

Aangesloten bij de Creatieve Coalitie
Oostenburgervoorstraat 152, 1018 MR Amsterdam
M [REDACTED]

Aanwezig: ma | di | do | vr

<<https://www.youtube.com/channel/UCoRipIQU9BhAUcRrOpUY5wA>>
<<https://twitter.com/kunstenbond>> <<https://www.instagram.com/kunstenbond/>>
<https://www.linkedin.com/company/kunstenbond/?trk=ppro_cprof>
<<https://www.facebook.com/Kunstenbond/>>

De informatie verzonden met dit e-mailbericht is uitsluitend bestemd voor de geadresseerde[n] en kan persoonlijke of vertrouwelijke informatie bevatten, beschermd door een beroepsgeheim. Gebruik van deze informatie door anderen dan de geadresseerde[n] en gebruik door hen die niet gerechtigd zijn van deze informatie kennis te nemen, is verboden. Indien u niet de geadresseerde bent of niet gerechtigd bent tot kennisneming, is openbaarmaking, vermenigvuldiging, verspreiding en / of verstrekking van deze informatie aan derden niet toegestaan en wordt u verzocht dit bericht terug te sturen en het origineel te vernietigen.

Kunstenbond, Oostenburgervoorstraat 152, 1018 MR, Amsterdam ingeschreven bij de KvK te Amsterdam onder nr. 65649605.

Op onze dienstverlening zijn onze voorwaarden lidmaatschap en juridische bijstand van toepassing, waarin een beperking van onze aansprakelijkheid is opgenomen. Op uw verzoek zal u gratis een exemplaar worden toegezonden.

Gemeente Culemborg

t.a.v. [REDACTED]

cc: de heer G. van Grootheest

Per e-mail: [REDACTED]

Cc per e-mail: burgemeester@culemborg.nl



Datum: 14 juni 2022

Dossier: D2200042

Betreft: Engel van Culemborg

E-mail: [REDACTED]

Telefoon [REDACTED]

Geachte [REDACTED]

Tot mij hebben zich gewend [REDACTED] en [REDACTED] met het verzoek hun te vertegenwoordigen bij het maken van afspraken over de Engel van Culemborg. Namens cliënten het volgende.

Achtergrond

In november 2020 heeft de gemeente Culemborg cliënten de open vraag gesteld iets te verzinnen ter vervanging de gemeentelijke nieuwjaarsborrel 2020/2021 die dat jaar niet kon doorgaan vanwege Covid-19. Cliënten hebben het lichtkunstwerk de Engel van Culemborg voorgesteld. Dit werd akkoord bevonden en is door cliënten definitief ontworpen en uitgevoerd. Hierbij hebben zij ook een kartonnen versie van de Engel ontworpen, die de inwoners van Culemborg met de eerder door cliënten ontworpen Vrijbrief in de brievenbus ontvingen om voor het raam te hangen in het kader van de saamhorigheid.

In december 2020/januari 2021 is de Engel drie weken te zien geweest en zijn de kartonnen engelen in de gemeente Culemborg verspreid.

De inwoners en de gemeente Culemborg waren zo enthousiast, dat de gemeente Culemborg heeft aangegeven de Engel in 2021/2022 weer graag te willen tentoonstellen. Cliënten konden zich daarin vinden en in december 2021/januari 2022 is de Engel opnieuw drie weken openbaar gemaakt. Ditmaal hebben cliënten een ansichtkaart ontworpen met de Engel, die de inwoners van Culemborg wederom met de Vrijbrief hebben ontvangen.

Tussen partijen bestaat geen schriftelijke overeenkomst. Op 17 februari jl. heeft mede hierover een gesprek plaatsgevonden tussen u en cliënten. Partijen hebben hierbij de wens uitgesproken dat er afspraken over de Engel worden gemaakt met het oog op de toekomst en dat deze in een

overeenkomst worden vastgelegd. Cliënten hebben u in dit kader ook over hun auteursrecht geïnformeerd. Ter verdere informatie hebben zij een advies toegestuurd dat ik eerder voor cliënten had opgesteld, waarin ik hen over het auteursrecht rondom de Engel informeer (d.d. 7 februari 2022). Een exemplaar hiervan voeg ik voor de volledigheid als bijlage toe aan deze brief.

Op 5 mei jl. heeft u cliënten het concept "overeenkomst De Engel" voorgelegd. Deze overeenkomst gaat voorbij aan het auteursrecht van cliënten. Dat is niet terecht.

Cliënten hebben mij gevraagd om namens hen contact met u op te nemen omdat het vrij complexe materie betreft en de concept overeenkomst behoorlijk afwijkt van wat juridisch gezien de insteek zou moeten zijn. Ik vind het belangrijk te benadrukken dat het niet de bedoeling is om de zaak hiermee op de spits te drijven. Integendeel, cliënten wensen toekomstbestendige afspraken te maken die recht doen aan de situatie voor beide partijen. Het in stand houden van een goede onderlinge relatie is daarbij voor hun van belang.

Juridische situatie

Lichtkunstwerk de Engel van Culemborg is een auteursrechtelijk beschermd werk dat door cliënten is ontworpen. Het auteursrecht hierop komt automatisch toe aan cliënten. Dit betekent dat cliënten als enige het recht om te bepalen wat er met het ontwerp gebeurt. Voor elk gebruik door iemand anders, waaronder de gemeente Culemborg, is toestemming van cliënten nodig. Voor de verdere achtergrond verwijst ik u naar mijn advies van 7 februari jl.

De gemeente Culemborg had voor de periode december 2020/januari 2021 toestemming om de Engel openbaar te maken. Ook had zij toestemming de door cliënten ontworpen kartonnen Engelen met de Vrijbrief te verspreiden.

In 2021/2022 is de Engel opnieuw met toestemming van cliënten openbaar gemaakt. Ook was er toestemming de door cliënten ontworpen ansichtkaarten met de Vrijbrief te verspreiden.

De toestemming kan worden afgeleid uit het feit dat cliënten aan de desbetreffende opdrachten hun medewerking hebben verleend. Het openbaar maken en verspreiden van het door hun ontworpen en gerealiseerde werk, maakte daarvan onderdeel uit. De toestemming is tot deze opdrachten beperkt. Andere afspraken zijn niet gemaakt.

Als gezegd betekent het feit dat cliënten auteursrechthebbende zijn dat de gemeente Culemborg voor elk verder gebruik toestemming nodig heeft, een licentie. Dit geldt voor elke vorm van gebruik. Dus niet alleen voor het openbaar maken van het lichtkunstwerk, maar ook voor ander gebruik van het ontwerp, bijv. zoals de kartonnen variant en ansichtkaart.

De gebruikelijke afspraak in een situatie als deze is dat de toestemming wordt vastgelegd in een licentieovereenkomst. Uitgangspunt van een dergelijke overeenkomst is dat wordt vastgelegd dat er



toestemming wordt gegeven en onder welke voorwaarden. Denk hierbij aan de periode, het soort gebruik en de (licentie)vergoeding.



Voorstel

Cliënten wensen te benadrukken dat zij en de gemeente Culemborg allebei hetzelfde willen: een iconisch kunstwerk met een positieve boodschap en daarmee samenhangende afgeleide uitingen van het ontwerp. Met het oog op de juridische situatie en de wensen van de gemeente Culemborg die cliënten uit de concept overeenkomst opmaken, stel ik de volgende uitgangspunten voor betreffende de licentieovereenkomst:

1. Cliënten verlenen de gemeente Culemborg toestemming het lichtkunstwerk de Engel van Culemborg voor een periode van 3 jaar, dus tot en met de jaarwisseling 2024/2025, openbaar te maken conform de edities 2020/2021 en 2021/2022 (steeds 3 weken in de donkere dagen rond oud en nieuw).
2. [Redacted]
3. [Redacted]
4. In overeenstemming met artikel 25 Auteurswet wordt bij elk gebruik, waar redelijkerwijs mogelijk, de naam van cliënten genoemd. Op de concrete vermelding komen cliënten terug.
5. Het voorbeeldcontract van de richtlijn kunstenaarshonorarium wordt gebruikt als basis voor verdere afspraken over het lichtkunstwerk.
6. Cliënten staan ervoor open om op basis van het ontwerp van de Engel andere producten voor de gemeente Culemborg te creëren. Deze worden apart geoffreerd en betaald. Bij het maken van afspraken hierover, bijvoorbeeld over de gebruiksrechten en de financiën, wordt de redelijkheid in acht wordt genomen.
7. [Redacted]
8. Contractspartijen van de te sluiten overeenkomst zijn cliënten in persoon als ontwerpers van de Engel met een gezamenlijk auteursrecht, niet De Vrijstad Drukker. Dit is een collectief waarvan cliënten deel uitmaken maar dat heeft geen rechten in deze.

Tot slot

Er staan een aantal punten in uw concept waarvan ik denk dat het goed is om hierbij op in te gaan:

- a. Algemeen: Juridisch gezien behoort het uitgangspunt te zijn dat cliënten auteursrechthebbenden zijn van het ontwerp de Engel van Culemborg. Zij hebben daarmee het intellectuele eigendom. Inherent hieraan is dat het aan cliënten is om te bepalen hoe en waarvoor hun ontwerp wordt gebruikt. Bepalingen die een ander uitgangspunt hebben doen geen recht aan de situatie. Cliënten wijzen in dit verband ook op de Fair Practice Code, waaraan inmiddels vele gemeenten, instellingen en andere organisaties zich hebben gecommitteerd (<https://fairpracticecode.nl/nl>). Ook het goed opdrachtgeverschap is van belang.
- b. § Gebruiksrecht: Er wordt gesproken over een beeldmerk. Voor zover cliënten weten, is dit niet aan de orde. Hiervoor is registratie nodig en cliënten hebben dit niet gedaan. Graag verneem ik per ommegaande of de gemeente Culemborg hiertoe is overgegaan. Het recht tot registratie als beeldmerk behoort uitsluitend toe aan cliënten, tenzij hierover andere afspraken worden gemaakt. Mocht blijken dat de gemeente Culemborg de Engel als beeldmerk heeft geregistreerd dan is dit onrechtmatig en maakt van het voorstel van cliënten onderdeel uit dat de gemeente Culemborg er per ommegaande voor zorgdraagt dat de registratie aan cliënten wordt overgedragen (en daarmee op hun naam wordt gezet). De kosten hiervan, van de registratie en alle eventuele andere schade, komen voor rekening van de gemeente Culemborg.
- c. § Gebruiksrecht, 1^e en 2^e gedachtestreepje: Als auteursrechthebbenden staat het cliënten vrij hun ontwerp te gebruiken zoals zij wensen. De gemeente Culemborg heeft daarover geen zeggenschap. Voor cliënten staat de Engel voor zorgzaamheid, verbinding, duurzaamheid en positief naar de toekomst kijken. Zonder dat de gemeente Culemborg hier verder rechten aan kan ontlenen, zal dit de insteek zijn voor te ontwikkelen afgeleide uitingen.
- d. 
- e. § Gebruiksrecht, 4^e gedachtestreepje: In een overeenkomst tussen cliënten en de Gemeente Culemborg kunnen geen afspraken worden gemaakt over het vrije gebruik van het ontwerp van de Engel door andere partijen, zoals Culemborgse particulieren, bedrijven en instellingen. Deze zijn geen partij bij deze overeenkomst.
- f. 

Cliënten menen u een redelijk voorstel te doen dat recht doet aan de situatie. Graag verneem ik of de gemeente Culemborg zich hierin kan vinden. Ik dat geval zal ik u namens cliënten een aangepaste concept licentieovereenkomst voorleggen. Voor eventueel overleg vindt u mijn contactgegevens bovenaan deze brief.

Informeert u mij per omme gaande of de gemeente het ontwerp als beeldmerk heeft geregistreerd?

Cliënten hopen van harte er op korte termijn met u uit te komen.

Met vriendelijke groet,

[redacted] advies 7 februari 2022 aan [redacted]

en [redacted]





[redacted] en [redacted]

Per e-mail:

[redacted]

Datum: 7 februari 2022

Dossier: D2200042

Betreft: Engel van Culemborg

[redacted]
E-mail: [redacted]

Telefoon: [redacted]

Geachte [redacted] en [redacted]

U heeft mij gevraagd u te adviseren over het auteursrecht rondom het lichtkunstwerk de Engel van Culemborg. Hierover het volgende.

De feiten

Omdat de gemeentelijke nieuwjaarsborrel in 2020/2021 niet kon doorgaan, heeft de gemeente Culemborg u in november 2020 de open vraag gesteld iets te verzinnen ter vervanging daarvan. U heeft daarvoor het voorstel gedaan betreffende het lichtkunstwerk de Engel van Culemborg. Dit werd akkoord bevonden en is door u ontworpen en uitgevoerd. Hierbij heeft u een kartonnen versie van de Engel ontworpen die de inwoners van Culemborg in de brievenbus ontvingen om voor het raam te hangen in het kader van de saamhorigheid.

In december 2020/januari 2021 is de Engel van Culemborg drie weken te zien geweest en zijn de kartonnen engelen verspreid.

De gemeente Culemborg was nadien zo enthousiast, dat zij heeft aangegeven de Engel van Culemborg in 2021/2022 weer graag te willen gebruiken. In december 2021/januari 2022 is de Engel van Culemborg opnieuw drie weken openbaar gemaakt. Ook heeft u voor de gemeente Culemborg een ansichtkaart ontworpen met de Engel van Culemborg daarop, die de inwoners van Culemborg hebben ontvangen.

Met de gemeente Culemborg is discussie ontstaan over de rechten. De gemeente Culemborg is van mening dat de Engel van Culemborg van haar is vanwege de betaling die zij u heeft gedaan. U ziet dit

anders en bent van mening dat de rechten bij u liggen.

Het auteursrecht

De auteurswet regelt dat iedereen die een werk creëert automatisch het auteursrecht daarop krijgt. Dit betekent dat de maker van een werk - ook wel de auteur genoemd - als enige mag beslissen over de exploitatie daarvan. Als iemand anders het werk wil gebruiken, is toestemming nodig van de auteursrechthebbende.

Voor het maken van afspraken over het gebruik van een werk door een andere partij zijn kortweg twee mogelijkheden. Er kan een licentie worden afgesproken, ook wel toestemming of gebruiksrecht genoemd. De licentienemer krijgt in dat geval toestemming om het werk onder bepaalde voorwaarden te gebruiken (bijv. een bepaald gebruik, voor een bepaalde periode en voor een bepaald bedrag). Het alternatief is een auteursrechtoverdracht. In dat geval gaat het auteursrecht over naar de andere partij. Het auteursrecht wordt als het ware verkocht. Omdat dit als zeer vergaand wordt beschouwd regelt de wet dat een auteursrechtoverdracht schriftelijk moet worden overeengekomen, voorzien van een handtekening van beide partijen.

Het auteursrecht en de gemeente Culemborg

Het auteursrechtelijk beschermde werk waar het in dit geval om gaat is het lichtkunstwerk de Engel van Culemborg. Op dit ontwerp heeft u een gezamenlijk auteursrecht. Dit heeft tot gevolg dat ieder ander toestemming van u beiden nodig heeft om de Engel van Culemborg op wat voor wijze dan ook te gebruiken.

Concreet betekent dit dat de gemeente Culemborg voor de periode december 2020/januari 2021 uw toestemming had om de Engel van Culemborg openbaar te maken. Ook heeft zij toestemming gekregen de door u ontworpen kartonnen Engelen te verspreiden.

Het feit dat de gemeente Culemborg u heeft betaald verandert dit niet. De factuur had betrekking op het ontwerpen, organiseren en uitvoeren van het werk en zegt niets over de auteursrechten.

In 2021/2022 is de Engel van Culemborg opnieuw en met uw medewerking openbaar gemaakt. De gemeente Culemborg heeft daarbij opnieuw toestemming gekregen voor openbaarmaking in de periode december 2021/januari 2022. Ook heeft zij toestemming gekregen de door u ontworpen ansichtkaarten te verspreiden. Voor uw werkzaamheden en het gebruik van uw werk heeft u nog geen betaling ontvangen. Afsproken is dat hierover in januari/februari 2022 overleg met de gemeente Culemborg zal plaatsvinden.

Het feit dat u auteursrechthebbende bent, betekent dat de gemeente Culemborg voor elk nieuw of herhaald gebruik over toestemming (een licentie) zal moeten beschikken. Dat geldt voor elke vorm van



gebruik. Dus niet alleen voor het openbaar maken van de Engel van Culemborg, maar ook voor ander gebruik zoals het maken en verspreiden van een kartonnen variant of ansichtkaart van het ontwerp. Een mogelijkheid is om een uitgebreidere licentie overeen te komen, bijvoorbeeld voor een langere periode. Het soort gebruik zal in dit geval goed moeten worden vastgelegd.

Voor de volledigheid: de gemeente Culemborg is geen eigenaar van de Engel van Culemborg. Hiervan kan uitsluitend sprake zijn als dit schriftelijk is afgesproken en deze afspraak door jullie beiden is ondertekend. Dat is niet gebeurd.

Het auteursrecht en Gall & Gall

Gall & Gall heeft geen toestemming van u beiden gekregen om de Engel van Culemborg op één van haar producten te gebruiken. Door dit toch te doen, maakt zij inbreuk op uw auteursrecht. Dit betekent dat u aanspraak kunt maken op schadevergoeding en winstafdracht voor de periode dat Gall & Gall uw werk zonder toestemming heeft gebruikt. Bovendien kunt u aanspraak maken op een verbod, desgewenst op straffe van een dwangsom voor elke dag of week dat Gall & Gall zich hier niet aan houdt.

Omdat het in deze kwestie gaat om uw intellectuele eigendom, kunt u een beroep doen op artikel 1019 van het wetboek van Burgerlijke Rechtsvordering. Dit betekent dat degene die in het gelijk wordt gesteld zijn of haar daadwerkelijke proceskosten van de andere partij kan vorderen (bijv. kosten van de deurwaarder, het griffierecht en de advocaatkosten). Dit in tegenstelling tot de vergoeding van een vastgesteld en veel lager bedrag dat in ander soort zaken gebruikelijk is.

Op basis van de informatie waarover ik nu beschik, schat ik de kans op succes in deze kwestie zeer groot in.

Tot slot

Ik hoop u hiermee voldoende te hebben geïnformeerd. Mocht u nog vragen hebben, of mocht u advies wensen bij het vervolg, dan hoor ik het uiteraard graag.

Met vriendelijke groet,

