

€ 608,-
griffierechten geboekt

Ex Parte verzoekschrift tot het treffen van een onmiddellijke voorziening bij voorraad zonder oproeping van gerekwestreerde ex artikel 1 jo. 12 en 13 Aw Jo. 1019e Rv

Aan de Edelachtbare Vrouwe/Heer

Voorzieningenrechter van de Rechtbank Noord Nederland, locatie Groningen

INGEKOMEN BIJ DE RECHTER
VAN DE RECHTBANK NOORD-NEDERLAND
LOCATIE GRONINGEN, OP
17 JAN. 2014
145014 PRRK13-15
PARAAF:

Verzoekster is:

De stichting **STICHTING BESCHERMING RECHTEN ENTERTAINMENT INDUSTRIE NEDERLAND, BREIN**, statutair gevestigd te Amsterdam en kantoorhoudende te Hoofddorp, gemeente Haarlemmermeer, (hierna "BREIN"), voor deze zaak domicilie klezende te (2132 WT) Hoofddorp, gemeente Haarlemmermeer, aan het adres Siriusdreef 22-28, ten kantore van mr. B.R.J. van Ramshorst, welke door verzoekster tot advocaat wordt gesteld en als zodanig zal optreden;

Gerekwestreerde is:

, handelend onder de naam gevestigd t: aan de
(hierna: "Gerekwestreerde");

HET VERZOEK VAN BREIN

Inhoudsopgave:

I.	INLEIDING	2
1.1.	Kern van de zaak	2
II.	FEITEN	2
2.1.	BREIN	2
2.2.	Gerekwestreerde en zijn ongeautoriseerd handelen.....	3
III.	RECHT, INBREUK OP AUTEURSRECHTEN.....	4
3.1.	Openbaar maken en veeleelvoudigen	4
3.2.	Privé-kopie exceptie niet van toepassing	5
IV.	OVERIGE	5
4.1.	Verweer gerekwestreerde	5
4.2.	Spoedelsend belang en onherstelbare schade	6
4.3.	Bewijs	6
4.4.	Bevoegdheid.....	6
V.	Bevel.....	6

I. INLEIDING

1.1. Kern van de zaak

1. Gerekwestreerde drijft een copyshop en biedt op grote schaal integrale kopieën aan van courante studieboeken. Gerekwestreerde heeft hiervoor geen toestemming van de auteursrechthebbenden, de Nederlandse educatieve uitgevers.
2. BREIN, belangenbehartiger van auteursrechthebbenden waaronder de Nederlandse educatieve boekeneditoren, heeft daarom een spoedeisend belang om met onmiddellijke ingang een einde te maken aan deze inbreukmakende activiteiten teneinde verdere onherstelbare schade aan de belangen van de auteursrechthebbenden te voorkomen.
3. Dit verzoek is erop gericht een onmiddellijke voorziening bij voorraad te verkrijgen tegen het integraal kopiëren van courante titels van de Nederlandse educatieve uitgevers door gerekwestreerde.

II. FEITEN

2.1. BREIN

4. BREIN is opgericht door de stichting Stemra, de Nederlandse Vereniging van Producenten en Importeurs van Beeld- en Geluidsdragers (NVPI), de Motion Picture Association (MPA), de Nederlandse Vereniging van Filmdistributeurs (NVF) en het Nederlands Uitgeversverbond (NUV). Deze oprichters zijn, tezamen met hun leden, waaronder de Nederlandse educatieve boekeneditoren (Productie 2) aangesloten bij BREIN.
5. De statuten van BREIN (productie 1) vermelden als doelstelling:

“het bestrijden van de onrechtmatige exploitatie van informatiedragers en informatie en het te dien einde behartigen van de belangen van de rechthebbenden op informatie en van de rechtmatige exploitanten daarvan, met name van haar aangeslotenen, in het bijzonder door het handhaven, het bevorderen en verkrijgen van een afdoende juridische bescherming van de rechten en belangen van die rechthebbenden en exploitanten, alles in de ruimste zin.”
6. Krachtens artikel 3.2 sub c en f van diezelfde statuten is BREIN in de ruimste zin van het woord bevoegd tot:

“het voeren en doen voeren van rechtsgedingen ter bescherming van de rechten en belangen van haar aangeslotenen en de leden van die aangeslotenen en ter verkrijging van vergoeding van de door dezen ten gevolge van de onrechtmatige exploitatie van informatie te lijden schade, waarbij de Stichting, zowel ter verwezenlijking en bescherming van haar doel als ten behoeve van haar aangeslotenen en de leden van die aangeslotenen op eigen naam in rechte kan optreden.”
7. BREIN is dan ook ingevolge haar statuten alsook, althans in samenhang met art. 3:305a BW, bevoegd om vorderingen als de onderhavige in te stellen ten behoeve van de Nederlandse educatieve uitgevers (hierna ook wel: “Belanghebbenden”).

2.2. Gerekwestreerde en zijn ongeautoriseerd handelen

8. Gerekwestreerde exploiteert een copyshop aan de [redacted] te Groningen (Productie 3 niet ver van zowel de Hanzehogeschool als de Universiteit Groningen. In het verleden is geconstateerd dat Gerekwestreerde zich schuldig maakte aan het integraal kopiëren en verkopen van courante studieboeken voor studies aan deze onderwijsinstellingen. De Nederlandse uitgevers Noordhoff Uitgevers B.V. en Pearson Education Benelux B.V. hebben daarop een ex parte beschikking verzocht bij de rechtbank te Groningen, welke beschikking is toegewezen op 7 oktober 2011 [Productie 4].
9. Zeer recent is BREIN door haar Aangeslotene het NUV en de branchevereniging van de educatieve uitgeverijen genaamd Groep Educatieve Uitgeverijen (GEU) getipt dat de copyshop van Gerekwestreerde wederom op grote schaal kopieën van studieboeken verkoopt aan studenten, waaronder kopieën van de studieboeken van (leden van) BREIN's aangeslotenen. Gerekwestreerde heeft achter de balie een USB stick liggen waarop het ongeautoriseerde aanbod is opgeslagen. Ook staan er ongeautoriseerde bestanden op de harde schijf van de computer(s) die op de balie van de copyshop staan. Beide opslagmiddelen worden door Gerekwestreerde geopend en getoond zodra een klant vraagt naar de mogelijkheid om kopieën van studieboeken te kopen. Gerekwestreerde stelt aldus aan klanten kopieën van studieboeken ter beschikking op basis van een zelf aangelegde ongeautoriseerde collectie digitale bestanden welke in hun geheel uitgeprint en ingebonden aan klanten worden geleverd, tegen een sterk gereduceerd tarief ten opzichte van de originele verkoopprijs.
10. Na de tip van het NUV/GEU hebben twee medewerkers van BREIN op vrijdag 6 december 2013 een bezoek gebracht aan de copyshop van Gerekwestreerde. Hierbij hebben de medewerkers van BREIN, in aanvulling op het bovengenoemde, kunnen constateren dat:
- Gerekwestreerde een collectie bezit van direct uit te printen digitale kopieën van courante studieboeken van talloze vakken van diverse studierichtingen aan zowel de Hanzehogeschool als de Universiteit Groningen, waarop de (leden van) aangeslotenen bij BREIN exclusief of mede rechthebbenden zijn;
 - dit aanbod daadwerkelijk besteld kan worden bij Gerekwestreerde;
 - de bestelde kopieën van studieboeken ook daadwerkelijk en in hun geheel door Gerekwestreerde worden geleverd;
 - Gerekwestreerde hiermee een commercieel doel nastreeft omdat voor de gekopieerde boeken moet worden betaald;
 - het handelen van Gerekwestreerde een structureel en welbewust karakter heeft wat o.m. blijkt uit de beschikbaarheid van de bestanden met het aanbod op een USB stick achter de balie en op de computer(s) van Gerekwestreerde op de balie van de copyshop.

Als bewijs zijn door BREIN tevens enkele proefaankopen gedaan waarvan de omslagen als Productie 5 worden overgelegd.

11. In aanvulling op haar eigen constateringen heeft BREIN tevens een constatering laten verrichten door de deurwaarder. Het proces verbaal van constatering dat is opgemaakt naar

aanleiding van het bezoek van de deurwaarder d.d. 30 december 2013 is bijgevoegd als Productie 6.

12. Het door BREIN geconstateerde en hierboven onder 9 en 10 beschreven beeld is aldus door deze deurwaarder bevestigd. Eerder heeft bovendien een andere deurwaarder in opdracht van twee rechthebbenden dit beeld ook al bevestigd. Het proces verbaal dat destijds is opgemaakt is bijgevoegd als Productie 7. Uit dit proces verbaal blijkt het welbewuste karakter van het handelen van Gerekwestreerde tevens uit het feit dat deze de deurwaarder niet alleen duidelijk maakte dat hij diverse studieboeken van verschillende studies van zowel de Rijksuniversiteit Groningen als de Hanzehogeschool zo kon printen, maar haar bovendien expliciet de suggestie deed dat zij een studieboek van een medestudent of uit de bibliotheek kon lenen opdat dit integraal door Gerekwestreerde zou kunnen worden gekopieerd. Dat Gerekwestreerde zijn collectie studieboeken (mede) op een dergelijke wijze heeft opgebouwd mag blijken uit het feit dat meer dan de helft van de proefaankopen die werden gedaan een kopie betreffen van een boek dat oorspronkelijk uit de bibliotheek van de Hanzehogeschool afkomstig is. Dit blijkt uit een Hanzehogeschool stempel in de boeken waarvan de koft is opgenomen in Productie 5 en 8.
13. De deurwaarder die het bezoek aan [redacted] n opdracht op 30 december jl. heeft nog 5 extra proefaankopen gedaan, waaronder 4 nieuwe titels en 1 titel die ook door BREIN was aangeschaft. Ook van deze proefaankopen wordt de omslag als productie overgelegd (productie 8). Tezamen met de proefaankopen die door BREIN zijn aangeschaft gaat het om 7 titels van 5 verschillende Nederlandse educatieve uitgeverij, welke alle lid zijn van het bij BREIN aangesloten NUV.

III. RECHT, INBREUK OP AUTEURSRECHTEN

3.1. Openbaar maken en verveelvoudigen

14. Het auteursrecht is het uitsluitend recht van de maker van een werk om dit openbaar te maken en te verveelvoudigen behoudens de beperkingen bij de wet gesteld (art. 1 Aw).
15. "Openbaar maken" is het overkoepelende begrip voor een groot aantal verschillende handelingen waardoor het werk voor het publiek toegankelijk kan worden gemaakt. Openbaar maken is een ruim en open begrip en veronderstelt dat het werk op de een of andere manier aan het publiek ter beschikking komt. Onder openbaarmaking van een werk wordt mede verstaan de openbaarmaking van een verveelvoudiging van het geheel of een gedeelte van het werk (art. 12 sub 1 Aw). De handelingen van Gerekwestreerde bestaande uit het ongeautoriseerd leveren aan klanten van integrale kopieën van studieboeken valt onmiskenbaar onder het begrip openbaarmaken.
16. De primaire betekenis van het begrip "verveelvoudigen" is het vervaardigen van stoffelijke exemplaren van het werk: reproduceren, kopiëren. De gebruikte reproductietechniek is niet relevant. Iedere vastlegging van een werk op een informatiedrager is een verveelvoudiging.
17. De door Gerekwestreerde gepleegde auteursrechtinbreuk bestaande uit ongeautoriseerd verveelvoudigen is tweeledig. Allereerst heeft Gerekwestreerde met commercieel oogmerk een collectie auteursrechtelijk beschermde werken aangelegd op geheugendragers (USB-stick en harde schijf). Door de boeken integraal op te slaan op deze dragers, heeft Gerekwestreerde verveelvoudigingen in de zin van artikel 13 Aw gemaakt. Voor deze verveelvoudigingen is geen

toestemming verkregen van de rechthebbenden. Daarnaast heeft Gerekwestreerde nieuwe ongeoorloofde verveelvoudigingen gemaakt door de digitale bestanden te printen voor klanten.

18. Het handelen van Gerekwestreerde kwalificeert dus als het ongeautoriseerd openbaar maken en verveelvoudigen van auteursrechtelijk beschermde werken.

3.2. Privé-kopie exceptie niet van toepassing

19. Gerekwestreerde komt geen beroep toe op de zogenaamde privé-kopie exceptie van artikel 16b Aw. Die exceptie is namelijk alleen van toepassing op het voor eigen oefening, studie of gebruik en zonder commercieel oogmerk verveelvoudigen van een klein gedeelte van een boek en niet op het verveelvoudigen van hele boeken die nog in de handel zijn.
20. Uit de geconstateerde gang van zaken blijkt duidelijk dat aan de verveelvoudigingshandelingen van Gerekwestreerde een commercieel oogmerk ten grondslag ligt en dat deze handelingen derhalve niet voor eigen oefening, studie of gebruik plaatsvinden.
21. Bovendien geldt dat de studieboeken waar het in casu om gaat allemaal gewoon bij de (online) boekhandel verkrijgbaar zijn ten behoeve van o.m. studies aan de Hanzehogeschool en de Universiteit Groningen en wordt ook om deze reden het (op verzoek laten) fotokopiëren van meer dan een klein gedeelte ervan niet toegelaten door artikel 16b Aw.
22. Met betrekking tot twee van de werken die onderdeel waren van de proefaankoop door de deurwaarder (te weten de titels 'Helder Rapporteren' ISBN 9789031390311 en 'Sociale Zekerheidsrecht' ISBN 9789013117547) geldt dat er inmiddels een nieuwere druk op de markt is dan de druk die Gerekwestreerde aan de deurwaarder leverde. De in deze (vorige) drukken opgenomen werken zijn echter dezelfde *werken* in auteursrechtelijke zin als in de nieuwe drukken zijn opgenomen. De werken zijn in de laatste druk *up to date* gemaakt en hier en daar zijn aanvullingen of wijzigingen van ondergeschikt belang aangebracht. Het gaat derhalve om hetzelfde *corpus mysticum* dat door het auteursrecht wordt beschermd. Het verbod om daarvan een integrale kopie te maken, zoals verwoord in artikel 16b Aw, geldt dan ook onverminderd nu de auteursrechtelijk beschermde *werken* nog steeds volop in de handel verkrijgbaar zijn. Wat betreft alle overige geleverde boeken is Gerekwestreerde helemaal bij en levert Gerekwestreerde steeds de laatste druk. Dit is ook de intentie van Gerekwestreerde: het leveren van studieboeken benodigd voor de vakken die thans worden gedoceerd aan de Hanzehogeschool en Universiteit Groningen.

IV. OVERIGE

4.1. Verweer gerekwestreerde

23. Enig verweer van Gerekwestreerde is BREIN niet bekend. Het gaat hier om niet goed te praten grootschallige evidente inbreuk met winst oogmerk gepleegd in de uitoefening van beroep of bedrijf, die aantoonbaar bij herhaling plaatsvindt. Na de eind 2011 toegewezen *ex parte* beschikking is met Gerekwestreerde een schikking getroffen. Als onderdeel van de schikking heeft Gerekwestreerde erkend dat hij inbreuk heeft gemaakt op de rechten van de uitgevers Noordhoff en Pearson en heeft Gerekwestreerde verklaard dat hij de inbreuk op deze rechten zal staken en gestaakt zal houden, zo begrijpt BREIN van de genoemde uitgevers. Niet alleen is nu geconstateerd dat Gerekwestreerde de afgegeven verklaring niet nakomt, bovendien is

geconstateerd dat Gerekwestreerde daarnaast op de rechten van vele andere rechthebbenden Inbreuk maakt. Het is duidelijk dat Gerekwestreerde niet voornemens is om de Inbreukmakende activiteiten vrijwillig te staken.

24. Een beroep op de privé-kopie exceptie gaat zoals hiervoor uiteen is gezet niet op. Ook komt Gerekwestreerde geen beroep toe op de overige beperkingen van het auteursrecht.

4.2. Spoedeisend belang en onherstelbare schade

25. De Belanghebbenden lijden door het handelen van Gerekwestreerde aanzienlijke en onherstelbare schade.¹ Een significant aantal studenten koopt immers indien hen die mogelijkheid geboden wordt, naar in de praktijk bij Gerekwestreerde is gebleken, liever goedkope kopieën dan de originele boeken. De uitgeverijen wier belangen BREIN behartigt zien hierdoor dagelijks omzet wegvloeien. Eveneens is evident dat deze rechthebbenden schade zullen blijven lijden of opnieuw lijden in de toekomst nu er een reële dreiging is dat gerekwestreerde de Inbreukmakende kopieën blijft aanbieden tenzij gerekwestreerde gedwongen wordt deze Inbreukmakende activiteiten te staken.
26. Het voortdurende schadeveroorzakend en evident onrechtmatig handelen van Gerekwestreerde maakt dat Verzoekster ten behoeve van haar aangeslotenen en de leden van haar aangeslotenen recht heeft op en belang heeft bij een maatregel die daar zo snel mogelijk een einde aan maakt. Om die reden ziet Verzoekster zich genoodzaakt een ex parte bevel te vragen.
27. Dat een ex parte bevel onder deze omstandigheden geëigend is, werd reeds geoordeeld door Voorzieningenrechters van de rechtbanken Almelo en Groningen, die een viertal vergelijkbare verzoeken van educatieve uitgeverijen die eveneens lid zijn van het NUV toewezen tegen verschillende copyshops.²

4.3. Bewijs

28. Als bewijs van de stellingen van BREIN zijn voormelde Producties 1 t/m 8 aan dit verzoek gehecht.

4.4. Bevoegdheid

29. Gerekwestreerde is gevestigd in Groningen. Om die reden is de Voorzieningenrechter van de Rechtbank Noord Nederland (zittingsplaats Groningen) op grond van art. 99 Rv. bevoegd van dit verzoekschrift kennis te nemen.

V. BEVEL

30. Gelet op al het voorgaande heeft Verzoekster recht op en een spoedeisend belang bij het opleggen van een bevel aan Gerekwestreerde tot het staken van iedere Inbreuk op de

¹ Uit de inmiddels omvangrijke ex-parte rechtspraak blijkt dat 'onherstelbare schade' in geval van een onmiskenbare en voortdurende schadelijke inbreuk op auteursrecht in de regel wordt aangenomen. Zie: <http://www.boek9.nl/onderwerpen/procesrecht/ic-handhaving-art-843a-en-1019-1019-rv/1019-s-rv-ex-parte-bevel>.

² Zie Vsr. Rb. Almelo 22 oktober 2010, JEF 9229 (Noordhoff Uitgevers B.V. & Pearson Education Benelux B.V. tegen Delta Copiers B.V.); Vsr. Rb. Almelo, 7 oktober 2011, JEF 10683 (Noordhoff Uitgevers B.V. & Pearson Education Benelux B.V. tegen 3 gedaagden).

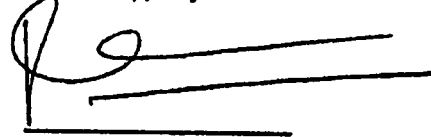
auteursrechten van de (leden van) haar aangeslotenen op hun studieboeken op grond van artikel 1 j^o 12 en 13 Aw j^o 1019e Rv.

WESHALVE

Verzoekster zich tot U Edelachtbare heer/vrouw wendt met het eerbiedig verzoek:

1. Gerekwestreerde te bevelen – bij beschikking uit te geven voor grosse – iedere inbreuk op de auteursrechten van (de leden van) de aangeslotenen van Verzoekster zoals in het lichaam van het verzoekschrift omschreven, waaronder het – al dan niet op verzoek – kopiëren en printen van gehele studieboeken die nog in de handel verkrijgbaar zijn, te staken en gestaakt te houden;
2. Gerekwestreerde te veroordelen tot het verbeuren van een dwangsom van € 10.000,- (zegge: tienduizend Euro) voor iedere dag (een gedeelte van een dag daaronder begrepen) dat deze overtreding voortduurt of – zulks naar keuze van Verzoekster – van € 1.000,- (zegge: duizend Euro) voor ieder inbreukmakend product dan wel inbreukmakend handelen waarmee Gerekwestreerde het sub 1. verzochte bevel geheel of gedeeltelijk overtreedt, althans zodanige dwangsommen als u E.A. Voorzieningenrechter in goede justitie zal vaststellen;
3. de termijn waarbinnen Verzoekster de eis in de hoofdzaak dient in te stellen tegen Gerekwestreerde als bedoeld in artikel 1019l Rv. te bepalen op 6 (zegge: zes) maanden na het in deze zaak te wijzen bevel, althans zodanige termijn als u E.A. Voorzieningenrechter in goede justitie zal vaststellen;
4. de hierbij verzochte beschikking zonder zekerheidsstelling uitvoerbaar bij voorraad te verklaren.

Hoofddorp, 17 januari 2014



Advocaat

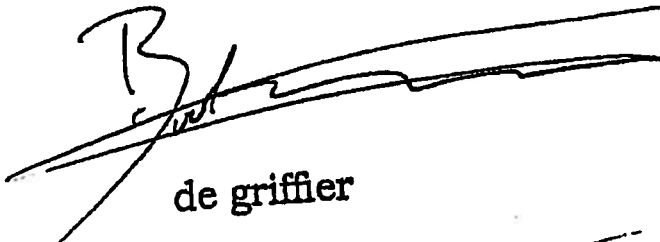
134-15

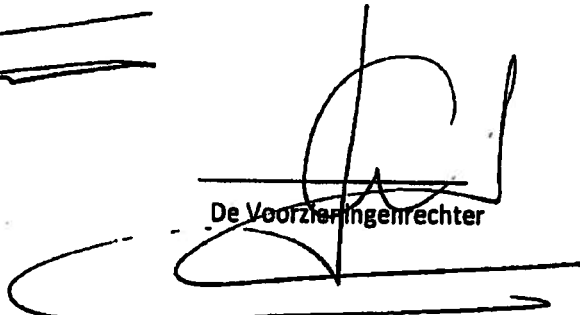
IN NAAM DES KONINGS

Toegestaan als verzocht, in diër voege dat de Voorzieningenrechter:

1. Gerekwestreerde beveelt iedere inbreuk op de auteursrechten van (de leden van) de aangeslotenen van Verzoekster zoals in het lchaam van het verzoekschrift omschreven, waaronder het – al dan niet op verzoek – kopiëren en printen van gehele studieboeken die nog in de handel verkrijgbaar zijn, te staken en gestaakt te houden;
2. bepaalt dat Gerekwestreerde een dwangsom zal verbeuren van € 10.000,- (zegge: tienduizend Euro) voor iedere dag (een gedeelte van een dag daaronder begrepen) dat deze overtreding voortduurt of – zults naar keuze van Verzoekster – van € 1.000,- (zegge: duizend Euro) voor iedere inbreukmakend kople dan wel inbreukmakend handelen waarmee Gerekwestreerde het sub 1 gegeven bevel geheel of gedeeltelijk overtreedt;
3. de termijn bedoeld in artikel 1019l Rv bepaalt op 6 (zegge: zes) maanden na de datum van deze beschikking;
4. de hierbij verzochte beschikking zonder zekerheidsstelling uitvoerbaar bij voorraad te verklaren;

Groningen, 21 januari 2014


de griffier


De Voorzieningenrechter

Voor grosse/afschrift conform



21 JAN. 2014

De griffier, 