

070:

IN NAAM DER KONINGIN
beschikking

RECHTBANK 's-GRAVENHAGE

Sector civiel recht

rekestnummer: KG RK 12-1321

Beschikking van 18 juni 2012

in de zaak van

de stichting

STICHTING BESCHERMING RECHTEN ENTERTAINMENT INDUSTRIE**NEDERLAND, BREIN,**

gevestigd te Amsterdam,

verzoekster,

advocaten: mr. J.C.H. van Manen, mr. R. van Kleeff en mr. J.H.A.M. Klaus te Amsterdam,

tegen

1. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid
UPC NEDERLAND B.V.,
gevestigd te Amsterdam;
2. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid
KPN B.V., mede handelend onder de namen **TELFORT**
en **TELFORT SERVICES B.V.**,
gevestigd te 's-Gravenhage;
3. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid
T-MOBILE NETHERLANDS B.V.,
gevestigd te 's-Gravenhage;
4. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid
TELE2 NEDERLAND B.V., tevens (onder andere) handelend onder de naam
ALICE, BBYOND, BBNED en **TELE2-VERSATEL**,
gevestigd te Amsterdam;
5. de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid
TELE2 INTERNETDIENSTEN B.V.,
gevestigd in Amsterdam,
gerekwestreerden.

1. Het verzoek

- 1.1. Op 18 juni 2012 is bij het bureau algemene zaken van deze rechtbank ingekomen een verzoekschrift ex artikel 1019e van het Wetboek van Burgerlijke Rechtsvordering (hierna: Rv) tot het treffen van een onmiddellijke voorziening bij voorraad zonder oproeping van gerekwestreerde om inbreuk op rechten van intellectuele eigendom te beëindigen, met daaraan gehecht acht bijlagen.
- 1.2. Het verzoekschrift is, voor zover van belang, hieronder opgenomen.

0703812834

KG RK 12-1321
18 juni 2012

2

Verzoekschrift ex artikel 1019e Rv tot het treffen van een onmiddellijke voorziening bij voorraad zonder oproeping van gerekwestreerde om inbreuk op rechten van intellectuele eigendom te beëindigen.

Verzoekster is:

De stichting **STICHTING BESCHERMING RECHTEN ENTERTAINMENT INDUSTRIE NEDERLAND, BREIN**, statutair gevestigd te Amsterdam en kantoorhoudende aan de Siriusdreef 22 te (2132 WT) Hoofddorp ("BREIN"), voor deze zaak woonplaats kiezende te Amsterdam (1096 HA) aan het Amstelplein 1, ten kantore van de advocaten mrs. J.C.H. van Manen, R. van Kleeff en J.H.A.M. Klaus die door haar als advocaat worden gesteld en als zodanig zullen optreden

Gerekwestreerden zijn

- A de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid **UPC NEDERLAND B.V.**, (hierna: "UPC B.V.") gevestigd te Amsterdam en kantoorhoudende aan de Kabelweg 51 te (1014BA) Amsterdam;
- B de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid **KPN B.V.**, mede handelend onder de namen Telfort en Telfort Services B.V. gevestigd te 's-Gravenhage en kantoorhoudende aan het Maanplein 55 TP5/6.25te (2516CK) 's-Gravenhage;
- C de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid **T-MOBILE NETHERLANDS B.V.**, (hierna: "T-Mobile") gevestigd te 's-Gravenhage en kantoorhoudende aan de Waldorpstraat 60 te (2521CC) 's-Gravenhage;
- D de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid **TELE2 NEDERLAND B.V.**, (hierna: "Tele2") tevens (onder andere) handelend onder de naam Alice, beyond, BBNed en Tele2-Versatel, gevestigd te Amsterdam en kantoorhoudende aan de Wisselwerking 58te (1112XS) Diemen;
- E de besloten vennootschap met beperkte aansprakelijkheid **TELE2 INTERNETDIENSTEN B.V.**, (hierna: "Tele2 Internetdiensten") gevestigd in Amsterdam en kantoorhoudende aan de Wisselwerking 58te (1112XS) Diemen.

I. HET VERZOEK VAN BREIN

1. Dit verzoek ziet op een onmiddellijke voorziening tegen gerekwestreerden, die bij vonnis van de voorzieningenrechter van deze rechtbank van 10 mei jl. veroordeeld zijn de toegang tot The Pirate Bay (www.thepiratebay.se) voor hun abonnees te blokkeren (productie 1A; het "Vonnis"). De inleidende dagvaarding in die zaak wordt bijgevoegd als productie 1B.
2. De inhoud en de overwegingen van het Vonnis en de dagvaarding dienen als hier herhaald en ingelast beschouwd te worden. Dictum onderdeel 5.3 van het Vonnis luidt als volgt.

"5.3. beveelt de providers binnen tien werkdagen na betekening van dit vonnis hun subVI van de dagvaarding bedoelde diensten die door hun abonnees worden gebruikt om inbreuk te maken op de auteurs- en naburige rechten van de rechthebbenden wier belangen BREIN

0703812834

KG RK 12-1321
18 juni 2012

3

behartigt, te staken en gestaakt te houden, door middel van het blokkeren en geblokkeerd houden van de toegang van hun abonnees tot de domeinnamen/(sub)domeinen en IP-adressen via welke The Pirate Bay opereert, te weten:

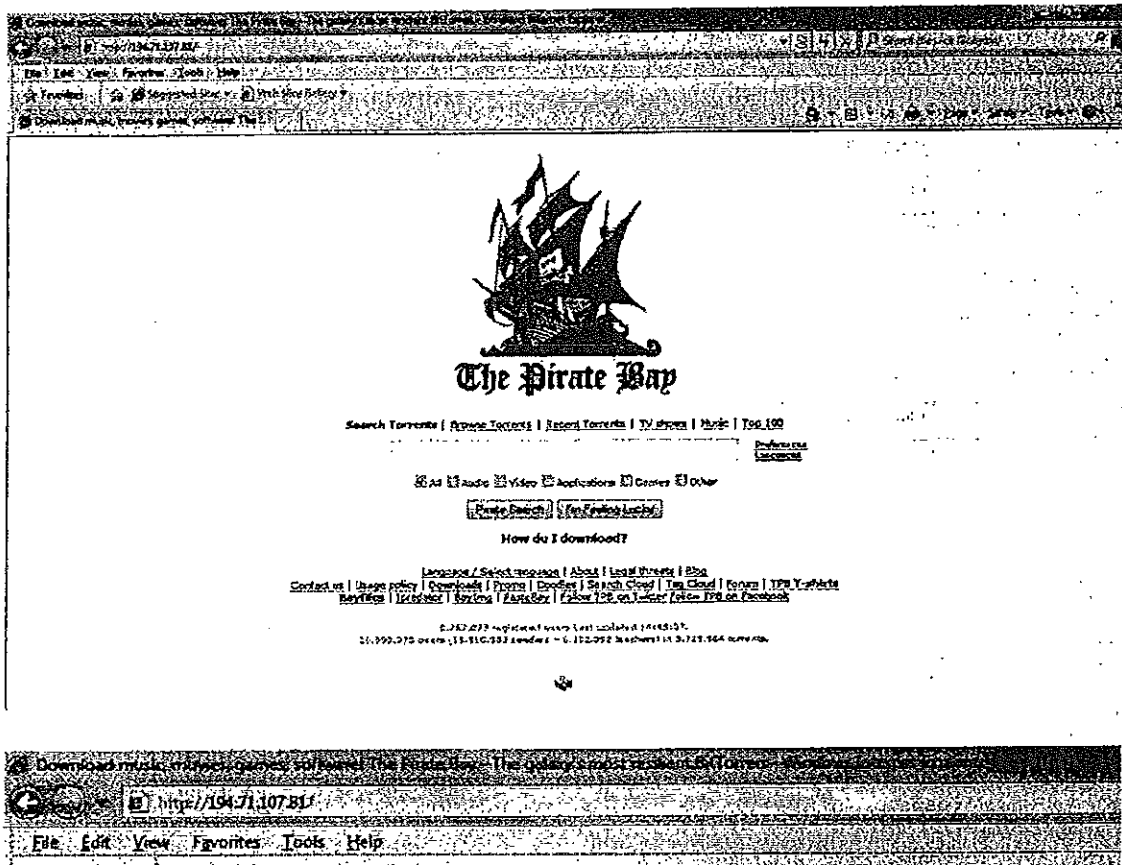
IP-adressen:

- (i) 194.71.107.15
- (ii) 194.71.107.19"

3. Inmiddels heeft BREIN moeten vaststellen dat de website The Pirate Bay sinds enkele dagen tevens is gaan opereren via een nieuw, aanvullend, IP-adres:

194.71.107.81

Hieronder is een schermafdruk afgebeeld waaruit dit blijkt (productie 2):



4. Aldus doet nu ook IP-adres 194.71.107.81 dienst als toegangspoort tot The Pirate Bay. Door het invoeren van dit IP-adres in de browser komt men op TPB. Via IP-adres 194.71.107.81 gebeurt aldus niets anders dan het aanbieden van The Pirate Bay. De diensten van The Pirate Bay die leiden tot inbreuk op de rechten van de rechthebbenden zijn dus bereikbaar via het nieuwe IP-adres.
5. Als productie 3A is bijgevoegd een aantal screenshots van specifieke pagina's op The Pirate Bay die bezocht werden via IP-adres 194.71.107.81. Als productie 3B is bijgevoegd een aantal

0703812834

KG RK 12-1321
18 juni 2012

4

screenshots van dezelfde specifieke pagina's die bezocht werden via www.thepiratebay.se. Op de reclameboodschappenna, zijn de pagina's identiek.

6. Enkele weken geleden trachtte TPB het verbod al te omzeilen met het nieuwe IP-adres 194.71.107.80. Gerekwesteerden zijn op 25 mei jl., door de voorzieningenrechter alhier gelast dit adres te blokkeren (productie 4). Het nieuwe adres: 194.71.107.81 is één plaats verwijderd in de IP nummer range van TPB ten opzichte van het vorige nieuwe IP adres: 194.71.107.80.
7. Dit is dezelfde range als die waar ook de twee door de Haagse rechtbank, in dictumonderdeel 5.3 van het vonnis van 10 mei jl. verboden IP-adressen 194.71.107.15 en 194.71.107.19 in valen (die range is 194.71.107.0 – 194.71.107.255). Het is dus onmiskenbaar een IP-adres van The Pirate Bay.
8. Dat blijkt ook uit de database van de instantie die in Europa de IP adressen uitgeeft, RIPE NCC (productie 5).

```
inetnum: 194.71.107.0 - 194.71.107.255
netname: THEPIRATEBAY-NET
descr: The Pirate Bay
country: DE
admin-c: RL4048-RIPE
tech-c: RL4048-RIPE
status: ASSIGNED PI
remarks: -----
remarks: ABUSE related questions mail to abuse@thepiratebay.org
remarks: Abuse related questions to any other address will be
ignored.
remarks: -----
mnt-by: MNT-RESERVALLA
mnt-routes: MNT-SYN
source: RIPE #Filtered

person: Reservalla LTD
address: P.O. Box 73852
phone: +35738743131
nic-hdl: RL4048-RIPE
mnt-by: MNT-RESERVALLA
source: RIPE #Filtered

route: 194.71.107.0/24
descr: The Pirate Bay
origin: AS5066
mnt-by: MNT-SYN
source: RIPE #Filtered

route: 194.71.107.0/24
descr: The Pirate Bay
origin: AS61040
mnt-by: MNT-SYN
source: RIPE #Filtered
```


9. In de media is reeds veel aandacht gegeven aan het nieuwe IP-adres (productie 6A t/m 6G). Dat The Pirate Bay met dit IP-adres louter de bedoeling heeft om de door de voorzieningenrechter opgelegde blokkade te omzeilen, is voor een ieder duidelijk en blijkt ook uit die berichten. Zo bericht TorrentFreak op 7 juni:

0703812834

KG RK 12-1321
18 juni 2012

5

Pirate Bay Pesters Copyright Holders with Yet Another New IP-Address

 Ernesto

In the UK and the Netherlands The Pirate Bay is widely censored, but that doesn't mean the site is entirely unavailable. In fact, The Pirate Bay is enjoying the whack-a-mole game they're playing. After several ISPs added the site's new IP-address to their filters, the infamous torrent site has just added another, plus an IPv6 address. Meanwhile, the site's operators are wondering how much court filing cost each time an IP address has to be blocked.

 June 7,
2012

 128

 Censorship

 Print

(...)

Besides the many proxy sites that exists, The Pirate Bay team found out that simply adding a new IP-address circumvents the blockades as well. They added 194.71.107.80 last month, which allowed subscribers to access the site again, for a while.

Responding to the move, Dutch anti-piracy group BREIN had to return to court again to get the new IP-address added to the filter. They succeeded, but now that the ISPs have started to block this address, The Pirate Bay has responded by adding a new one today.

"We wonder what it costs BREIN to file for these injunctions, as we have hundreds more IPs we can add," the Pirate Bay team told us jokingly.

10. Hetzelfde blijkt uit de andere artikelen die zijn bijgevoegd in productie 6. Het publiek is inmiddels terdege op de hoogte van het nieuwe TPB IP-adres.
11. Uit een reverse-IP-check blijkt dat het nieuwe IP-adres slechts is gekoppeld aan de website van TPB (productie 7). Om dezelfde redenen als genoemd in het vonnis van de Haagse voorzieningenrechter van 10 mei jl. (productie 1A) en de ex parte voorziening van 25 mei jl. (productie 4) heeft BREIN recht en belang bij het blokkeren van dit IP-adres door gerkwestreerden.
12. BREIN heeft alle gerkwestreerden wederom verzocht genoemd IP-adres te blokkeren. Gerkwestreerden hebben daarop laten weten dat adres slechts te zullen blokkeren op last van de rechter.
13. Met dit verzoekschrift vraagt BREIN U Edelachtbare, om dezelfde redenen als genoemd in het vonnis van de Haagse voorzieningenrechter van 10 mei jl., gerkwestreerden en de ex parte beschikking van 25 mei jl. te gelasten het IP-adres 194.71.107.81 te blokkeren en geblokkeerd te houden op dezelfde wijze als bedoeld sub 5.3 van genoemd kort geding vonnis.
14. De grondslag voor de gevraagde maatregel is kort gezegd artikel 26d Aw en 15e Wnr. De gevraagde maatregel is gelijkloidend aan onderdelen 3.1 en 3.2 van de ex parte beslissing van de voorzieningenrechter van 25 mei j.l. ten aanzien van het vorige nieuwe IP adres van The Pirate Bay (productie 4). Deze is proportioneel, voldoet aan het subsidiariteitsvereiste en is evident noodzakelijk, nu het nieuwe IP adres geen ander doel heeft dan het omzeilen van gerechtelijk opgelegde blokkades van The Pirate Bay. Verwezen wordt naar hetgeen daaromtrent door de Voorzieningenrechter is overwogen in het Vonnis en hetgeen is opgemerkt in de ex parte beschikking van 25 mei jl.

II. VARIA

Onherstelbare schade en spoedeisend belang

0703812834

KG RK 12-1321
18 juni 2012

6

15. De onherstelbare schade en het spoedeisend belang is in het vorige verzoekschrift toegelicht (productie 4) en is evident.

Verweer gerekwestreerden

16. BREIN is niet bekend met enig nieuw verweer van Gerekwestreerden, anders dan dat zij op ondeugdelijke gronden verzoeken om een termijn van 10 dagen voor de tenuitvoerlegging van het (door hen reeds meerdere dagen verwachte) bevel.
17. Gerekwestreerden hebben reeds voor het verzoek van BREIN laten weten dat zij weliswaar binnen drie dagen aan de eerste ex parte beschikking hebben voldaan, maar dat zij in geval van een volgende beschikking (die zij kennelijk reeds voorzagen) liever een termijn van 10 dagen wensen om aan de beschikking te kunnen voldoen. Als reden werd eenstemmig opgegeven dat aan het verkeerd implementeren van het verzoek "risico's" kleven.
18. Nu het implementeren van het verzoek slechts enkele seconden kost, is door BREIN de vraag gesteld waarom er minder risico's kleven aan een binnen drie dagen geïmplementeerde IP blokkade dan bij een binnen tien dagen geïmplementeerde IP blokkade. Daarop is tot op heden geen (bevredigend) antwoord gekomen.
19. Van de advocaat van Tele2 en T-Mobile werd gisteren een uitgebreidere reactie ontvangen waarin een geheel nieuw argument werd aangevoerd waarom Tele2 en T-Mobile een termijn van 10 dagen wensen om te voldoen aan de beschikking. Op uitdrukkelijk verzoek van de advocaat van Tele2 en T-Mobile is de e-mailcorrespondentie terzake gevoegd bij dit verzoek (productie 8).
20. Om gerekwestreerden tegemoet te komen, vraagt BREIN een termijn van 5 dagen voor implementatie van het op te leggen bevel. De reden daarvoor is genoemd in de als productie 8 overgelegde e-mail correspondentie. Nu gerekwestreerden de vorige keer eenvoudig hebben kunnen voldoen binnen drie dagen, en de schade die de rechthebbenden iedere dag lijden immens is, meent BREIN dat dit een zeer redelijke termijn is.

Bevoegdheid

21. Bevoegdheid bestaat op grond van het sub 2.1 van de beschikking van 25 mei j.l. door de voorzieningenrechter bepaalde.

WESHALVE:

Verzoekster zich wendt tot U, Edelachtbare, met het eerbiedige verzoek:

- A gerekwestreerden te bevelen binnen vijf werkdagen na betekening van deze beschikking de diensten die door hun abonnees worden gebruikt om inbreuk te maken op de auteurs- naburige rechten van de rechthebbenden wier belangen BREIN behartigt zoals bedoeld in sub VI van de dagvaarding van 20 februari 2012, welke dagvaarding als productie 1B bij het verzoekschrift is aangeleverd, te staken en gestaakt te houden, door middel van het blokkeren en geblokkeerd houden van de toegang van hun abonnees tot het IP-adres 194.71.107.81 via welk adres The Pirate Bay (mede) opereert;

0703812834

KG RK 12-1321
18 juni 2012

7

-
- B Gerekwestreerden ieder voor zich te veroordelen tot betaling van dwangsom van EUR 10.000,- (zegge: tienduizend Euro) voor iedere dag (een gedeelte van een dag daaronder begrepen) dat zij in strijd handelen met het sub A geformuleerde gebod, met een maximum van €250.000,00.
- C De hierbij verzochte beschikking zonder zekerheidsstelling uitvoerbaar bij voorraad te verklaren;
-

2. De beoordeling

bevoegdheid

2.1. De voorzieningenrechter van deze rechtbank is krachtens artikel 262 van het Wetboek van Burgerlijke Rechtsvordering (hierna: Rv) bevoegd om van het verzoek kennis te nemen omdat twee van de in het verzoekschrift genoemde gerekwestreerden gevestigd zijn in het arrondissement 's-Gravenhage en omdat het verzoek betrekking heeft op een blijkens het verzoekschrift reeds ingeleide bodemzaak tegen gerekwestreerden, ten aanzien waarvan deze rechtbank naar voorlopig oordeel bevoegd is op grond van artikel 107 Rv.

ex parte bevel

2.2. In twee zaken op tegenspraak, waaronder een kort geding tegen gerekwestreerden, is al geoordeeld dat access providers, zoals gerekwestreerden, op grond van artikel 26d van de Auteurswet en 15e van de Wet Naburige Rechten een bevel kan worden opgelegd om de toegang van hun abonnees tot The Pirate Bay te blokkeren en dat een dergelijk bevel een juist evenwicht creëert tussen de rechten van de bij BREIN aangesloten partijen, de providers en derden (rb 's-Gravenhage 11 januari 2012, LJV BV0549 en vzt Rb 's-Gravenhage 10 mei 2012, LJV BW5387). Voorshands uitgaande van de juistheid van dat oordeel komt het in deze zaak verzochte bevel voor toewijzing in aanmerking, aangezien BREIN voorshands voldoende aannemelijk heeft gemaakt dat The Pirate Bay op dit moment ook via het in het verzoekschrift genoemde IP-adres opereert.

2.3. Op 24 mei 2012 heeft KPN een grijsmakingsbrief ingediend met betrekking tot een ander IP-adres dan het IP-adres waarop het onderhavige verzoek betrekking heeft. De voorzieningenrechter gaat ervan uit dat KPN heeft bedoeld het in die brief genoemde verweer ook te laten gelden voor andere IP-adressen. Het in die brief genoemde verweer, kan echter naar voorlopig oordeel niet leiden tot een ander oordeel over het verzoek. Ten eerste voert KPN in de brief aan dat zij weigert om zonder rechterlijk bevel de toegang tot het genoemde IP-adres te blokkeren. Dat argument kan niet leiden tot afwijzing van het verzochte rechterlijk bevel. Daarnaast voert KPN aan dat het een bijzonder principiële en complexe kwestie betreft. Daarbij verwijst zij naar de verweren die in de voornoemde zaken zijn aangevoerd. Die verweren zijn echter beoordeeld en verworpen in de voornoemde vonnissen. KPN heeft geen aanvullende verweren aangevoerd. Daarom moet voorshands worden aangenomen dat de overwegingen die in de genoemde vonnissen hebben geleid tot toewijzing van het bevel, ook gelden voor dat IP-adres. Het feit dat hoger beroep tegen deze vonnissen is ingesteld, maakt dat niet anders. De vonnissen blijven immers van kracht zolang het hof niet anders heeft beslist.

0703812834

KG RK 12-1321
18 juni 2012

8

2.4. Gegeven de eerdere uitspraken, waaronder met name de uitspraak tegen gerekwesteerden, heeft BREIN naar voorlopig oordeel voldoende gemotiveerd waarom het noodzakelijk is om het verzochte bevel toe te wijzen zonder gerekwesteerden te horen.

2.5. Gelet op hetgeen twee gerekwesteerden bij BREIN naar voren hebben gebracht over de praktische uitvoerbaarheid van het bevel (zie verzoekschrift onder 16 e.v. en productie 8), zal de termijn om aan het bevel te voldoen in dit geval worden bepaald op tien werkdagen.

3. De beslissing

De voorzieningenrechter

3.1. beveelt gerekwesteerden uiterlijk binnen tien werkdagen na betekening van deze beschikking de diensten die door hun abonnees worden gebruikt om inbreuk te maken op de auteurs- en naburige rechten van de rechthebbenden wier belangen BREIN behartigt zoals bedoeld in sub VI van de dagvaarding van 20 februari 2012, welke dagvaarding als productie 1B bij het verzoekschrift is aangeleverd, te staken en gestaakt te houden, door middel van het blokkeren en geblokkeerd houden van de toegang van hun abonnees tot het IP-adres 194.71.107.81 via welk adres The Pirate Bay (mede) opereert;

3.2. veroordeelt de gerekwesteerde die het bevel overtreedt aan BREIN een dwangsom te betalen van € 10.000,00 (zegge: tienduizend euro) voor iedere dag, een gedeelte van een dag daaronder begrepen, dat de gerekwesteerde het bevel overtreedt, met een maximum van € 250.000,00;

3.3. bepaalt, voor zover niet reeds een hoofdzaak als bedoeld in artikel 1019i Rv aanhangig is, de termijn waarbinnen BREIN de eis in de hoofdzaak dient in te stellen op zes maanden na dagtekening van deze beschikking;

3.4. verklaart deze beschikking tot zover uitvoerbaar bij voorraad;

3.5. weigert het meer of anders verzochte.

Deze beschikking is gegeven door mr. P.H. Blok en in het openbaar uitgesproken op 18 juni 2012 in aanwezigheid van de griffier.



Voor geresseerde

18 JUNI 2012

De Griffier