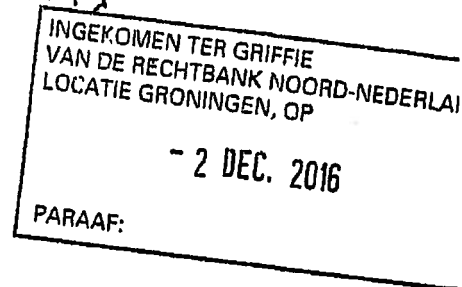
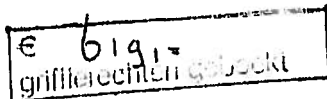


172288 PRRK 16-479



Ex Parte verzoekschrift ex artikel 1019e Rv
tot het treffen van een onmiddellijke voorziening bij voorraad

Aan de Edelachtbare Vrouwe/Heer
Voorzieningenrechter van de Rechtbank Noord-Nederland, zittingsplaats Groningen

Verzoekster:

De stichting **STICHTING BREIN**, statutair gevestigd te Amsterdam en kantoorhoudende te Hoofddorp, gemeente Haarlemmermeer, (hierna "**BREIN**"), voor deze zaak domicilie kiezende 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;

verzoekt de Voorzieningenrechter om op grond van art. 1019e van het Wetboek van Burgerlijke Rechtsvordering ("Rv.") een onmiddellijke voorziening bij voorraad te geven op het bij dit verzoekschrift gedane verzoek, om tegen de nader te noemen gerekwestreerde een bevel uit te vaardigen teneinde inbreuken op rechten van intellectuele eigendom van bij BREIN aangesloten partijen en hun leden te beëindigen en verdere inbreuken te voorkomen, zonder de nader te noemen gerekwestreerde op te roepen.

Gerekwestreerde is:

De heer _____, tevens handelend onder de naam "Basf1",
geboren op _____, wonende te _____ (hierna
"Gerekwestreerde");

Deze zaak wordt behandeld door:

Mr. B.R.J. van Ramshorst,
Siriusdreef 22-28
2132 WT Hoofddorp

Tel: 023 – 799 78 70

Fax: 023 – 799 77 20

E-mail: vanramshorst@stichtingbrein.nl

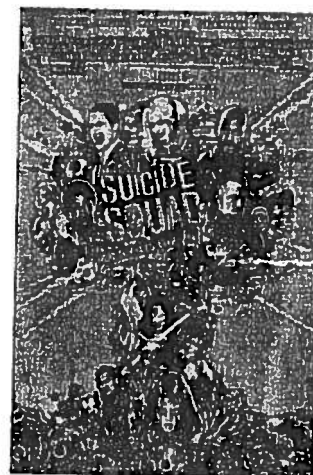
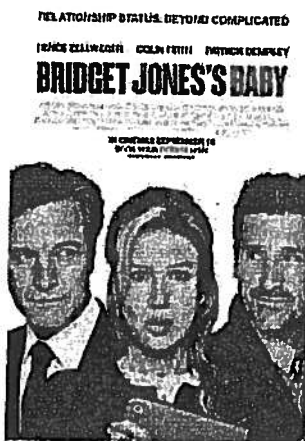
Inhoudsopgave

| | |
|--|-----------|
| I. INLEIDING | 3 |
| I.1 KERN VAN DE ZAAK | 3 |
| II. FEITEN | 4 |
| II.1 BREIN | 4 |
| II.2 GEREKWESTREERDE..... | 5 |
| II.3 DE ACTIVITEITEN VAN GEREKWESTREERDE..... | 5 |
| II.4 DE DOOR GEREKWESTREERDE AANGEBODEN INBREUKMAKENDE WERKEN | 8 |
| III. RECHT..... | 9 |
| III.1 ONGEAUTORISEERDE VERVEELVOUDIGING EN OPENBAARMAKING | 9 |
| IV. OVERIGE..... | 10 |
| IV.1 VERWEER GEREKWESTREERDE | 10 |
| IV.2 SPOEDEISEND BELANG EN ONHERSTELBARE SCHADE..... | 10 |
| IV.3 BEWIJS | 11 |
| IV.4 BEVOEGDHEID | 11 |
| V. WESHALVE..... | 12 |

I. INLEIDING

I.1 Kern van de zaak

1. Dit verzoek is erop gericht een onmiddellijke voorziening bij voorraad te verkrijgen tegen Gerekwestreerde, die onder het door hem gebruikte alias "Basf1" op grote schaal auteurs- en nabuurrechtelijk beschermde films op het usenet uploadt en openbaar maakt en ter beschikking stelt aan het publiek op het forum van de in zijn beheer zijnde website "www.basf1.net" (hierna ook; het "forum").
2. BREIN heeft recentelijk geconstateerd dat Gerekwestreerde op grote schaal auteurs- en nabuurrechtelijk beschermde werken uploadt naar het Usenet en vervolgens de werken openbaar maakt door op zijn forum topics te openen en berichten te plaatsen waarin hij de links publiceert die toegang verschaffen tot de (door hemzelf) geüploadde ongeautoriseerde content. Gerekwestreerde uploadt op wekelijkse basis verscheidene filmwerken en heeft in de afgelopen maanden honderden films geüpload. Het gaat om zeer recent uitgebrachte films zoals "Bridget Jones's Baby (2016)", "Riphagen (2016)" en "Suicide Squad (2016)". Dit zijn stuk voor stuk beschermde werken in de zin van de Auteurswet en Wet op de Naburige Rechten.



3. Het ter beschikking stellen van auteurs- en nabuurrechtelijk beschermde werken door middel van het ongeautoriseerd via Usenet uploaden van deze bestanden en vervolgens openbaar maken op een forum betreft een ongeoorloofde openbaarmaking en verveelvoudiging en vormt derhalve een inbreuk op de auteurs- en naburige rechten van de rechthebbenden. Het overgrote merendeel van deze rechthebbenden wordt vertegenwoordigd door BREIN. BREIN heeft een spoedeisend belang om met onmiddellijke ingang een einde te maken aan deze inbreukmakende activiteiten teneinde verdere onherstelbare schade aan de belangen van de auteurs- en nabuurrechthebbende te voorkomen. BREIN heeft er dan ook recht op en belang bij dat Gerekwestreerde op straffe van een dwangsom wordt gelast iedere verdere inbreuk op de rechten van BREIN's aangeslotenen en hun leden te staken en gestaakt te houden.

II. FEITEN

II.1 BREIN

4. Stichting BREIN, heeft als doel de collectieve bestrijding van auteursrechtinbreuken. BREIN heeft in de afgelopen jaren veelvuldig in rechte opgetreden tegen het ongeautoriseerd aanbieden van entertainment content op het internet, met name ten behoeve van haar aangesloten.
5. De aangesloten van BREIN bestaan uit makers inclusief uitvoerende kunstenaars enerzijds en producenten, uitgevers en distributeurs anderzijds. De werkterreinen zijn muziek, film en tv, boeken, beeld en games. In het bestuur van BREIN nemen (vertegenwoordigers van) muzikauteurs, artiesten, beeldende kunstenaars, fotografen, tekstschrijvers, scenaristen en regisseurs, uitgevers, collectieve beheersorganisaties, omroepen, muziek- en filmproducenten zitting. De Nederlandse en internationale (leden van de) aangesloten van BREIN (zie productie 1)¹ vertegenwoordigen tezamen het leeuwendeel van de rechten die er wereldwijd op commercieel beschikbare entertainmentcontent bestaan en op de Nederlandse markt beschikbaar zijn. Speerpunten van BREIN's beleid zijn: handhaving tegen illegaal aanbod door afsluiting of blokkering van diensten en aanpak met 'boete' van uploaders; staking dienstverlening door allerhande tussenpersonen aan hun ongeautoriseerd handelende klanten en afgifte identificerende gegevens van beheerders en uploaders; voorlichtende waarschuwingen aan illegale gebruikers via hun internet providers.
6. De statuten van BREIN (productie 2) vermelden als doelstelling in artikel 3.1: *"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 aangesloten, 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."*
7. 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 aangesloten en de leden van die aangesloten 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 aangesloten en de leden van die aangesloten op eigen naam in rechte kan optreden."*
8. BREIN is dan ook ingevolge haar statuten in samenhang met art. 3:305a BW, bevoegd om vorderingen als de onderhavige in te stellen ten behoeve van de aangesloten en hun leden, tevens auteursrechtbeheerders. (hierna ook wel: "Belanghebbenden"). BREIN maakt regelmatig gebruik van dit recht onder meer in ex parte procedures als de onderhavige.²

¹ Voor de meest recente lijst aangesloten wordt verwezen naar <http://stichtingbrein.nl/aangesloten.php>.

² Zie bijvoorbeeld de volgende gepubliceerde ex parte beschikkingen, waarbij BREIN verzoekster was:

[http://www.ie-forum.nl/index.php?//Uploaden+torrents+inbreukmakend////32958/;](http://www.ie-forum.nl/index.php?//Uploaden+torrents+inbreukmakend////32958/)

[http://www.ie-forum.nl/index.php?//Wederom+op+grote+schaal+gekopierde+studieboeken+verkopent////32344/;](http://www.ie-forum.nl/index.php?//Wederom+op+grote+schaal+gekopierde+studieboeken+verkopent////32344/)

[http://www.ie-](http://www.ie-forum.nl/index.php?//Ex+parte+tegen+handel+in+illegale+dvd%26%23039%3Bs+op+Facebook+Groups////33268/)

[forum.nl/index.php?//Ex+parte+tegen+illegaal+gekopierde+dvd%26%23039%3Bs+op+Marktplaats.nl////33516/;](http://www.ie-forum.nl/index.php?//Ex+parte+tegen+illegaal+gekopierde+dvd%26%23039%3Bs+op+Marktplaats.nl////33516/)

II.2 Gerekwestreerde

9. Gerekwestreerde maakt bij het ongeautoriseerde uploaden en verspreiden van zijn content gebruik van de naam "Basf1". Bij dit verzoekschrift is een BRP-uittreksel met betrekking tot Gerekwestreerde van de gemeente gevoegd als productie 3.

II.3 De activiteiten van Gerekwestreerde

10. Gerekwestreerde is actief en op grote schaal auteurs- en nabuurrechtelijk beschermde filmwerken aan het uploaden op het usenet om deze vervolgens op zijn forum "www.basf1.net" te verspreiden (zie productie 4 voor een overzicht van zijn meest recente uploads).

Werking van het Usenet en NZB bestanden

11. Het Usenet is een online platform voor het uitwisselen van digitaal materiaal, zoals films, foto's, tekstbestanden en muziekbestanden. Gebruikers van Usenet kunnen materiaal plaatsen ("posten") door bestanden naar het Usenet te uploaden. Andere gebruikers kunnen deze bestanden vervolgens downloaden naar hun computer. Het Usenet netwerk bestaat uit een groot aantal servers die wereldwijd met elkaar in verbinding staan. Dit betekent dat materiaal dat naar één van deze servers wordt *geupload*, automatisch wordt gedeeld met de andere Usenet servers waardoor het voor iedereen beschikbaar wordt gesteld (dit proces heet "synchronisatie"). De Usenet servers (ook wel "nieuwsservers" genoemd) worden door Usenet providers beheerd en om toegang te krijgen tot deze servers dient een abonnement te worden afgesloten bij een commerciële Usenet-provider.
12. Het Usenet was oorspronkelijk bedoeld als platform voor het uitwisselen van tekstberichten. Dit is nog steeds te zien aan de opbouw van het Usenet, die zich kenmerkt door de onderverdeling in discussiegroepen (vergelijkbaar met internetfora), die "nieuwsgruppen" worden genoemd. Een nieuwsgroep richt zich in de regel op één specifiek onderwerp, zodat de gebruikers hun berichten met betrekking tot dat onderwerp kunnen plaatsen in de betreffende nieuwsgroep. De naam van de nieuwsgroep (bijvoorbeeld "nl.muzeek") geeft aan wat het onderwerp is van de nieuwsgroep. Iedereen die toegang heeft tot het Usenet kan berichten plaatsen (uploaden) en downloaden. In principe kan iedere gebruiker een nieuwsgroep maken.
13. Hoewel oorspronkelijk bedoeld voor het uitwisselen van tekstberichten, wordt het Usenet tegenwoordig met name en op grote schaal gebruikt voor het ter beschikking stellen van ongeautoriseerd entertainment materiaal, dat wil zeggen werken waarop auteursrechten en naburige rechten rusten en die zonder toestemming van de rechthebbenden worden openbaargemaakt. Een beperking van het Usenet is echter dat bestanden niet groter mogen zijn dan 50Mb. Daarom moeten, om grote bestanden te kunnen uploaden, deze "opgeknipt" worden in een verzameling van kleinere bestanden, dit worden "articles" genoemd. Deze articles hebben allen een uniek nummer ("Message-ID"). Andere gebruikers kunnen vervolgens de afzonderlijke articles downloaden en aan elkaar plakken tot één bestand. Het opknippen en weer plakken gebeurt met speciale software ("Usenet-client") die gratis gedownload kan worden.

<http://ie-forum.nl/index.php?//Op+Marktplaats.nl+ook+R4i-kaart+met+illegale+spellen+aanbieden///33751/>;
<http://www.ie-forum.nl/?//Ex+parte+verbod+tegen+torrent-uploader+KickAssTorrents///33876/>; <http://www.ie-forum.nl/artikelen/inbreuk-door-grootschalig-uploaden-en-tegelijk-spotten> ; <http://www.ie-forum.nl/artikelen/ex-parte-tegen-usenet-uploader-en-spotter> en <http://www.ie-forum.nl/artikelen/inbreuk-op-auteursrecht-door-ruim-1500-uploads-van-tv-series>.

14. Het op Usenet vinden, selecteren en vervolgens afzonderlijk downloaden van alle afzonderlijke articles kan een tijdrovende klus zijn. Om dit te vergemakkelijken zijn zogenaamde NZB bestanden ontwikkeld. Een NZB bestand bevat alle informatie die de nieuwsreader nodig heeft om alle articles waaruit het beoogde bestand bestaat, te kunnen downloaden. Om het vinden van (ongeautoriseerde) content op het Usenet te vergemakkelijken, bestaan er websites (zoals het forum van Gerekwestreerde), waarop de vindplaats van NZB bestanden met omslaghoezen/filmposters, beschrijving en vindplaats op een overzichtelijke wijze worden aangeboden.
15. Op dit soort forums wordt de vindplaats van bestanden die op een bepaalde plek op het Usenet te vinden zijn en waarvan de NZB bestanden zijn geüpload naar een NZB website, geopenbaard. De NZB bestanden hebben namelijk, om *Notice and Takedown* melding te kunnen omzeilen, bestandsnamen die ontraceerbaar zijn en bestaan uit een willekeurige reeks cijfers en letters in plaats van bijvoorbeeld de titel van de film. Het vervolgens op het forum in een topic vermelden waar de betreffende link te vinden is zorgt ervoor dat de NZB bestanden kunnen worden getraceerd en gedownload. Doorgaans, en zoals ook in het navolgende zal blijken, zijn degene(n) die bestanden op het Usenet hebben geüpload, ook degene(n) die de topics op de fora plaatsen, het is immers uiterst ingewikkeld om als niet zijnde de uploader van het filmwerk het NZB bestand met onnavolgbare bestandsnaam te vinden op het Usenet. Aldus maken de uploaders hun zelf geplaatste content eenvoudig voor derden toegankelijk middels het plaatsen van berichten en het openen van topics op de daarvoor bestemde forums, zoals het forum van Gerekwestreerde.
16. In de IE-rechtspraak is het Usenet bekend door diverse procedures tegen Usenet gerelateerde dienstverleners, bijvoorbeeld de procedure van BREIN tegen Usenet provider "News-Service Europe", de procedures tegen Usenet indexeringsdienst "FTD"³, de recente procedure tegen Usenet-provider Eweka⁴ en diverse gepubliceerde ex parte beschikkingen⁵.

Gerekwestreerde is uploader op usenet en openbaart zijn uploads op het in zijn beheer zijnde forum www.basf1.net

17. Gerekwestreerde is, zoals blijkt uit productie 5 de *beheerder* van het forum www.basf1.net. Naast het zijn van beheerder, ofwel, *administrator*, is Gerekwestreerde ook een van de meest actieve leden op het forum dat topics plaatst waarin hij de NZB bestanden van door hem zelf geüploadde content verspreidt. Op de volgende pagina wordt weergegeven hoe Gerekwestreerde een upload van een film aanbiedt op het forum en welke handelingen er nodig zijn op deze film te downloaden (zie voor meer voorbeelden productie 6).

³ Zie: Rb Amsterdam 28 september 2011, IEF 10442 (BREIN/NSE); Hof Amsterdam 19 augustus 2014, IEF 14126 en Hof Amsterdam 8 maart 2016, IEF 15742; (NSE/BREIN); Hof Den Haag 15 november 2010, IEF 9218 (FTD/Eyeworks) en Rb. Haarlem 9 februari 2011 LJN BP3757 (BREIN/FTD). Voor een verdere uitleg van het Usenet zie respectievelijk ov. 4.36 Rb. Amsterdam inzake BREIN/NSE en ov. 2.2, 2.5 en 2.6 Hof Den Haag inzake FTD/Eyeworks.

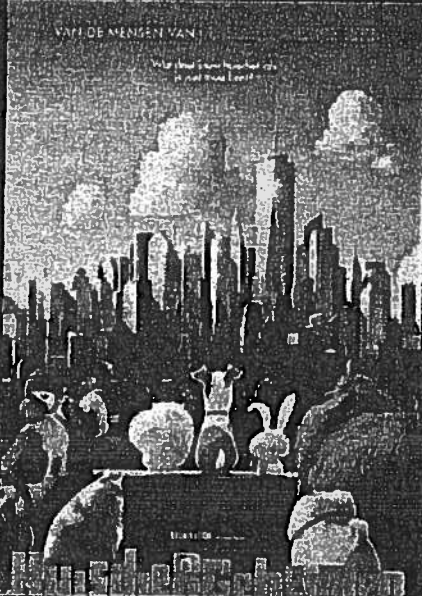
⁴ V.zr. Rechtbank Noord-Holland 22 juni 2016, IEF 16054 (Stichting BREIN tegen Eweka Internet Service en Usenetter).

⁵ Zie o.a.: Beschikking V.zr. Rechtbank Midden-Nederland 25 februari 2015, IEF 15145 (BREIN/admin Dutplanet), Beschikking V.zr. Rechtbank Zeeland-West-Brabant 25 juni 2015, IEF 15186 (Stichting BREIN tegen X) en Beschikking V.zr. Rechtbank Noord-Nederland, IEF 16170 (BREIN/Usenet-spotter X). V.zr. Rechtbank Midden-Nederland 24 augustus 2016, IEF 16211, IT 2120 (Stichting BREIN tegen Usenet grootschalige uploader).

Het forum topic gestart door Gerekwestreeerde met betrekking tot de film "Huisdiergeheimen"

1080P Bluray (ook NL audio)


Geplaatst op: 14 november 2016 - 06:46



Film Gegevens:
 Bron: Blu-ray
 Video: 1920x1040
 Formaat: MKV
 Audio: 1x Dolby Digital, Engels & Vlaams AC3 5.1 @ 640Kbps
 Subs: Rtaal Nederlands


Hieronder plaatst Gerekwestreeerde 4 links van verschillende NZB websites die het NZB bestand bevatten van de door hem geuploade film

BasF1



Verborgen inhoud

Filename: IIIFKH9c05Q7DOjvE9q
 Klik op 1 van de auto's voor de nzb:



stem op mij!

Het kan soms even duren voor de posten zichtbaar zijn in de nzb files...

Wanneer op een van de hierboven aangegeven links wordt gedrukt opent de NZB-website waarvandaan het NZB bestand, wat nodig is om de gewenste film te downloaden, kan worden gedownload.

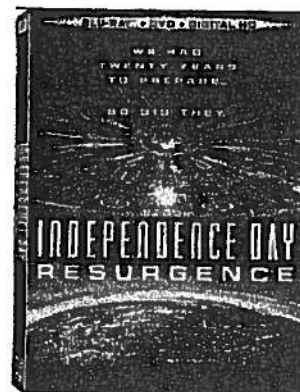
The screenshot shows the NZBIndex website interface. At the top, there is a search bar and navigation links for 'Search', 'FAQ', and 'Groups'. A central modal window is open, asking the user to confirm opening the file '11FkN9cQ5Q7D0tWESq.par2.nzb'. The modal provides options to open with 'TextEdit (standaard)' or 'Bestand openen', and a checkbox for 'Dit vanaf nu automatisch doen voor dit type bestanden'. Below the modal, a search result is displayed in a table format:

| | Size | Group | Age |
|---|---------|-------------------------|----------|
| [01/40] - "11FkN9cQ5Q7D0tWESq.par2" yEnc 40 files (17726 parts) by JB nUp <JBnUp@JBnUp.local> 3 PAR2 31 ARCHIVE Download - View collection | 6.57 GB | a.b.boneless a,b.ftd | 9.6 days |

18. Het hierboven getoonde NZB bestand bevat alle informatie die nodig is om de articles, die samen het filmbestand vormen, te downloaden. Dat Gerekwestreerde niet enkel en alleen het NZB bestand lokaliseert en op het forum aanbiedt, maar zélf het NZB bestand en daarmee de film heeft geüpload, alvorens deze op de hiervoor en in productie 6 beschreven manier ter download aanbiedt, volgt uit productie 7.

II.4 De door Gerekwestreerde aangeboden inbreukmakende werken

19. Gerekwestreerde heeft zich toegelegd op het voor de Usenet gemeenschap uploaden van populaire en recente films (voor een overzicht zie tevens productie 4).
20. Gerekwestreerde uploadt op wekelijkse basis tientallen recente films. Veel van deze films draaien nog in de Nederlandse bioscopen of zijn nog niet verkrijgbaar op DVD, zoals "Star Trek Beyond (2016)", "Ghostbusters (2016)" en "Independence Day Resurgence (2016)".



21. In productie 7 zijn ter controle een viertal van de door Gerekwestreerde geüploade werken nader gespecificeerd. Uit deze productie volgt ook dat de door Gerekwestreerde geüploade bestanden daadwerkelijk de werken bevatten die het zegt te bevatten
22. De Belanghebbenden lijden aanzienlijke en onherstelbare schade door het voortdurende aanbod van dit inbreukmakende materiaal, nu zij als gevolg hiervan inkomsten mislopen. Het blijkt wel uit de hoeveelheid uploads die Gerekwestreerde heeft geplaatst en de *bedankjes* die elk door Gerekwestreerde geopend topic krijgt, dat de door hem geüploade en openbaar gemaakte content populair is en veelvuldig wordt gedownload. Eveneens is evident dat Belanghebbenden schade zullen blijven lijden of opnieuw lijden in de toekomst nu er een reële dreiging bestaat dat Gerekwestreerde ongeautoriseerd films blijft aanbieden op het usenet en op zijn forum Basfl.net, tenzij Gerekwestreerde gedwongen wordt de inbreukmakende activiteiten, bestaande uit het uploaden van ongeautoriseerde content, te staken op straffe van verbeurte van een dwangsom.

III. RECHT

III.1 Ongeautoriseerde verveelvoudiging en openbaarmaking

23. Met voornoemde onder II.3 genoemde handelingen maakt Gerekwestreerde inbreuk op de auteurs- en naburige rechten van de rechthebbenden wier belangen door BREIN worden behartigd.
24. Het hiervoor in Hoofdstuk II omschreven handelen bestaande uit het uploaden van beschermde werken door Gerekwestreerde, moet worden gekwalificeerd als een ongeautoriseerde openbaarmaking (mededeling aan het publiek/terbeschikkingstelling) en verveelvoudiging in de zin van art. 1 jo. 12 en 13 Aw en tevens art. 2 lid 1 sub b en d en art. 6 lid 1 sub a en c WNR. Door het ongeautoriseerd ter beschikking stellen van ongeautoriseerde kopieën van auteursrechtelijk beschermde werken, pleegt Gerekwestreerde een interventie waardoor een nieuw publiek van de werken kennis kan nemen en deze kan downloaden, zonder toestemming van de rechthebbenden. Uit rechtspraak van het HvJ EU volgt dat dit een openbaarmaking van die werken oplevert:

Zie o.m. HvJ 8 september 2016, zaak C-160/15, IEF 16235 (GS Media/Sanoma Playboy & Britt Dekker) HvJ EU 7 maart 2013, zaak C-607/11, IEF 12409 (ITV/TVCatchup); HvJ EU 7 december 2006, zaak C-306/05 IEF 3022 (Rafael Hoteles); HvJ EU 4 oktober 2011, zaak C-403/08 en 429/08 IEF 10278 (Premier League); HvJ EU 13 oktober 2011, zaak C-431 en C-432/09 IEF 9490 (Airfield); HvJ EU 15 maart 2012, C-162/10, IEF 11046 (PPL); HvJ EU, 13 februari 2014, zaak C-466/12 IEF 13540 (Svensson v Retriever).

25. In de hiervoor beschreven situatie dat Gerekwestreerde auteurs- en nabuurrechtelijk beschermde werken ter beschikking stelt door het uploaden via Usenet is evident dat Gerekwestreerde inbreuk maakt op auteursrechten en naburige rechten van de Belanghebbenden. Dit proces van uploaden op Usenet behelst tevens altijd een ongeautoriseerde verveelvoudiging van de bedoelde werken.

26. Het gaat in het onderhavige geval om zeer grootschalige en opzettelijke auteursrechtinbreuk. Het is vaste rechtspraak dat de handelingen van het uploaden een inbreuk vormt op de auteurs- en naburige rechten van de Belanghebbenden.

Zie bijvoorbeeld: Rb. Den Haag, 24 oktober 2012, HA ZA 12-153 (BREIN/XSN); Rb. Utrecht, 26 augustus 2009, LJN BJ6008 (BREIN/Mininova); V.zr. Rb. Amsterdam, 22 oktober 2009, LJN BK1067 (The Pirate Bay/BREIN).

Naast het zelf uploaden van content op het usenet en het vervolgens verspreiden van deze content is Gerekwestreerde zelf ook de beheerder van een besloten (commerciële) website, dienstdoend als forum, waarop hijzelf en anderen op grote schaal links aanbieden naar (door henzelf) op het usenet geüploade ongeautoriseerde content. Overigens meent Verzoekster dat met het oog op het recente GS Media/Sanoma arrest van het Hof van Justitie (HvJ 8 september 2016, zaak C-160/15, IEF 16235 (GS Media/Sanoma Playboy & Britt Dekker)) de handelswijze van Gerekwestreerde, bestaande uit het beheren en faciliteren van een commerciële website die bestaat met als doel het hyperlinken naar beschermde werken mogelijk te maken, eveneens is aan te merken als het doen van een auteursrechtelijk relevante mededeling aan het publiek nu de plaatser van de link (in dit geval de link naar het NZB bestand) kennis heeft of redelijkerwijs moet hebben van het illegale karakter van de publicatie van die werken. Het in deze ex parte verzochte bevel is echter gebaseerd op het handelen bestaande uit het uploaden van beschermde werken.

IV. OVERIGE

IV.1 Verweer Gerekwestreerde

27. BREIN heeft Gerekwestreerde niet eerst gesommeerd. Enig verweer van Gerekwestreerde is BREIN niet bekend. Het gaat hier echter om niet goed te praten zeer grootschalige opzettelijke piraterij. De ervaring leert dat een rechterlijk (ex parte) bevel (vele malen) betere naleving kent dan een sommatie. Daarnaast bestaat er het risico dat Gerekwestreerde zijn activiteiten zou kunnen voortzetten onder een andere alias waardoor het lastiger wordt voor BREIN om vast te stellen of Gerekwestreerde zijn inbreukmakende activiteiten voortzet. Een rechterlijk (ex parte) bevel versterkt met dwangsom geeft degenen wier rechten hier evident en opzettelijk zijn geschonden de grootst mogelijke zekerheid dat dit niet weer zal gebeuren.

IV.2 Spoedeisend belang en onherstelbare schade

28. BREIN heeft een voldoende – zeer spoedeisend – belang bij de gevraagde voorzieningen, te weten het belang om zo spoedig mogelijk een einde te maken aan de inbreukmakende activiteiten van Gerekwestreerde die nu elke dag onverminderd doorgaan zonder dat de rechthebbenden op enigerlei wijze worden gecompenseerd. Het spoedeisend belang om een zo spoedig mogelijk einde te maken aan deze activiteiten bestaat hierin dat door deze activiteiten door de Belanghebbenden aanzienlijke en onherstelbare schade wordt geleden zolang de ongeautoriseerde bestanden online blijven staan en er de kans bestaat dat Gerekwestreerde meer van deze bestanden zal uploaden. De aard, ernst, grote schaal en het georganiseerde en herhaalde karakter van de door Gerekwestreerde gepleegde inbreuken

rechtvaardigen dat dit verlot terstond wordt gegeven zonder dat Gerekwestreerde wordt gehoord.

29. De schade die BREIN's aangeslotenen en hun leden lijden is om verschillende redenen onherstelbaar. Allereerst wordt er omzet misgelopen voor elk individueel filmwerk dat door Gerekwestreerde ongeautoriseerd is verspreid. Daarnaast is onder meer van belang dat er onomkeerbare schade ontstaat doordat gebruikers die de honderden uploads van Gerekwestreerde kosteloos downloaden eraan gewend raken dat films gratis kunnen worden verkregen waardoor de bereidheid om (in de toekomst) te betalen voor (online) filmwerken verkregen via de legale weg voor een normale prijs, afneemt. Daarbij moeten nieuwe business modellen zoals Netflix, HBO, Ziggo On Demand, Pathé Thuis en andere diensten die nu opkomen, worden beschermd tegen de massale piraterij van uploaders als Gerekwestreerde. Ten slotte is het de vraag of Gerekwestreerde verhaal biedt voor de door hem veroorzaakte schade. Gezien deze omstandigheden zijn BREIN's aangeslotenen (vooral) gebaat bij het zo snel mogelijk en daadwerkelijk effectief doen staken van de door Gerekwestreerde gepleegde inbreuken.
30. De handhavingsmogelijkheden die de Handhavingsrichtlijn 2004/48/EG zoals deze is geïmplementeerd in Boek 3 Titel 15 van het Wetboek van Burgerlijke Rechtsvordering biedt, waaronder het ex parte bevel om aan een inbreuk op intellectuele eigendomsrechten een einde te maken, zijn bij uitstek bedoeld voor situaties als de onderhavige om zodoende opzettelijke piraterij effectief te kunnen bestrijden.
31. BREIN is Gerekwestreerde en zijn besloten forum op het spoor gekomen, waarna BREIN verder onderzoek heeft ingesteld wat ertoe heeft geleid dat BREIN toegang heeft gekregen tot het besloten forum. Dit onderzoek heeft de afgelopen weken plaatsgevonden en hieruit is de grootschalige omvang van de inbreuken van Gerekwestreerde aan het licht gekomen. Hoewel Gerekwestreerde al geruime tijd inbreuken pleegt, brengt het feit dat hij dagelijks opnieuw inbreuken pleegt en het feit dat BREIN pas sinds heel recent op de hoogte is van de identiteit van Gerekwestreerde en de omvang van zijn handelen met zich mee dat een ex parte bevel gerechtvaardigd is.
32. De aard, ernst en het herhaalde karakter van de door Gerekwestreerde gepleegde inbreuken rechtvaardigen dat dit verlot terstond wordt gegeven zonder dat Gerekwestreerde wordt gehoord.

IV.3 Bewijs

33. Als bewijs van de stellingen van BREIN zijn voormelde Producties 1 t/m 7 aan dit verzoek gehecht.

IV.4 Bevoegdheid

34. De woonplaats van Gerekwestreerde, _____, behoort tot het arrondissement van de rechtbank Noord-Nederland. De Voorzieningenrechter van de rechtbank Noord-Nederland, zittingsplaats Groningen, die tevens intellectuele eigendomszaken behandelt, is derhalve op grond van artikel 99 Rv bevoegd kennis te nemen van het hierna geformuleerde verzoek.

V. WESHALVE

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

- A Gerekwestreerde te bevelen binnen 24 uur na betekening van de in deze te wijzen beschikking te staken en gestaakt te houden het in het lichaam van dit verzoek omschreven inbreukmakend handelen, waaronder in ieder geval begrepen ieder ongeautoriseerd verveelvoudigen en openbaar maken van werken waarvan de auteursrechten en naburige rechten berusten bij de bij BREIN aangesloten partijen en hun leden.
- B Gerekwestreerde te veroordelen tot betaling van een dwangsom van EUR 2.000,- (zegge:tweeduizend Euro) voor iedere dag (een gedeelte van een dag daaronder begrepen) dat Gerekwestreerde in strijd handelt met het onder sub A geformuleerde bevel, met een maximum van EUR50.000,- (zegge:vijftigduizend Euro);
- C de termijn waarbinnen verzoekster de eis in de hoofdzaak dient in te stellen tegen Gerekwestreerde als bedoeld in artikel 1019i Rv. te bepalen op 6 (zes) maanden na het in deze zaak te wijzen bevel;
- D De hierbij verzochte beschikking zonder zekerheidsstelling uitvoerbaar bij voorraad te verklaren;

Hoofddorp, 30 november 2016,



Advocaat

16-479

IN NAAM VAN DE KONING

Toegestaan als verzocht, met dien verstande dat:

- de onder B bedoelde dwangsom wordt gesteld op EUR 2.000,- (zegge: tweeduizend euro) voor iedere dag (een gedeelte van een dag als gehele dag gerekend) dat Gerekwestreerde in strijd handelt met het onder A geformuleerde bevel, met een maximum van EUR € 50.000,- (zegge: vijftigduizend euro),
- de termijn als bedoeld in art. 1019i Rv wordt bepaald op 6 (zegge: zes) maanden na betekening van deze beschikking.

Groningen, 2 december 2016

Voorzieningsrecht

de griffier

Voor griffie/schrift conform



- 2 DEC. 2016

De griffier, glw