

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

IN NAAM VAN DE KONING

Aan de Edelachtbare Vrouwe/Heer
Voorzieningenrechter van de Rechtbank Limburg
Locatie Sint Annadal 1, 6214 PA Maastricht

RECHTBANK LIMBURG Eerste Opleiding Verzoekschriften
Ontv. - 8 SEP. 2017
240357 KG RK 17-707
Rep.nr.:
De Griffier. <i>ms</i>

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 Voorzieningenrecht 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 [REDACTED] tevens handelend onder de naam [REDACTED], geboren [REDACTED] [REDACTED] wonende te [REDACTED] (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.....	9
III. RECHT.....	10
III.1 ONGEAUTORISEERDE VERVEELVOUDIGING EN OPENBAARMAKING	10
IV. OVERIGE.....	11
IV.1 VERWEER GEREKWESTREERDE	11
IV.2 SPOEDEISEND BELANG EN ONHERSTELBARE SCHADE.....	11
IV.3 BEWIJS	12
IV.4 BEVOEGDHEID	12
V. WESHALVE.....	13

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 [REDACTED] op grote schaal auteurs- en nabuurrechtelijk beschermde werken – te weten populaire (bioscoop)films – openbaar maakt en ter beschikking stelt aan het publiek middels het uploaden van deze bestanden op het Usenet. Tevens is hij de administrator van het forum van de website “[REDACTED]” (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 binnen het door hem beheerde forum topics te openen en berichten te plaatsen waarin hij de links publiceert die toegang verschaffen tot de (door hemzelf) geüploade ongeautoriseerde content. Gerekwestreerde uploadt op wekelijkse basis diverse filmwerken en heeft in de afgelopen maanden honderden films geüpload. Het gaat om zeer recent uitgebrachte films zoals “King Arthur Legend of the Sword (2017) (Warner Bros)”, “Het Verlangen (2017) (TopKapi Films)” en “The Mummy (2017) (Universal)”. Dit zijn stuk voor stuk beschermde werken in de zin van de Auteurswet en Wet op de Naburige Rechten. Met zijn uploads richt Gerekwestreerde zich voornamelijk op de Nederlandse markt aangezien het overgrote merendeel van zijn uploads zijn voorzien van Nederlandse ondertiteling (“Subs”).



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. Aangezien Gerekwestreerde uitermate actief is op het forum, zowel als uploader als administrator, vreest BREIN dat Gerekwestreerde zijn handelen zal continueren, al dan niet onder een andere naam of via een ander forum.

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 aangeslotenen.¹
5. De aangeslotenen van BREIN bestaan uit makers inclusief uitvoerende kunstenaars enerzijds en producenten, uitgevers en distributeurs anderzijds. De werkkterreinen 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) aangeslotenen van BREIN vertegenwoordigen tezamen het leeuwendeel van de rechten die er wereldwijd op commercieel beschikbare entertainmentcontent bestaan en op de Nederlandse markt beschikbaar zijn. De meest recente lijst van aangeslotenen is gepubliceerd op de website van verzoekster: <http://stichtingbrein.nl/aangeslotenen.php>. 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 1**) 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 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.”*
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 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.”*
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 aangeslotenen en hun

¹ Zie de rechtspraak vermeld op www.stichtingbrein.nl.

leden, tevens auteursrechthebbenden. (hierna ook wel: “Belanghebbenden”). BREIN maakt regelmatig gebruik van dit recht onder meer in ex parte procedures als de onderhavige.²

II.2 Gerekwestreerde

9. Tijdens een onderzoek van BREIN naar uploaders van auteursrechtelijk beschermd materiaal kwam BREIN Gerekwestreerde, en de website met forum waarvan hij de administrator is, op het spoor. Een nader onderzoek van BREIN heeft vervolgens uitgemaakt dat Gerekwestreerde, van wie de echte naam [REDACTED] luidt, de persoon is die bij het uploaden van content en het verspreiden hiervan via het forum gebruik maakt van het alias [REDACTED]. Bij dit verzoekschrift is een BRP-uittreksel met betrekking tot Gerekwestreerde van de gemeente [REDACTED] gevoegd als **productie 2**.

II.3 De activiteiten van Gerekwestreerde

10. Gerekwestreerde is actief en op grote schaal auteurs- en nabuurrechtelijk beschermde filmwerken aan het uploaden naar het Usenet om de vindplaats van de door hem geüploade content vervolgens via het forum waarvan hij de administrator is, “[REDACTED]”, te verspreiden (zie **productie 3** 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 *geüpload*, 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

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

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

<http://www.ic-forum.nl/artikelen/ex-parte-tegen-usenet-uploader-en-spotter>

<http://www.ic-forum.nl/artikelen/ex-parte-tegen-wekelijkse-usenetuploader-en-spotter-van-populaire-dance-en-trance-muziek>

<http://www.ic-forum.nl/artikelen/ex-parte-bevel-tegen-forum-beheerder-die-zijn-usenet-uploads-deelt>

<http://www.ic-forum.nl/artikelen/brein-schikt-met-bittorrent-uploader-en-ongelicenseerde-internetradio-dj>

<http://www.ic-forum.nl/artikelen/uploaden-torrents-inbreukmakend>

<http://www.ic-forum.nl/artikelen/inbreuk-op-auteursrecht-door-ruim-1500-uploads-van-tv-series>

<http://www.ic-forum.nl/artikelen/ex-parte-tegen-usenet-uploader-en-spotter>

<http://www.ic-forum.nl/artikelen/ex-parte-tegen-delen-op-facebook-van-muziekuploads-in-cyberlocker>

<http://www.ic-forum.nl/artikelen/inbreuk-door-grootschalig-uploaden-en-tegelijk-spotten>

<http://www.ic-forum.nl/artikelen/releasegroup-van-torrentuploaders-2lions-team-schikt-met-brein>

<http://www.ic-forum.nl/artikelen/ex-parte-uploaden-naar-en-kickasstorrents-en-seeden-is-auteursrechtinbreuk>

<http://www.ic-forum.nl/artikelen/bevel-tot-staking-grootschalige-inbreuk-op-kickasstorrents-1>

<http://www.ic-forum.nl/artikelen/ex-parte-tegen-torrentuploaders-dutch-release-team>

door de onderverdeling in discussiegroepen (vergelijkbaar met internetfora), die “nieuwsgroepen” 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.muZiek”) 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.
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, waarop de vindplaats van NZB bestanden met omslaghoezen/filmposters, beschrijving en vindplaats op een overzichtelijke wijze worden aangeboden. Een voorbeeld hiervan is tevens het forum van de website ██████████, waarvan Gerekwestreerde de administrator is. Voor een algemene indruk van deze website en het aanbod op het forum, zijn **producties 3, 4 en 5** bijgevoegd.
15. Dit soort fora zijn essentieel om de exacte vindplaatsen van bestanden op het Usenet te vinden. De bestanden op Usenet hebben namelijk veelal, om *Notice and Takedown* meldingen van rechthebbende te frustreren, bestandsnamen die geobfusceerd 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 bestanden kunnen worden getraceerd en gedownload. Degene(n) die bestanden op het Usenet hebben geüpload zijn ook degene(n) die de topics op de fora plaatsen. Het is immers praktisch onmogelijk om het NZB bestand met onnavolgbare bestandsnaam te vinden op het Usenet als je niet de uploader bent van het bestand met geobfusceerde bestandsnaam. Aldus maken de uploaders hun content eenvoudig voor derden toegankelijk middels het plaatsen van berichten en het openen van topics op de daarvoor bestemde fora, zoals het forum ██████████
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.

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

Gerekwestreerde is uploader op usenet en openbaart zijn uploads op het forum ██████████

17. Gerekwestreerde is, zoals blijkt uit **productie 4** de administrator van het forum ██████████. Naast het zijn van administrator, is Gerekwestreerde ook een van de meest actieve leden op het forum. 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.

(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).

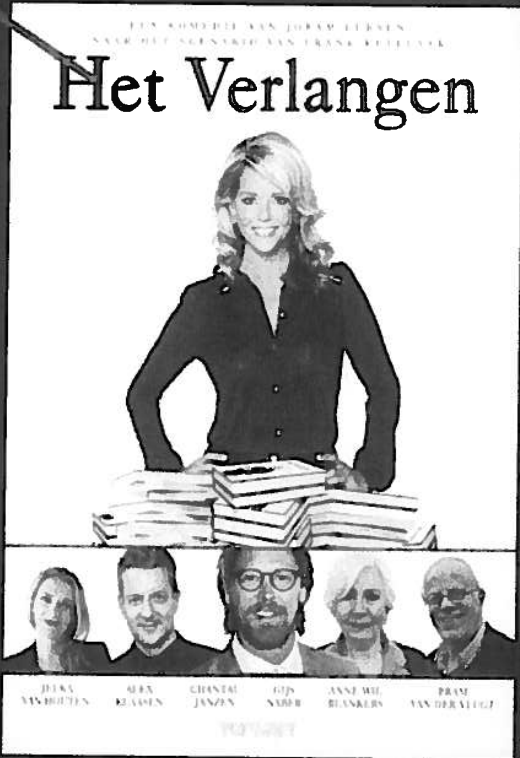
⁵ Zie o.a.: Beschikking V.zr. Rechtbank Midden-Nederland 25 februari 2015, IEF 15145 (BREIN/admin Duplanet), Beschikking V.zr. Rechtbank Zeeland-West-Brabant 25 juni 2015, IEF 15186 (Stichting BREIN tegen X) en Beschikking V.zr. Rechtbank Noord-Nederland, IEF 16170 (BREIN/Usenet-spotter X). V.zr. Rechtbank 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 "Het Verlangen (2017) (TopKapi films)" – rode pijlen en tekst door Verzoekster toegevoegd in screenshots.

Auteur



Topic: Het Verlangen (2017) HD2DVD5 Nederlands gesproken ! (gelezen 32 keer)

Het Verlangen (2017) HD2DVD5
Nederlands gesproken !
• Gepost op: augustus 10, 2017, 09:07:53 pm •



Subtitles.....: None
Language.....: Nederlands
Bron.....: HD2DVD
Menu.....: Ja Custom
Video.Format.....: DVD 5
Audio.Format.....: DD 5.1
Discussie.....: l4vptgma4one2zk logs

Hieronder plaatst Gerekwestreeerde drie links van verschillende NZB sites die het NZB bestand van de door hem geüploade film bevatten

[nzbindex](#) [binsearch](#) [nzbclub](#)

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



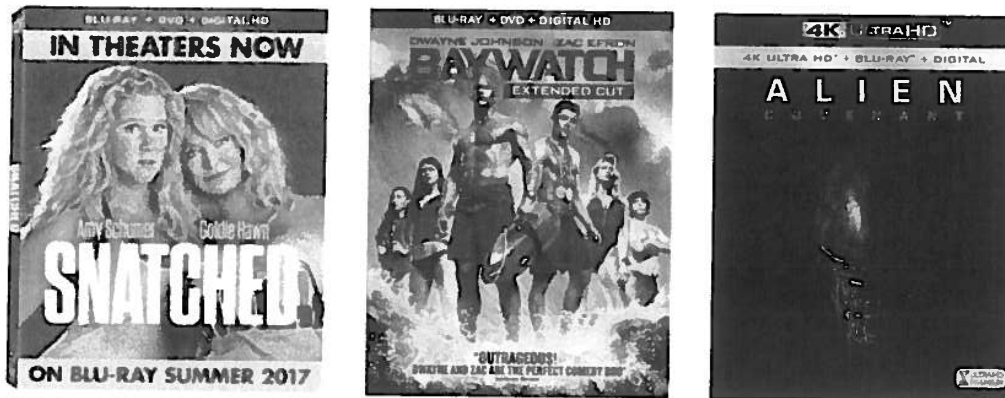
18. Het hierboven getoonde NZB bestand bevat alle informatie die nodig is om de articles, die samen het filmbestand vormen, te downloaden. Dat de uploads van Gerekwestreerde ook daadwerkelijk de filmbestanden bevatten die zij beloven de bevatten volgt uit de screenshot van de film “Het Verlangen” hieronder en de voorbeelden uit **productie 5**.



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 3**).

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 “Snatched (2017) (20th Century Fox)”, “Baywatch (2017) (Paramount) en “Alien: Covenant (2017) (20th Century Fox)”. Daarnaast zijn de uploads van Gerekwestreerde voorzien van inbreukmakende Nederlandse ondertitels.⁶



21. Een aanbieder van dusdanige populaire en nieuwe content zorgt ervoor dat de Belanghebbenden aanzienlijke en onherstelbare schade lijden door het voortdurende aanbod van dit inbreukmakende materiaal, nu zij als gevolg hiervan inkomsten mislopen. Het is tevens evident dat Belanghebbenden schade zullen blijven lijden of opnieuw lijden in de toekomst nu er een reële dreiging bestaat dat Gerekwestreerde ongeautoriseerde films blijft uploaden op het Usenet en aanbieden op het forum [REDACTED] (of onder een andere alias en op een ander forum), 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

22. Alle door Gerekwestreerde aangeboden films en Tv-series zijn auteurs- en nabuurrechtelijk beschermde werken. Met voornoemde onder II.3 genoemde handelingen maakt Gerekwestreerde dan ook inbreuk op de auteurs- en naburige rechten van de rechthebbenden wier belangen door BREIN worden behartigd. Het verveelvoudigen en openbaar maken van deze filmwerken zijn exclusieve rechten die enkel toekomen aan de rechthebbenden.
23. 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 en art. 7A lid 1 sub a en c WNR. Door het ongeautoriseerd ter beschikking stellen van ongeautoriseerde kopieën van auteurs- en nabuurrechtelijk beschermde werken, pleegt Gerekwestreerde een interventie waardoor een nieuw publiek

⁶ Rb. Amsterdam, 19 april 2017, HA ZA 16-133 (Stichting Laat Ondertitels Vrij/BREIN).

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 EU 14 juni 2017, C-610/15 (BREIN/Ziggo & XS4ALL), 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).

24. In de hiervoor beschreven situatie dat Gerekwestreerde auteurs- en nabuurrechtelijk beschermde werken ter beschikking stelt door het uploaden van deze werken naar het Usenet is het evident dat Gerekwestreerde tevens een inbreukmakende verveelvoudiging maakt van de betreffende werken.
25. Het gaat in het onderhavige geval om zeer grootschalige en opzettelijke auteursrechtinbreuk. Ook in eerdere procedures van BREIN voor Nederlandse rechtbanken wordt telkens vastgesteld 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).

IV. OVERIGE

IV.1 Verweer Gerekwestreerde

26. BREIN heeft Gerekwestreerde niet eerst gesommeerd. Enig verweer van Gerekwestreerde is BREIN niet bekend. Het gaat hier echter evident om niet goed te praten grootschalige piraterij. De ervaring leert dat in een dergelijk geval een rechterlijk (ex parte) bevel (vcl malen) betere naleving kent dan een sommatie. Daarnaast bestaat er het risico dat Gerekwestreerde zijn activiteiten zou kunnen voortzetten onder een andere alias of via een andere website of forum waardoor het lastiger wordt voor BREIN om vast te stellen of Gerekwestreerde de 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

27. 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 inbreukmakende activiteiten bestaat hierin dat door deze activiteiten door de Belanghebbenden aanzienlijke en onherstelbare schade wordt geleden zolang de ongeautoriseerde usenetbestanden online blijven staan en evident de kans bestaat dat Gerekwestreerde meer van deze bestanden zal uploaden. De aard, ernst en het georganiseerde en herhaalde karakter van de door Gerekwestreerde gepleegde inbreuken rechtvaardigen dat dit verlot terstond wordt gegeven zonder dat Gerekwestreerde wordt gehoord.

28. 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.
29. 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.
30. BREIN is Gerekwestreerde en het forum waarop hij actief is recent op het spoor gekomen, waarna BREIN verder onderzoek heeft ingesteld wat ertoe heeft geleid dat BREIN de grootschalige omvang van de inbreuken van Gerekwestreerde heeft kunnen vaststellen. 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.

IV.3 Bewijs

31. Als bewijs van de stellingen van BREIN zijn voormelde **Producties 1 t/m 5** aan dit verzoek gehecht.

IV.4 Bevoegdheid

32. De woonplaats van Gerekwestreerde, [REDACTED], behoort tot het arrondissement van de rechtbank Limburg. De Voorzieningenrechter van de rechtbank Limburg, zittingsplaats Maastricht, die tevens intellectuele eigendomszaken behandelt, is derhalve op grond van artikel 99 Rv bevoegd kennis te nemen van het hierna geformuleerde verzoek.

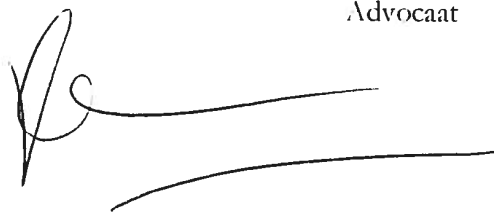
V. WESHALVE

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 EUR 50.000,- (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, 7 september 2017,

Advocaat



Toegestaan als verzocht, met dien verstande dat:

- de onder B bedoelde dwangsom wordt gesteld op EUR 2000,- (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.

verklaart deze beschikking uitvoerbaar bij voorraad.

Maastricht, 08-09- 2017

~~Voorzittingsrechter~~

De griffier

[Handwritten signature]
(J. Schobbe)

De Voorzittingsrechter

[Large handwritten signature]
(Mr R. Otto)



VOOR GROSSE
Afgegeven aan Van Ramshorst
d.d. 8-9-2017
De Griffier,

[Handwritten signature]