

IN NAAM VAN DE KONING

# beschikking

---

## RECHTBANK DEN HAAG

Team handel  
Zittingsplaats Den Haag

zaaknummer / rekestnummer: C/09/506838 / KG RK 16-420

### Beschikking van 11 maart 2016

in de zaak van

de stichting  
**STICHTING BREIN**,  
gevestigd te Amsterdam,  
verzoekster,  
advocaat mr. B.R.J. van Ramshorst te Hoofddorp

en



gerekwestreerde.

De verzoekende partij of partijen wordt/worden hierna in enkelvoud aangeduid als verzoekster, de wederpartij of wederpartijen in enkelvoud als gerekwestreerde.

Slechts de aangekruiste onderdelen van deze beschikking zijn van toepassing.

### Gegevens met betrekking tot het verzoek

Het verzoek is ingekomen op 8 maart 2016.

Verzoekster is op 10 maart 2016 in de gelegenheid gesteld een nadere toelichting op het verzoek te geven. Verzoekster heeft dit bij e-mail van 10 maart 2016 gedaan. Deze e-mail is tezamen met het verzoekschrift aan deze beschikking gehecht.

#### 1. Bevoegdheid

- 1.1. Voor zover het verzoek is gebaseerd op de gestelde inbreuk op (een) aan verzoekster toebehorend(e) Gemeenschapsmerk(en) of Gemeenschapsmodel(en) is de rechtbank internationaal bevoegd daarvan kennis te nemen nu gerekwestreerde gevestigd of woonachtig is in Nederland (artikel 95 lid 1, 96 onder a, 97 lid 1 en 103 lid 1 en lid 2 GMVo<sup>1</sup> en artikel 3 van de Uitvoeringswet EG-verordening inzake het Gemeenschapsmerk respectievelijk artikel 80 lid 1, 81 onder a, 82 lid 1 en 90 lid 1 en lid 3 GModVo<sup>2</sup> en artikel 3 van de Uitvoeringswet EG-verordening

<sup>1</sup> Verordening (EG) nr. 207/2009 van de Raad van 26 februari 2009 inzake het Gemeenschapsmerk

<sup>2</sup> Verordening (EG) nr. 6/2002 van de Raad van 12 december 2001 betreffende Gemeenschapsmodellen

betreffende Gemeenschapsmodellen). De bevoegdheid strekt zich uit tot de gehele Europese Unie.

- 1.2. Voor zover het verzoek is gebaseerd op de gestelde inbreuk in Nederland op (een) aan verzoekster toebehorend(e) Gemeenschapsmerk(en) of Gemeenschapsmodel(en) is de rechtbank internationaal bevoegd daarvan kennis te op grond van artikel 95 lid 1, 96 onder a, 97 lid 5 en 103 lid 1 GMVo<sup>3</sup> en artikel 3 van de Uitvoeringswet EG-verordening inzake het Gemeenschapsmerk respectievelijk artikel 80 lid 1, 81 onder a, 82 lid 5 en 90 lid 1 GModVo<sup>4</sup> en artikel 3 van de Uitvoeringswet EG-verordening betreffende Gemeenschapsmodellen. De bevoegdheid is beperkt tot Nederland.
- 1.3. Voor zover het verzoek is gebaseerd op de gestelde inbreuk op (een) aan verzoekster toebehorend(e) Benelux-merk(en), Benelux-model(en) of internationale merk- of modelinschrijving met gelding voor de Benelux is de rechtbank internationaal en relatief bevoegd daarvan kennis te nemen nu gerekwestreerde gevestigd of woonachtig is in het arrondissement Den Haag dan wel de gestelde inbreuk (mede) in het arrondissement Den Haag plaatsvindt (artikel 4.6 BVIE<sup>5</sup>). De bevoegdheid strekt zich uit tot de Benelux. Voor zover moet worden aangenomen dat de EEX-Vo prevaleert boven artikel 4.6 BVIE<sup>6</sup> is de rechtbank internationaal bevoegd voor de hoofdzaak op grond van artikel 4 EEX-Vo<sup>7</sup> dan wel 7 lid 2 EEX-Vo zodat tevens bevoegdheid bestaat kennis te nemen van het verzoek tot het treffen van voorlopige maatregelen als de onderhavige.
- 1.4. Voor zover het verzoek is gebaseerd op de gestelde inbreuk op (een) aan verzoekster toebehorend(e) Benelux-merk(en) of Benelux-model(en) of internationale merk- of modelinschrijving met gelding voor de Benelux is de rechtbank bevoegd daarvan kennis te nemen nu die verzoeken verknocht moet worden geacht aan de gestelde inbreuk op het/de ingeroepen Gemeenschapsmerk(en) respectievelijk Gemeenschapsmodel(en).
- 1.5. De rechtbank is internationaal bevoegd voor de hoofdzaak op grond van artikel 4 EEX-Vo zodat tevens bevoegdheid bestaat kennis te nemen van het verzoek tot het treffen van voorlopige maatregelen als de onderhavige. De bevoegdheid is in de Europese Unie territoriaal onbeperkt.
- 1.6. De rechtbank is internationaal bevoegd voor de hoofdzaak op grond van artikel 7 lid 2 EEX-Vo zodat tevens bevoegdheid bestaat kennis te nemen van het verzoek tot het treffen van voorlopige maatregelen als de onderhavige. De bevoegdheid is beperkt tot Nederland.
- 1.7. De rechtbank is relatief bevoegd kennis te nemen van het verzochte bevel tot staking van de inbreuk op grond van artikel 262 aanhef en sub b Rv<sup>8</sup> nu gerekwestreerde gevestigd of woonachtig is in het arrondissement Den Haag dan wel de gestelde inbreuk (mede) in het arrondissement Den Haag plaatsvindt en deze rechtbank dus relatief bevoegd is kennis te nemen van de in te leiden hoofdzaak.

<sup>3</sup> Verordening (EG) nr. 207/2009 van de Raad van 26 februari 2009 inzake het Gemeenschapsmerk

<sup>4</sup> Verordening (EG) nr. 6/2002 van de Raad van 12 december 2001 betreffende Gemeenschapsmodellen

<sup>5</sup> Benelux-verdrag inzake de intellectuele eigendom (merken en tekeningen of modellen)

<sup>6</sup> Vergelijk gerechtshof Den Haag 23 november 2013. ECLI:NL:GHDHA:2013:4466 (H&M v. G-Star)

<sup>7</sup> Verordening (EU) 1215/2012 van het Europees Parlement en de Raad van 12 december 2012 betreffende de rechterlijke bevoegdheid, de erkenning en de tenuitvoerlegging van beslissingen in burgerlijke en handelszaken

<sup>8</sup> Wetboek van Burgerlijke Rechtsvordering

1.8. De rechtbank is relatief bevoegd kennis te nemen van het verzoek om verlot tot het leggen van bewijsbeslag, monsterneming, beschrijving, beslag tot afgifte en/of verhaalsbeslag op grond van (artikel 1019c lid 1 jo.) artikel 700 lid 1 Rv nu een of meer van de betrokken zaken zich in het arrondissement Den Haag bevinden.

[]

## 2. Beoordeling

### *aannemelijkheid van de inbreuk*

2.1. Voorshands oordelend bestaat geen reden aan de geldigheid van de door verzoekster ingeroepen rechten te twifelen en is voldoende aannemelijk gemaakt dat gerekwestreerde inbreuk op die rechten maakt om de toe te wijzen maatregelen te rechtvaardigen.

### *aannemelijkheid van de vereiste spoedeisendheid van het gevraagde bevel*

2.2. Gelet op hetgeen in het verzoekschrift is aangevoerd ten aanzien van het spoedeisend belang van verzoekster en gelet op de mate van aannemelijkheid van de inbreuk, bestaat voldoende grond voor toewijzing van het gevraagde bevel tot staking van de inbreuk zonder gerekwestreerde voorafgaand te horen.

### *aannemelijkheid van de vereiste proportionaliteit en subsidiariteit van het gevraagde verlot voor bewijsbeslag en/of monsterneming en/of beschrijving*

2.3. Verzoekster heeft voldoende aangevoerd om te kunnen concluderen dat, met inachtneming van de wederzijdse belangen van partijen, het gevraagde bewijsbeslag gerechtvaardigd is, terwijl de beoogde bewijsvoering niet op andere, voor de beslagene minder ingrijpende wijze kan plaatsvinden. Verzoekster heeft voorts het in beslag te nemen bewijs voldoende concreet omschreven en voldoende aannemelijk gemaakt dat het in beslag te nemen bewijs zich onder gerekwestreerde of de in het verzoekschrift genoemde derde(n) bevindt.

### *aannemelijkheid van de noodzaak af te zien van verhoor van de gerekwestreerde op het verzochte verlot voor bewijsbeslag en/of monsterneming en/of beschrijving*

2.4. Verzoekster heeft voldoende aangevoerd om te kunnen concluderen dat indien de gerekwestreerde wordt gehoord gegronde vrees bestaat voor verduistering of verlies van bewijs dan wel dat dit uitstel verzoekster onherstelbare schade zal berokkenen.

### *aannemelijkheid van het gestelde recht op afgifte*

2.5. Verzoekster heeft het gestelde recht op afgifte voldoende aannemelijk gemaakt.

### *aannemelijkheid van de noodzaak van bewaring van de in bewijsbeslag en afgiftebeslag genomen zaken*

2.6. Verzoekster heeft voldoende aangevoerd om te kunnen concluderen dat noodzakelijk is dat de inbeslaggenomen zaken in gerechtelijke bewaring zullen

worden genomen. Tevens is voldoende aannemelijk gemaakt dat voorafgaand verhoor van gerkwestreerde over de bewaring van de zaken die in beslag tot afgifte zullen worden genomen achterwege dient te blijven.

*aannemelijkheid van de vrees voor verduistering van verhaalsobjecten*

- 2.7. Verzoekster heeft voldoende aangevoerd om te kunnen concluderen dat zij een vordering op gerkwestreerde heeft, die kan worden begroot op na te melden bedrag, en dat vrees voor verduistering van de in het verzoekschrift genoemde verhaalsobjecten bestaat.

*overige overwegingen*

- 2.8. Het gevraagde bevel tot staking van de inbreuk dient te worden afgewezen omdat het niet in overeenstemming wordt geacht met de aan een ingrijpende maatregel als een ex parte verbod te stellen hoge eisen, in het bijzonder ten aanzien van de aannemelijkheid van het gestelde recht en de gestelde inbreuk daarop en ten aanzien van de spoedeisendheid van de zaak.

- 2.9. Het verzoek wordt op onderdelen afgewezen omdat onvoldoende aanleiding voor de verzochte maatregelen bestaat, dan wel omdat een wettelijke grondslag ontbreekt, het verzochte onvoldoende specifiek is of ter voorkoming van executiegeschillen.

- 2.10. De verzochte dwangsom zal worden gematigd en gemaximeerd.

### 3. Beslissing

De voorzieningenrechter:

- 3.1. wijst het verzoek af;
- 3.2. beveelt gerkwestreerde binnen 24 uur na betekening van deze beschikking de in het verzoekschrift nrs. 17-23 beschreven inbreuk in Nederland te **staken** en gestaakt te houden;
- 3.3. wijst het verzochte **bevel** tot staking van de inbreuk af;
- 3.4. veroordeelt gerkwestreerde tot betaling van een **dwangsom** van € 200 voor iedere dag, een gedeelte van een dag daaronder begrepen, dat hij in strijd handelt met dit bevel, dan wel een dwangsom van € 100 voor ieder keer dat hij in strijd met voormeld bevel handelt, zulks ter keuze van verzoekster met een maximum van € 50.000;
- 3.5. verleent verlof tot het leggen van conservatoir **bewijsbeslag** onder gerkwestreerde op de in het verzoekschrift onder [] vermelde bescheiden en/of digitale bestanden en/of gegevensdragers;
- 3.6. bepaalt dat indien redelijke gronden bestaan om te vermoeden dat digitale bestanden waarvoor dit beslagverlof geldt elders op een **externe server** worden

- 
- bewaard, gerekwestreerde deze bestanden voor de deurwaarder toegankelijk dient te maken door het verstrekken van de benodigde wachtwoorden en inlogcodes;
- 3.7. bepaalt dat gerekwestreerde een **dwangsom** verbeurt indien hij/zij niet voldoet aan deze medewerkingsplicht en er twee uur zijn verstreken na een verzoek van de deurwaarder daartoe, van € [] per uur met een maximum van € [];
  - 3.8. bepaalt dat gegevensdragers van eventuele huisgenoten van gerekwestreerde uitdrukkelijk zijn uitgezonderd van de beslaglegging;
  - 3.9. verleent verlof om bij gerekwestreerde [] **monsters** te nemen van elke type van de in het verzoekschrift onder [] bedoelde zaken;
  - 3.10. verleent verlof om een gedetailleerde **beschrijving** te maken van de in het verzoekschrift onder [] bedoelde zaken en/of omstandigheden;
  - 3.11. verleent verlof tot het leggen van conservatoir **beslag tot afgifte** op de in het verzoekschrift onder [] bedoelde zaken;
  - 3.12. bepaalt dat de in **bewijsbeslag** genomen zaken, monsters c.q. beschrijving in gerechtelijke **bewaring** zullen worden gegeven aan de in het verzoekschrift genoemde bewaarder;
  - 3.13. bepaalt dat de in **beslag tot afgifte** genomen zaken in gerechtelijke **bewaring** zullen worden gegeven aan de in het verzoekschrift genoemde bewaarder;
  - 3.14. bepaalt dat de deurwaarder zich bij de inbeslagneming kan laten bijstaan door de in het verzoekschrift genoemde **deskundige(n)**;
  - 3.15. verleent verlof tot het leggen van conservatoir **verhaalsbeslag** op de in het verzoekschrift onder [] bedoelde zaken/onder de in het verzoekschrift onder [] genoemde derden tot zekerheid van de gestelde vordering van verzoekster op gerekwestreerde, inclusief rente en kosten te begroten op [];
  - 3.16. bepaalt dat [het bewijsbeslag, de monsterneming, beschrijving, beslag tot afgifte, verhaalsbeslag] onder gerekwestreerde kan worden gelegd c.q. gedaan op de navolgende **locaties** [];
  - 3.17. bepaalt dat [bewijsbeslag/monsterneming/beschrijving/beslag tot afgifte/verhaalsbeslag][aantal malen] kan worden **herhaald** in een periode van [] na betekening van dit verlof;
  - 3.18. verbindt aan het verlof de voorwaarde dat tot een bedrag van € [] **zekerheid** wordt gesteld voor schade die door de tenuitvoerlegging van het verlof kan worden veroorzaakt;

- 
- 3.19. bepaalt de termijn voor het instellen van een eis in de hoofdzaak als bedoeld in artikel 700 lid 3 Rv op [n.v.t.] en de termijn als bedoeld in artikel 1019i Rv op zes maanden na heden;
- 3.20. wijst het overigens meer of anders verzochte af;
- 3.21. verklaart deze beschikking voor zover nodig uitvoerbaar bij voorraad;
- []
- 3.22. Aan het verlov zijn voorts de navolgende voorwaarden verbonden.
- 1) Het bewijsbeslag dient zoveel mogelijk te worden gelegd op kopieën van documenten en/of digitale bestanden. Indien het maken van kopieën ter plaatse van de beslaglegging niet mogelijk blijkt, kan het beslag worden gelegd op de bescheiden c.q. de gegevensdrager(s) waarop deze bescheiden zich bevinden. De documenten en/of gegevensdragers worden alsdan vervoerd naar het kantoor van de deurwaarder om aldaar kopieën te maken, waarbij die gegevensdragers en/of documenten zo snel mogelijk, maar uiterlijk **binnen twee werkdagen** dienen te worden geretourneerd.
- 2) Indien tijdens het bewijsbeslag een gegevensdrager wordt aangetroffen waarop een of meer versleutelde of met een toegangscode beschermde bestanden staan en er redelijke grond bestaat om te vermoeden dat deze bestanden zijn aan te merken als bescheiden in de zin van het beslagverlov, kan de deurwaarder deze gegevensdrager in beslag nemen indien de bestanden niet voor hem toegankelijk worden gemaakt.
- 3) Het is de deurwaarder toegestaan om, als daartoe aanleiding is, twee verschillende processen-verbaal van het bewijsbeslag op te maken: één proces-verbaal dat is bestemd voor verzoekster, waarin de in beslag genomen zaken slechts globaal zijn omschreven, en één proces-verbaal dat is bestemd voor gerekwestreerde, dat een gedetailleerde omschrijving van deze zaken bevat.
- 4) In afwijking van artikel 443 lid 2 jo 702 lid1 jo 1019c Rv is het verzoekster en/of haar vertegenwoordigers niet toegestaan bij het bewijsbeslag en de inbewaringgeving tegenwoordig te zijn.
- 5) De bij het bewijsbeslag betrokken personen, zoals de deurwaarder, de deskundige(n) en de bewaarder mogen geen informatie omtrent de in beslag genomen zaken, waaronder begrepen het overeenkomstig het bepaalde onder 3 aan gerekwestreerde te verstrekken proces-verbaal, ter kennis brengen aan verzoekster of derden en evenmin gelegenheid geven tot inzage in of onderzoek aan die zaken, behoudens toestemming van gerekwestreerde, een wettelijk voorschrift of nader rechterlijk bevel.
- 6) Het bewijsbeslag mag niet plaatsvinden tussen vijf uur 's middags en negen uur 's ochtends en evenmin in het weekend of op een algemeen erkende


feestdag, met dien verstande dat een [eenmaal/voor ... uur] aangevangen beslag op deze dagen en uren mag worden afgerond.

7) Het verlof gegeven tot het leggen van bewijsbeslag, beslag tot afgifte of verhaalsbeslag op zaken die zich bevinden op een locatie die bij gerkwestreerde in gebruik is, strekt zich tevens uit tot de zich op of nabij die locatie bevindende voertuigen die bij gerkwestreerde in gebruik zijn.

3.23. Indien is bepaald dat het bewijsbeslag, het beslag tot afgifte of het verhaalsbeslag kan worden gelegd op zaken die zich onder derden bevinden mag het beslag slechts worden gelegd binnen de grenzen van artikel 461d Rv.

[]

Deze beschikking is gegeven door mr. E.F. Brinkman op 11 maart 2016 in aanwezigheid van de griffier.



*"Bepaakt dat bij de wettelijk voorgeschreven betekening(en) van dit verlof en het verzoekschrift waarop is gegeven eveneens de in het verzoekschrift verneide productie moeten worden meebetekend"*



Voor grosse/afschrift

11 MAART 2016

De griffier,

**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 Den Haag

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 gerekwestreeerde 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 gerekwestreeerde op te roepen.

Gerekwestreeerde is:

De heer [REDACTED], tevens handelend onder de naam [REDACTED] en [REDACTED] geboren op [REDACTED] wonende [REDACTED] (hierna 'Gerekwestreeerde');

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: [bastiaan.van.ramshorst@anti-piracy.nl](mailto:bastiaan.van.ramshorst@anti-piracy.nl)



## Inhoudsopgave

<b>I. INLEIDING .....</b>	<b>3</b>
I.1 KERN VAN DE ZAAK .....	3
<b>II. FEITEN .....</b>	<b>4</b>
II.1 BREIN .....	4
II.2 GEREKWESTREERDE .....	5
<b>III. JURIDISCHE GRONDSLAGEN VERZOEKEN .....</b>	<b>6</b>
III.1 TOELICHTING BITTORRENT PROTOCOL .....	6
III.2 UPLOADEN TORRENTS IS INBREUK OP AUTEURS- EN NABURIGE RECHTEN .....	7
<b>IV. OVERIGE .....</b>	<b>10</b>
IV.1 VERWEER GEREKWESTREERDE .....	10
IV.2 SPOEDEISEND BELANG EN ONHERSTELBARE SCHADE .....	10
IV.3 BEWIJS .....	11
IV.4 BEVOEGDHEID .....	11
<b>V. WESHALVE .....</b>	<b>12</b>

## 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 de door hem gebruikte alias [REDACTED] op grote schaal auteurs- en nabuurrechtelijk beschermde werken - waaronder met name populaire films, Tv-series en muziekalbums - openbaar maakt en ter beschikking stelt aan het publiek middels het *uploaden* van *torrents* van deze werken naar (onder andere) de in Nederland populaire *BitTorrent* websites 'www.extratorrent.cc' (hierna: 'ExtraTorrent') en 'www.thepiratebay.se' (hierna: 'ThePirateBay'). Gerekwestreerde onder zijn alias [REDACTED] actief lid en tevens beheerder en eigenaar van de website van het '2Lions-Team', 'www.2lions-team.cc'. Het '2Lions-Team' is een *releaseteam* (een collectief van een aantal zeer grote (Nederlandse) uploaders) dat zich erop richt om films, Tv-series en andere auteurs- en nabuurrechtelijk beschermde werken gratis voor het publiek beschikbaar te stellen, zonder dat de rechthebbenden daarvoor toestemming hebben gegeven en zonder dat de rechthebbenden daarvoor een vergoeding ontvangen. Binnen dit *releaseteam* vervult Gerekwestreerde een sleutelrol.
2. BREIN heeft geconstateerd dat Gerekwestreerde de *torrents* uploadt op de website 'ExtraTorrent' en 'ThePirateBay' onder het alias [REDACTED] om zo zijn ware identiteit verborgen te houden. Gerekwestreerde heeft circa 950 *torrents* met populaire entertainment content geüpload. Hierbij richt Gerekwestreerde zich voornamelijk op de Nederlandstalige markt gezien het feit dat het overgrote merendeel van zijn uploads (die videocontent bevatten) zijn voorzien van Nederlandse ondertiteling ('NL-Subs').
3. Het gaat onder andere om populaire films, Tv-series en muziekalbums zoals de film 'American Sniper', vele afleveringen van de Tv-serie 'Breaking Bad' en het muziekalbum 'Paradise and back again' van 'Anouk'. De aangeboden filmwerken, Tv-series en muziekalbums zijn stuk voor stuk beschermde werken in de zin van de Auteurswet en de Wet op de Naburige Rechten. In totaal gaat het om bijna duizend inbreukmakende werken. Zie voor een volledig overzicht van de door Gerekwestreerde geüploadde werken op de website 'ExtraTorrent' **productie 3**.



[REDACTED]	<b>Account Login:</b> [REDACTED]
[REDACTED]	<b>Account Created:</b> 2009-06-12 17:14:58
[REDACTED]	<b>State:</b> Offline
[REDACTED]	<b>Last login:</b> 2016-02-05 03:13:26 (21 days ago)
[REDACTED]	<b>Torrents Uploaded:</b> 947 torrents
[REDACTED]	<b>Comments Posted:</b> 2 comments
[REDACTED]	<b>Reviews:</b> 25 reviews
[REDACTED]	<b>Reputation Points:</b> 115 points

4. Uit vaste rechtspraak volgt dat het ter beschikking stellen van auteurs- en nabuurrechtelijk beschermde werken door middel van het uploaden van *torrents* een ongeoorloofde openbaarmaking betreft en derhalve een inbreuk op de auteurs- en naburige rechten van de rechthebbenden behelst.<sup>1</sup> Gerekwestreerde zorgt dat de door hem geplaatste *torrents* door iedereen die daar interesse in heeft gedownload kunnen worden. Als de beheerder en eigenaar van de website van het '2Lions-Team' (de website [www.2lions-team.cc](http://www.2lions-team.cc)) waarop een aantal van de grootste Nederlandse *torrent* uploaders actief zijn, is voorts Gerekwestreerde, naast de door hemzelf gepleegde inbreuken, nauw betrokken bij het *organiseren, faciliteren en stimuleren* van inbreuken door het '2Lions-Team'. De belangen van het overgrote merendeel van deze rechthebbenden worden vertegenwoordigd door BREIN.
5. BREIN heeft een spoedeisend belang om met onmiddellijke ingang een einde te maken aan deze inbreukmakende en faciliterende activiteiten teneinde verdere onherstelbare schade aan de belangen van de auteursrechthebbende te voorkomen. Gezien de grootschalige en georganiseerde inbreuk die Gerekwestreerde maakt op auteurs- en naburige rechten van de rechthebbende die door BREIN worden vertegenwoordigd, heeft BREIN gegronde vrees dat Gerekwestreerde dit handelen zal continueren, al dan niet via (een) andere website(s) of onder een andere alias. Sowieso geldt dat zolang de 950 *torrents* online blijven staan en niet door hem worden verwijderd de massale inbreuk door blijft gaan. BREIN heeft er dan ook recht op en belang bij dat Gerekwestreerde op straffe van een dwangsom wordt gelast ieder(e) verder(e) (faciliteren van) inbreuk op de rechten van BREIN's aangeslotenen en hun leden te staken en gestaakt te houden.

## II. FEITEN

### II.1 BREIN

6. De afgelopen jaren heeft BREIN veelvuldig met succes opgetreden tegen het ongeautoriseerd aanbieden van entertainmentcontent op het internet, waaronder het aanbieden van deze content via "BitTorrent" websites.<sup>2</sup>
7. BREIN is opgericht door de stichting STEMRA, de vereniging BUMA, de Nederlandse Vereniging van Producenten en Importeurs van Beeld- en Geluidsdragers (NVPI), de Motion Picture Association (MPA), de Nederlandse Vereniging van Filmdistributeurs (NVF), de leden van de International Federation of the Phonographic Industry (IFPI), en het Nederlands Uitgeversverbond (NUV). Onder meer deze oprichters zijn, tezamen met hun leden, aangesloten bij BREIN. Een lijst van aangeslotenen is te vinden op <http://anti-piracy.nl/aangeslotenen.php> en wordt overgelegd als **productie 1A**. BREIN's aangesloten en hun leden zijn onder meer rechthebbenden op het leeuwendeel van de op de Nederlandse markt verkrijgbare filmwerken, muziekwerken, games en e-books.

---

<sup>1</sup> Zie bijv. Hof Amsterdam 3 juli 2008, *IER* 2008/67, p. 274 (*Leaseweb/BREIN*); V.zr. Rb. Amsterdam 24 jan. 2008, *IEPT* 20080124 (*Shareconnector*); Rb. Den Haag, 24 oktober 2012, *IEPT* 20121024 (*BREIN/XS Networks*); Rb. Haarlem 11 feb. 2011, *IEPT* 20110209 (*BREIN/FTD*); V.zr. Rb. Amsterdam, 22 oktober 2009, *IEPT* 20091022 (*The Pirate Bay/BREIN*); Rb Utrecht, 26 augustus 2009, *IEPT* 20090826 (*BREIN/Mininova*).

<sup>2</sup> Zie bijvoorbeeld de rechtspraak genoemd in de vorige voetnoot en de website van BREIN: [www.anti-piracy.nl](http://www.anti-piracy.nl).

8. De statuten van BREIN (**productie 1B**) 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.”*
9. 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.”*
10. 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 leden, tevens auteursrechthebbenden. (hierna tevens: “Belanghebbenden”). BREIN maakt regelmatig gebruik van dit recht onder meer in ex parte procedures als de onderhavige.<sup>3</sup>

## II.2 Gerekwesteerde

11. BREIN is tijdens haar recente onderzoek naar uploaders van auteursrechtelijk beschermde werken op BitTorrent websites, waaronder ‘ExtraTorrent’ en ‘ThePirateBay’, de uploader met het alias ██████████ op het spoor gekomen als een Nederlandse uploader van inbreukmakende content. Gerekwesteerde heeft een groot aantal op een Nederlands publiek gerichte films, Tv-series en muziekalbums geüpload. Voor een volledig overzicht van de inbreukmakende entertainmentcontent die thans middels door hem geüploadde *torrents* online wordt aangeboden, zie **productie 2**. Een nader onderzoek van BREIN heeft vervolgens uitgemerkt dat Gerekwesteerde, van wie de echte naam ██████████ luidt, bij het uploaden van *torrents* het alias ██████████ gebruikt en op de door hem beheerde website ‘www.2lions-team’ onder het alias ██████████ actief is. De resultaten van het onderzoek naar de identiteit van Gerekwesteerde worden overlegd als **productie 3**. Bij dit verzoekschrift is een uittreksel van de Basisregistratie Persoonsgegevens van de Gemeente ██████████ met betrekking tot Gerekwesteerde gevoegd als **productie 3I**.

<sup>3</sup> Zie bijvoorbeeld de volgende gepubliceerde ex parte beschikkingen, waarbij BREIN verzoekster was:  
<http://www.ie-forum.nl/index.php?//Bevel+tot+staking+grootschalige+inbreuk+op+KickAssTorrents////34336/>  
<http://www.ie-forum.nl/index.php?//Ex+parte+tegen+handel+in+illegale+dvd+%26%23039%3Bs+op+Facebook+Groups////33268/>  
<http://www.ie-forum.nl/?//Ter+download+ter+beschikking+stellen+van+c-books+is+een+openbaarmaking////32049/>  
<http://www.ie-forum.nl/index.php?//Uploaden+torrents+inbreukmakend////32958/>  
<http://www.ie-forum.nl/index.php?//Wederom+op+grote+schaal+gekopieerde+studieboeken+verkopen////32344/>  
<http://www.ie-forum.nl/index.php?//Ex+parte+tegen+illegaal+gekopieerde+dvd+%26%23039%3Bs+op+Marktplaats.nl////33516/>  
<http://www.ie-forum.nl/index.php?//Met+een+klik+ongecautoriseerde+c-books+en+muziekwerken+downloaden////34037/>  
<http://www.ie-forum.nl/index.php?//Ex+parte+tegen+torrentuploaders+Dutch+Release+Team////34054/>; en  
<http://www.ie-forum.nl/index.php?//Ex+parte+verbod+tegen+torrent-uploader+KickAssTorrents////33876/>.

### III. JURIDISCHE GRONDSLAGEN VERZOEKEN

#### III.1 Toelichting BitTorrent protocol

12. Gerekwestreerde is verantwoordelijk voor het actief en op grote schaal uploaden van auteursrechtelijk beschermde werken op (onder andere) de website 'ExtraTorrent' (te vinden op o.a. de URL [www.extratorrent.cc](http://www.extratorrent.cc)) en de website 'ThePirateBay' (te vinden op o.a. de URL [www.thepiratebay.se](http://www.thepiratebay.se)) middels *BitTorrent* bestanden. "BitTorrent" is de naam van een methode (protocol) waarmee gebruikers via internet snel en efficiënt bestanden kunnen uitwisselen. Dit uitwisselen gebeurt door middel van zogenaamde *torrent* bestanden, die op BitTorrent websites worden aangeboden. Een *torrent* bestand bevat zelf niet het daadwerkelijke bestand dat de gebruikers willen uitwisselen, maar is in wezen een *link* naar het bestand. Door het aanklikken van deze link, de *torrent*, wordt het daaraan gekoppelde bestand gedownload naar de computer van de gebruiker.
13. De *torrent* wordt gemaakt door de gebruiker die een bestand heeft dat hij wil delen met andere gebruikers. Het maken van een *torrent* is zeer eenvoudig en gebeurt met software die gratis via internet gedownload kan worden. Zodra de *torrent* gemaakt is, kan de gebruiker deze beschikbaar stellen via een BitTorrent website (zoals "extrat torrent"), door de *torrent* naar de website te uploaden. Gebruikers die bestanden via *torrents* beschikbaar stellen voor andere gebruikers worden *seeders* genoemd.
14. Vervolgens kunnen bezoekers van de BitTorrent website de gewenste *torrent* aanklikken om het download proces te starten. Om aan de hand van een *torrent* een bestand te downloaden heeft de gebruiker (gratis te downloaden) *BitTorrent software* nodig, een zogenaamde "*client*". Door het aanklikken van de *torrent* opent deze zich in de *torrent software* en begint automatisch het proces van het downloaden van het daaraan gekoppelde bestand dat op de computer van de *seeder(s)* staat. Gebruikers die bestanden via *torrents* downloaden worden *leechers* genoemd.
15. Een belangrijk kenmerk van het BitTorrent protocol is dat iedere gebruiker die bezig is met het downloaden van een bestand, de reeds gedownloade delen van het bestand direct (en automatisch) weer beschikbaar stelt voor andere gebruikers. Met andere woorden: alles wat een gebruiker downloadt, wordt door de gebruiker direct ook weer geüpload. Iedere *leecher* (downloader) wordt daarmee direct ook een uploader. Door het grote aantal *leechers* en *seeders* (ook wel *swarm* genoemd) dat daardoor ontstaat, verloopt het proces van downloaden zeer snel. Dit maakt het protocol bij uitstek geschikt voor het uitwisselen van grote bestanden, zoals films.
16. Het beëindigen van het uploaden gebeurt door in de *torrent* software op 'stop' te klikken of door de verbinding met het internet te verbreken. Dit kan direct nadat het bestand is gedownload maar over het algemeen wordt het niet gewaardeerd wanneer gebruikers het uploaden direct beëindigen nadat zij het bestand binnen hebben (ook wel een hit and run genoemd). Het protocol werkt immers alleen snel genoeg wanneer er voldoende *seeders* zijn. Het wordt daarom sociaal geacht dat gebruikers het bestand gedurende een zekere tijd blijven uploaden (*seeden*) nadat zij het bestand zelf al binnen hebben.

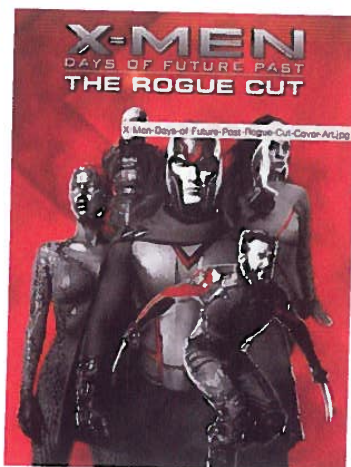
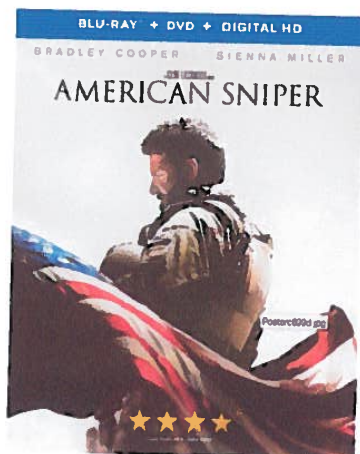
### III.2 Uploaden *torrents* is inbreuk op auteurs- en naburige rechten

17. De Auteursrechtlijn (2011/29/EU) heeft het auteurs- en nabuurrechtelijke openbaarmakingsbegrip Europees geharmoniseerd. Het begrip ‘openbaar maken’ in de zin van de Auteurswet en de WNR moet derhalve worden uitgelegd conform art. 3 lid 1 van de Auteursrechtlijn (2011/29/EU). Dit begrip omvat, in de woorden van de Auteursrechtlijn, iedere “mededeling aan het publiek” van beschermde werken. Van een dergelijke mededeling aan het publiek is sprake, wanneer een derde, zonder toestemming van de rechthebbenden, *toegang* biedt tot beschermde werken, op zodanige wijze dat de werken voor het *publiek* beschikbaar worden gesteld. Het moet daarbij gaan om een *nieuw* (‘ander’) publiek, dat wil zeggen een publiek waarop de oorspronkelijke openbaarmaking door de rechthebbende niet gericht was.<sup>4</sup>
18. Op deze basis is reeds geoordeeld dat een hotel dat een televisiesignaal doorgeeft aan in de hotelkamers aanwezige televisietoestellen een afzonderlijke (nieuwe) openbaarmaking verricht, waarvoor afzonderlijk toestemming van de rechthebbenden vereist is.<sup>5</sup>
19. In dit geval biedt Gerekwestreerde toegang tot beschermde werken via een *torrent* zonder daarvoor toestemming van de rechthebbende te hebben. Dit doet hij door van het bestand dat op zijn computer staat eerst een *torrent* te maken en deze vervolgens te *uploaden* (beschikbaar stellen) op een BitTorrent website. Gerekwestreerde biedt dus naast een link naar het bestand ook toegang tot een bestand dat hij zelf aanbiedt en uploadt naar *leechers* in de *swarm*, waarmee hij het downloaden van het bestand *faciliteert* middels de door hem in stand gehouden en geplaatste *torrent*. Aldus verricht hij een mededeling aan het publiek, hij biedt zonder toestemming van de rechthebbende toegang tot beschermde werken op zodanige wijze dat het werk voor het publiek beschikbaar wordt gesteld.
20. Het is vaste rechtspraak dat het uploaden naar BitTorrent websites van *torrents* die toegang bieden tot beschermde werken en het *seeden* van bestanden via BitTorrent, een openbaarmaking van de aldus aangeboden werken oplevert in de zin van art. 1 jo. 12 Aw, art. 2 lid 1 sub d, 6 lid 1 sub c, 7a lid 1 sub c WNR en art. 3 van de Auteursrechtlijn.<sup>6</sup>
21. Gerekwestreerde heeft tot op heden circa 950 *torrents* geüpload op de websites ‘ExtraTorrent’ en ‘ThePirateBay’. De uploads variëren van populaire Hollywood films, vele opeenvolgende afleveringen van populaire Tv-series en complete muziekalbums. De geüploadde content is daarbij op het Nederlandse publiek gericht aangezien praktisch alle video-content over Nederlandse ondertiteling beschikt en veel Nederlandse artiesten deel uitmaken van de muziekalbums, waaronder ‘André Hazes’, ‘Gers Pardoel’ en ‘Nick & Simon’. Dat de *torrents* daadwerkelijk beschikbaar zijn voor het publiek en ook de content bevatten die door Gerekwestreerde aangegeven wordt blijkt uit **productie 4**.

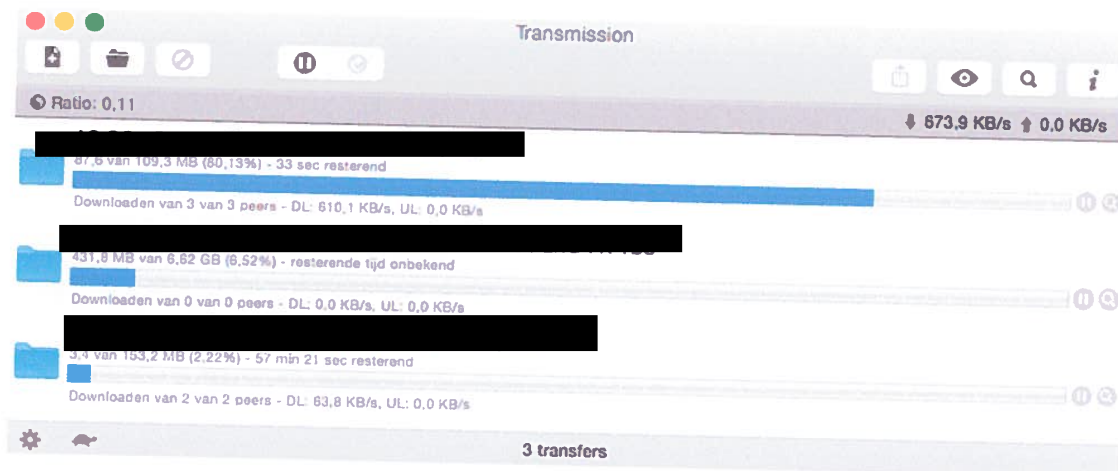
<sup>4</sup> HvJ EU 7 december 2006, zaak C-306/05 (*Rafael Hoteles*); HvJ EU 7 maart 2013, zaak C-607/11, IEPT20130307 (*ITV/TVCatchup*); HvJ EU 4 oktober 2011, zaak C-403/08 en 429/08 (*Premier League*); HvJ EU 13 oktober 2011, zaak C-431 en C-432/09 (*Airfield*); HvJ EU 15 maart 2012, IEPT 20120315 (*PPL/Ierland*); HvJ EU 13 feb. 2014, IEPT 20140213 (*Srensson*).

<sup>5</sup> HvJ EU 7 december 2006, zaak C-306/05 (*Rafael Hoteles*); HvJ EU 15 maart 2012, IEPT 20120315 (*PPL/Ierland*).

<sup>6</sup> Zie de rechtspraak in noot 1.

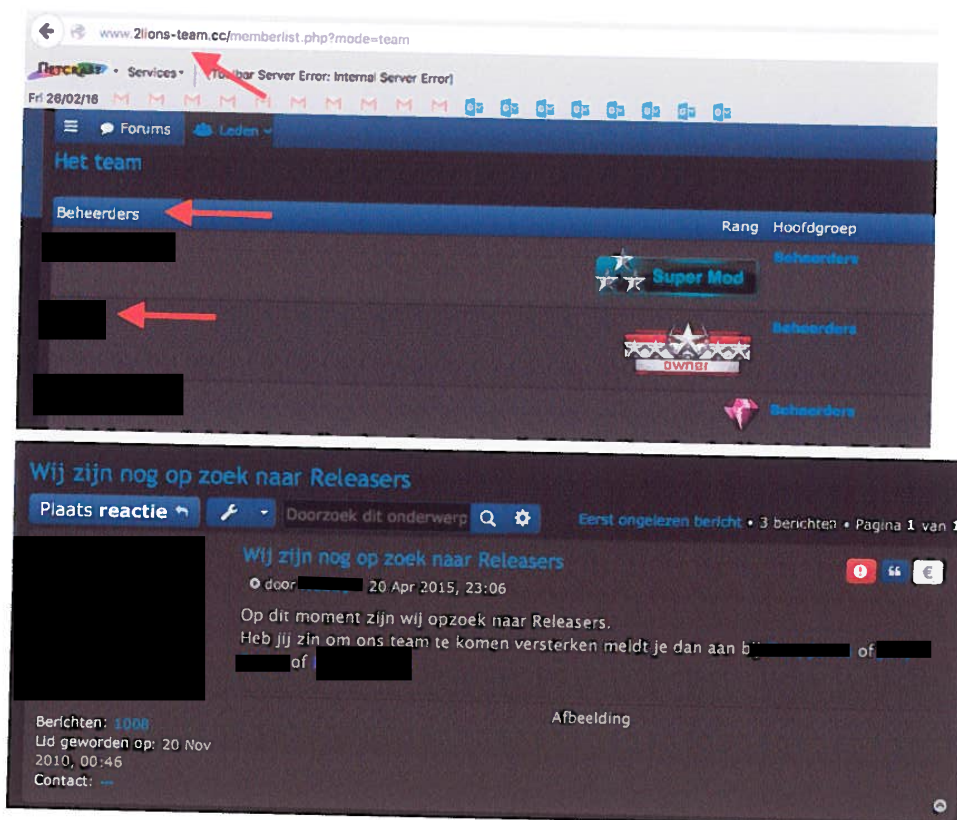


22. Hieronder is een voorbeeld te zien van de *torrent client* met de naam 'Transmission' die drie *torrents* die door Gerekwestreerde zijn geplaatst, aan het downloaden (en uploaden) is.



23. Door het uploaden van *torrents* naar de BitTorrent websites 'ExtraTorrent' en 'ThePirateBay' maakt Gerekwestreerde derhalve op grote schaal en opzettelijk inbreuk op de auteurs- en naburige rechten van de rechthebbenden die door BREIN worden vertegenwoordigd.
24. Naast het uploaden van in totaal bijna 950 *torrents* onder zijn alias [REDACTED] is Gerekwestreerde overigens ook een actief lid en tevens de beheerder en ook eigenaar van de website van het *releaseteam* '2Lions-Team' ('www.2lions-team.cc', zie **productie 3B/3C**). Het '2Lions-Team' is de grootste releasegroep voor Nederlandstalige (althans, Nederlands ondertitelde) entertainmentcontent en bestaat uit een groep personen die onder de gemenschappelijk naam '2Lions-Team' beschermde entertainmentcontent via *torrents* ter beschikking stelt voor het Nederlandstalige publiek. Onder de door deze *releasegroep* gebruikte profielen '2lionsteam' en '2lionsteam2' zijn inmiddels ruim 5.000 *torrents* geüpload.

25. De leden van het '2Lions-Team' communiceren met elkaar en met gebruikers (downloaders) over de *torrents* die zij uploaden via de website 'www.2lions-team.cc'. Dit is een forum waarop de leden 'reviews' plaatsen van o.a. films en series die door het '2Lions-Team' via BitTorrent websites beschikbaar worden gesteld. De leden van het '2Lions-Team' plaatsen 'reviews' op het forum, met een titel die het mogelijk maakt de *torrents* op BitTorrent websites te vinden.
26. De *torrents* van het '2Lions-Team' worden met name in grote getale geüpload naar de populaire BitTorrent websites 'ThePirateBay' en 'ExtraTorrent'. De herkomst van dergelijke *torrents* aldaar is te zien aan de bestandsnaam, waarin de naam '2Lions-Team' of de afkorting '2LI' voorkomt wanneer het gaat om een *torrent* die door een lid van dat team ter beschikking is gesteld. In onderhavig geval maakt Gerekwestreerde als [REDACTED] onderdeel uit van het '2Lions-Team'. In dit *releaseteam* zitten onder andere ook de grote *torrent* uploaders [REDACTED], [REDACTED] en [REDACTED]. Tegen '2Lions-Team' uploader [REDACTED] heeft BREIN zeer recent op 3 maart 2016 een ex parte beschikking bij de rechtbank Haarlem behaald. Een (geanonimiseerd) exemplaar hiervan is bijgevoegd als productie 5.
27. Gerekwestreerde is lid van het *releaseteam*, de eigenaar en ook de beheerder van de website van het *releaseteam* waarop structureel en stelselmatig links naar illegale content worden geplaatst. In deze rol faciliteert en stimuleert Gerekwestreerde het illegaal uploaden en downloaden van *torrents*. Zo plaatst hij op de website een oproep aan de leden van de website om als nieuwe *releaser* (uploader) het '2Lions-Team' te komen versterken.





## IV. OVERIGE

### IV.1 Verweer Gerekwesteerde

28. BREIN heeft Gerekwesteerde niet eerst gesommeerd. Enig verweer van Gerekwesteerde is BREIN niet bekend. Het gaat hier echter om niet goed te praten zeer grootschalige piraterij. De ervaring leert dat een rechterlijk (ex parte) bevel (vele malen) betere naleving kent dan een sommatie. Daarnaast bestaat er het risico dat Gerekwesteerde zijn activiteiten zou kunnen voortzetten onder een andere alias waardoor het lastiger wordt voor BREIN om vast te stellen of Gerekwesteerde 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

29. 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 Gerekwesteerde 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 *torrent*-bestanden online blijven staan en er de kans bestaat dat Gerekwesteerde meer van deze bestanden zal uploaden. De aard, ernst en het georganiseerde en herhaalde karakter van de door Gerekwesteerde gepleegde inbreuken rechtvaardigen dat dit verlot terstond wordt gegeven zonder dat Gerekwesteerde wordt gehoord.
30. De websites 'ExtraTorrent' en 'ThePirateBay' waar Gerekwesteerde de *torrents* op plaatst zijn twee zeer populaire *torrents* sites. In Nederland verkreeg BREIN in 2009 en 2010 diverse gerechtelijke uitspraken<sup>7</sup> tegen ThePirateBay waarin ThePirateBay werd veroordeeld haar dienst te staken. Deze uitspraken zijn in kracht van gewijsde en de maximale dwangsommen zijn verbeurd.
31. De schade die BREIN's aangeslotenen en hun leden lijden is om verschillende redenen onherstelbaar. Allereerst wordt er omzet misgelopen voor elk individueel entertainment product dat door Gerekwesteerde ongeautoriseerd is verspreid. Daarnaast is onder meer van belang dat er onomkeerbare schade ontstaat doordat gebruikers die de vele honderden uploads van Gerekwesteerde kosteloos downloaden eraan gewend raken dat on demand muziek, films en Tv-series gratis kunnen worden verkregen waardoor de bereidheid om in de toekomst te betalen voor online entertainmentproducten afneemt. De nieuwe business modellen zoals Netflix, HBO On Demand, Spotify, Deezer etc. die nu opkomen, moeten beschermd worden tegen de massale piraterij van uploaders als Gerekwesteerde. Ten slotte is het de vraag of Gerekwesteerde 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 Gerekwesteerde gepleegde inbreuken en dat hij zijn faciliterende handelen als de beheerder en eigenaar van de website van het releaseteam doet staken.

<sup>7</sup> Rb. Amsterdam 16 juni 2010 ECLI:NL:RBAMS:2010:BN1626; en Rb Amsterdam 22 oktober 2009: ECLI:NL:RBAMS:2009:BK1067

32. 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.
33. De aard, ernst en het herhaalde karakter van de door Gerekwestreerde gepleegde inbreuken rechtvaardigen dat dit verlov terstond wordt gegeven zonder dat Gerekwestreerde wordt gehoord.

#### **IV.3 Bewijs**

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

#### **IV.4 Bevoegdheid**

35. De woonplaats van Gerekwestreerde, [REDACTED], behoort tot het arrondissement van de rechtbank Den Haag. De Voorzieningenrechter van de rechtbank Den Haag 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 openbaar maken van werken waarvan de auteursrechten en naburige rechten berusten bij de bij BREIN aangesloten partijen en hun leden door middel van of via een eigen website en/of websites van derden, waaronder maar niet beperkt tot de websites 'www.extratorrent.cc', 'www.thepiratebay.se' en 'www.2lions-team.cc';
- 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 maart 2016,

  
Advocaat

Toegestaan als verzocht, met dien verstande dat:

- de onder B bedoelde dwangsom wordt gesteld op EUR ..... (zegge: .....) 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 ..... (zegge: .....),
- de termijn als bedoeld in art. 1019i Rv wordt bepaald op ..... (zegge: .....) maanden na betekening van deze beschikking.

Den Haag, ..... maart 2016

Voorzienenrechter

---

18/165761 PRK 16-16

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

€ 610,-  
griffierechten geboekt

GRIFFFIE  
VAN DE RECHTBANK NOORD-NEDERLAND  
LOCATIE GUYOTPLEIN 1  
10 MEI 2016  
PARAAF:

Aan de Edelachtbare Vrouwe/Heer  
Voorzieningenrechter van de Rechtbank Noord-Nederland, zittingsplaats Groningen,  
Locatie Guyotplein: Guyotplein 1, 9712 NX 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 gerekwestreeerde 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 gerekwestreeerde op te roepen.

Gerekwestreeerde is:

Mevrouw [REDACTED] tevens handelend  
onder de naam [REDACTED] en [REDACTED] geboren op [REDACTED] wonende te [REDACTED]  
(hierna "**Gerekwestreeerde**");

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: [bastiaan.van.ramshorst@anti-piracy.nl](mailto:bastiaan.van.ramshorst@anti-piracy.nl)

## Inhoudsopgave

<b>I. INLEIDING .....</b>	<b>3</b>
I.1 KERN VAN DE ZAAK.....	3
<b>II. FEITEN .....</b>	<b>4</b>
II.1 BREIN .....	4
II.2 GEREKWESTREERDE .....	5
<b>III. JURIDISCHE GRONDSLAGEN VERZOEKEN.....</b>	<b>7</b>
III.1 TOELICHTING BITTORRENT PROTOCOL.....	7
III.2 UPLOADEN <i>TORRENTS</i> IS INBREUK OP AUTEURS- EN NABURIGE RECHTEN.....	8
<b>IV. OVERIGE.....</b>	<b>10</b>
IV.1 VERWEER GEREKWESTREERDE.....	10
IV.2 SPOEDEISEND BELANG EN ONHERSTELBARE SCHADE.....	10
IV.3 BEWIJS.....	11
IV.4 BEVOEGDHEID .....	11
<b>V. WESHALVE.....</b>	<b>11</b>

## I. INLEIDING

### I.1 Kern van de zaak

1. Dit verzoek is erop gericht een onmiddellijke voorziening bij voorraad te verkrijgen tegen Gerekwestreerde, die op grote schaal auteurs- en nabuurrechtelijk beschermde werken - waaronder met name populaire films en tv-series - openbaar maakt en ter beschikking stelt aan het publiek middels het *uploaden* van *torrents* van deze werken naar (onder andere) de populaire *BiTTorrent* website [www.demonoid.pw](http://www.demonoid.pw) (hierna: "Demonoid"). Gerekwestreerde is een actieve uploader van het "2Lions-Team". Dit is een (Nederlands) *releaseteam*, een collectief van een aantal zeer grote (Nederlandse) uploaders, dat zich erop richt om films, TV-series en andere auteurs- en nabuurrechtelijk beschermde werken gratis voor het publiek beschikbaar te stellen, zonder dat de rechthebbenden daarvoor toestemming hebben gegeven. Het 2Lions-Team is op dit moment het grootste *releaseteam* voor Nederlandstalige (althans, Nederlands ondertitelde) entertainmentcontent.
2. BREIN heeft geconstateerd dat Gerekwestreerde de *torrents* uploadt op (o.a.) de website Demonoid onder het alias [REDACTED] om vervolgens de *links* naar de *torrents* op de website van het *releaseteam* waar zij deel van uitmaakt (te vinden op "[www.2lions-team.cc](http://www.2lions-team.cc)") onder het alias [REDACTED] te plaatsen, om zo haar ware identiteit verborgen te houden. Onder het alias [REDACTED] zijn inmiddels circa 2600 *torrents* met populaire entertainmentcontent geüpload. Hierbij richt Gerekwestreerde zich voornamelijk op de Nederlandstalige markt gezien het feit dat veel van haar uploads (die videocontent bevatten) zijn voorzien van Nederlandse ondertiteling ("NL Subs"). Dat [REDACTED] en [REDACTED] dezelfde persoon zijn volgt uit **productie 3**.
3. Het gaat onder andere om recente en populaire films, TV-series, muziekwerken en tijdschriften zoals bijvoorbeeld Quentin Tarantino's nieuwste film "The Hateful Eight (2015)", de eerste afleveringen van de TV-serie "Lucifer", het hele seizoen van de Netflix-serie "Making a Murderer" en het nieuwste muziekalbum van de Nederlandse zangers Anouk: "Queen for a Day (2016)" (zie **Productie 4**). De aangeboden werken zijn stuk voor stuk beschermde werken in de zin van de Auteurswet en de Wet op de Naburige Rechten. In totaal gaat het om vele duizenden inbreukmakende werken, gemiddeld tientallen per week. Voor een overzicht van alle door Gerekwestreerde geüploadde werken op Demonoid zie **productie 5**.
4. Uit vaste rechtspraak volgt dat het ter beschikking stellen van auteurs- en nabuurrechtelijk beschermde werken door middel van het uploaden van *torrents* een ongeoorloofde openbaarmaking betreft en derhalve een inbreuk op de auteurs- en naburige rechten van de rechthebbenden behelst.<sup>1</sup> De belangen van het overgrote merendeel van deze rechthebbenden worden 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 auteursrechthebbende te voorkomen. Gezien de grootschalige inbreuk die Gerekwestreerde maakt op auteurs- en naburige rechten van de rechthebbende die door BREIN worden vertegenwoordigd, heeft BREIN gegronde vrees dat Gerekwestreerde dit handelen zal continueren, al dan niet via (een) andere website(s) of onder een andere alias.

<sup>1</sup> Zie bijv. Hof Amsterdam 3 juli 2008, *IER* 2008/67, p. 274 (*Leaseneb/BREIN*); V.zr. Rb. Amsterdam 24 jan. 2008, *IEPT* 20080124 (*Shareconnector*); Rb. Den Haag, 24 oktober 2012, *IEPT* 20121024 (*BREIN/XS Networks*); Rb. Haarlem 11 feb. 2011, *IEPT* 20110209 (*BREIN/FTD*); V.zr. Rb. Amsterdam, 22 oktober 2009, *IEPT* 20091022 (*The Pirate Bay/BREIN*); Rb Utrecht, 26 augustus 2009, *IEPT* 20090826 (*BREIN/Mininova*).

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

5. De afgelopen jaren heeft BREIN veelvuldig met succes opgetreden tegen het ongeautoriseerd aanbieden van entertainmentcontent op het internet, waaronder het aanbieden van deze content via "BitTorrent" websites.<sup>2</sup>
6. BREIN is opgericht door de stichting STEMRA, de vereniging BUMA, de Nederlandse Vereniging van Producenten en Importeurs van Beeld- en Geluidsdragers (NVPI), de Motion Picture Association (MPA), de Nederlandse Vereniging van Filmdistributeurs (NVF), de leden van de International Federation of the Phonographic Industry (IFPI), en het Nederlands Uitgeversverbond (NUV). Onder meer deze oprichters zijn, tezamen met hun leden, aangesloten bij BREIN. Een lijst van aangeslotenen is te vinden op <http://anti-piracy.nl/aangeslotenen.php> en wordt overgelegd als **productie 1A**. BREIN's aangesloten en hun leden zijn onder meer rechthebbenden op het leeuwendeel van de op de Nederlandse markt verkrijgbare filmwerken, muziekwerken, games en e-books.
7. De statuten van BREIN (**productie 1B**) 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."*
8. 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."*
9. 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 leden, tevens auteursrechthebbenden. (hierna tevens: "Belanghebbenden"). BREIN maakt regelmatig gebruik van dit recht onder meer in ex parte procedures als de onderhavige.<sup>3</sup>

<sup>2</sup> Zie de rechtspraak genoemd in de vorige voetnoot.

<sup>3</sup> Zie bijvoorbeeld de volgende gepubliceerde ex parte beschikkingen, waarbij BREIN verzoekster was:

<http://www.ic-forum.nl/index.php?/Bevel+tot+staking+grootschalige+inbreuk+op+KickAssTorrents///34336/>

<http://www.ic-forum.nl/index.php?/Ex+parte+tegen+handel+in+illegale+dvd%26%23039%3Bs+op+Facebook+Groups///33268/>

<http://www.ic-forum.nl/?/Ter+download+ter+beschikking+stellen+van+e-books+is+een+openbaarmaking///32049/>

<http://www.ic-forum.nl/index.php?/Uploaden+torrents+inbreukmakend///32958/>

<http://www.ic-forum.nl/index.php?/Wederom+op+grote+schaal+gekopieerde+studieboeken+verkopend///32344/>

<http://www.ic-forum.nl/index.php?/Ex+parte+tegen+illegaal+gekopieerde+dvd%26%23039%3Bs+op+Marktplaats.nl///33516/>

<http://www.ic-forum.nl/index.php?/Met+een+klik+ongeautoriseerde+e-books+en+muziekwerken+downloaden///34037/>

<http://www.ic-forum.nl/index.php?/Ex+parte+tegen+torrentuploaders+Dutch+Release+Team///34054/>; en

<http://www.ic-forum.nl/index.php?/Ex+parte+verbod+tegen+torrent-uploader+KickAssTorrents///33876/>.



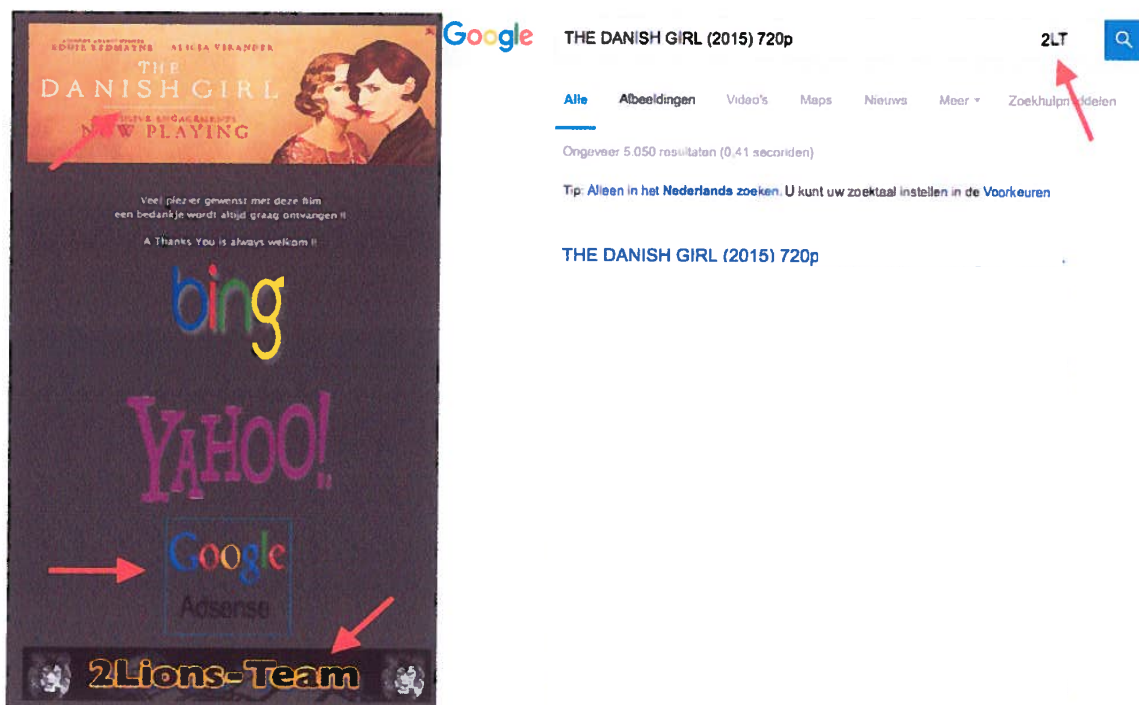
10. Er zijn begin maart 2016 andere expertise-procedures gevoerd tegen leden van het 2Lions-Team waarbij BREIN verzoekster was (**Productie 2**).

## II.2 Gerekwestreerde

11. BREIN is tijdens haar onderzoek naar uploaders van auteursrechtelijk beschermde werken op BitTorrent websites, waaronder Demonoid, de uploader met het alias ██████████ op het spoor gekomen waaronder op grote schaal (op Nederland gerichte) inbreukmakende content wordt geüpload. Gerekwestreerde heeft onder deze alias een groot aantal op een Nederlands publiek gerichte films en TV-series geüpload naar de BitTorrent website Demonoid. Bij iedere torrent is onder meer de titel opgenomen van het aangeboden werk, met daarbij een afbeelding van de filmposter of DVD-omslag. Daarnaast wordt bij iedere torrent de naam (veelal een internet alias) vermeld van degene die de torrent op de website heeft geplaatst. Voor een overzicht van de door Gerekwestreerde geüploadde inbreukmakende content, zie **productie 5**.



12. De herkomst van *torrents* op Demonoid is te zien aan de bestandsnaam, waarin de naam '2Lions-Team' of afkorting '2LT' voorkomt wanneer het gaat om een *torrent* die door een lid van dat team ter beschikking is gesteld. De titel van een *torrent* bevat daarnaast het internetalias van het lid van het team dat de *torrent* gemaakt en geüpload heeft. Een en ander blijkt tevens uit **productie 3, 4 en 5**.
13. Gerekwestreerde is lid van het "2Lions-Team". De leden van het "2Lions-Team" communiceren met elkaar en met gebruikers (downloaders) over de *torrents* die zij uploaden via de website "www.2lions-team.cc". Dit is een forum waarop de leden "reviews" plaatsen van o.a. films en TV-series die door het "2Lions-Team" via BitTorrent websites beschikbaar worden gesteld. In een poging om te voorkomen dat het forum door rechthebbenden offline kan worden gehaald, worden op het forum geen rechtstreekse links aangeboden naar inbreukmakende *torrents*. In plaats daarvan plaatsen de leden van het "2Lions-Team" reviews op het forum, met een titel die het mogelijk maakt de *torrents* op BitTorrent websites te vinden. Gebruikers kunnen de titel van een review dan kopiëren naar een zoekmachine als Google zoals hieronder afgebeeld (links een screenshot uit een review op de website "www.2lions-team.cc" van de film "The Danish Girl", rechts de zoekresultaten op de *torrent* geüpload door het 2Lions-Team wanneer op de "Google" button wordt gedrukt.).



14. De *torrents* van het "2Lions-Team" worden in grote getale geüpload naar de populaire BitTorrent website als Demonoid. De herkomst van dergelijke *torrents* aldaar is te zien aan de bestandsnaam, waarin de naam '2Lions-Team' of de afkorting '2LT' voorkomt wanneer het gaat om een *torrent* die door een lid van dat team ter beschikking is gesteld.
15. Een nader onderzoek van BREIN heeft vervolgens uitgemaakt dat Gerekwestreerde, van wie de echte naam [REDACTED] luidt, bij het *uploaden van torrents* het alias [REDACTED] gebruikt en vervolgens op de website "www.2lions-team.cc" met het alias [REDACTED] de *links* plaatst naar de door haar op de verschillende torrentsites

geüploadde werken. De resultaten van het onderzoek naar de identiteit van de Gerekwestreerde, waaruit blijkt dat de *uploader* met het alias ████████ op de torrentsites dezelfde persoon is als ████████ op de website van het *releaseteam*, worden overlegd als **productie 6**. Bij dit verzoekschrift is een uittreksel van de Basisregistratie Persoonsgegevens van de Gemeente ████████ met betrekking tot Gerekwestreerde gevoegd als **productie 6G**.

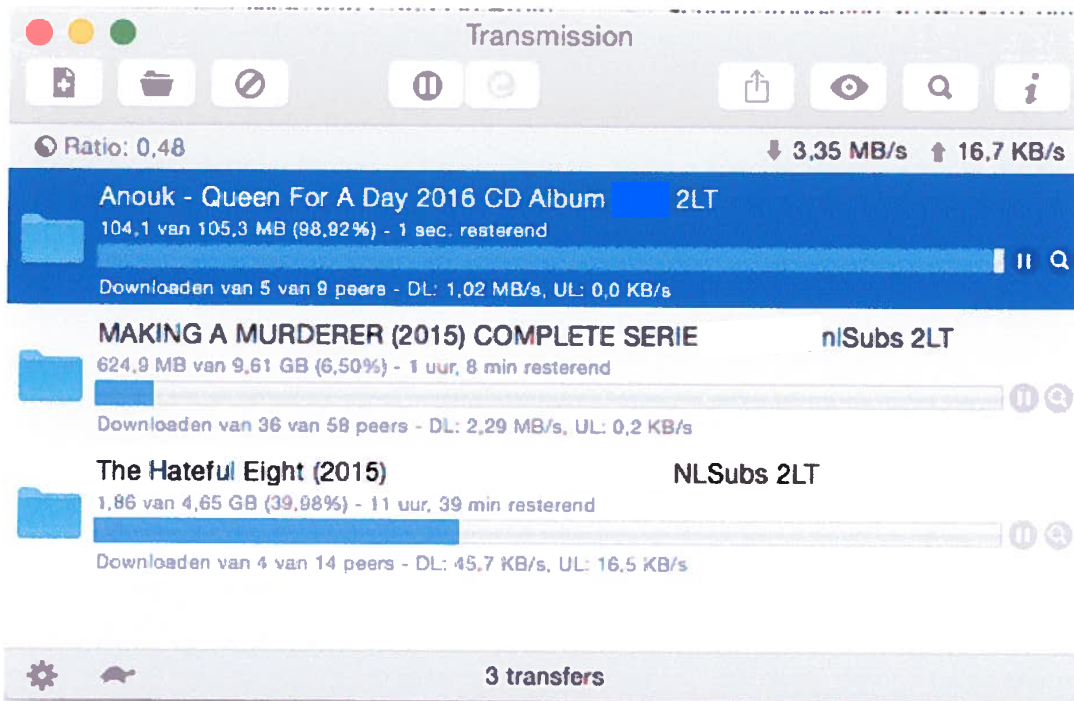
### III. JURIDISCHE GRONDSLAGEN VERZOEKEN

#### III.1 Toelichting BitTorrent protocol

16. Gerekwestreerde is verantwoordelijk voor het actief en op grote schaal uploaden van auteursrechtelijk beschermde werken op (onder andere) de website Demonoid middels *BitTorrent* bestanden. “BitTorrent” is de naam van een methode (protocol) waarmee gebruikers via internet snel en efficiënt bestanden kunnen uitwisselen. Dit uitwisselen gebeurt door middel van zogenaamde *torrent* bestanden, die op BitTorrent websites worden aangeboden. Een *torrent* bestand bevat zelf niet het daadwerkelijke bestand dat de gebruikers willen uitwisselen, maar is in wezen een *link* naar het bestand. Door het aanklikken van deze link, de *torrent*, wordt het daaraan gekoppelde bestand gedownload naar de computer van de gebruiker.
17. De *torrent* wordt gemaakt door de gebruiker die een bestand heeft dat hij wil delen met andere gebruikers. Het maken van een *torrent* is zeer eenvoudig en gebeurt met software die gratis via internet gedownload kan worden. Zodra de *torrent* gemaakt is, kan de gebruiker deze beschikbaar stellen via een BitTorrent website (zoals “Demonoid”), door de *torrent* naar de website te uploaden. Gebruikers die bestanden via *torrents* beschikbaar stellen voor andere gebruikers worden *seeders* genoemd.
18. Vervolgens kunnen bezoekers van de BitTorrent website de gewenste *torrent* aanklikken om het download proces te starten. Om aan de hand van een *torrent* een bestand te downloaden heeft de gebruiker (gratis te downloaden) *BitTorrent software* nodig, een zogenaamde “*client*”. Door het aanklikken van de *torrent* opent deze zich in de *torrent software* en begint automatisch het proces van het downloaden van het daaraan gekoppelde bestand dat op de computer van de *seeder(s)* staat. Gebruikers die bestanden via *torrents* downloaden worden *leechers* genoemd.
19. Een belangrijk kenmerk van het BitTorrent protocol is dat iedere gebruiker die bezig is met het downloaden van een bestand, de reeds gedownloade delen van het bestand direct (en automatisch) weer beschikbaar stelt voor andere gebruikers. Met andere woorden: alles wat een gebruiker downloadt, wordt door de gebruiker direct ook weer geüpload. Iedere *leecher* (downloader) wordt daarmee direct ook een uploader. Door het grote aantal *leechers* en *seeders* (ook wel *swarm* genoemd) dat daardoor ontstaat, verloopt het proces van downloaden zeer snel. Dit maakt het protocol bij uitstek geschikt voor het uitwisselen van grote bestanden, zoals films.
20. Het beëindigen van het uploaden gebeurt door in de *torrent software* op ‘stop’ te klikken of door de verbinding met het internet te verbreken. Dit kan direct nadat het bestand is gedownload maar over het algemeen wordt het niet gewaardeerd wanneer gebruikers het uploaden direct beëindigen nadat zij het bestand binnen hebben (ook wel een hit and run genoemd). Het protocol werkt immers alleen snel genoeg wanneer er voldoende *seeders*

zijn. Het wordt daarom sociaal geacht dat gebruikers het bestand gedurende een zekere tijd blijven uploaden (*seeden*) nadat zij het bestand zelf al binnen hebben.

21. Hieronder is een voorbeeld te zien van de *torrent client* met de naam ‘Transmission’ die drie torrents die door Gerekwestreerde zijn geplaatst, aan het downloaden (en uploaden) is.



### III.2 Uploaden *torrents* is inbreuk op auteurs- en naburige rechten

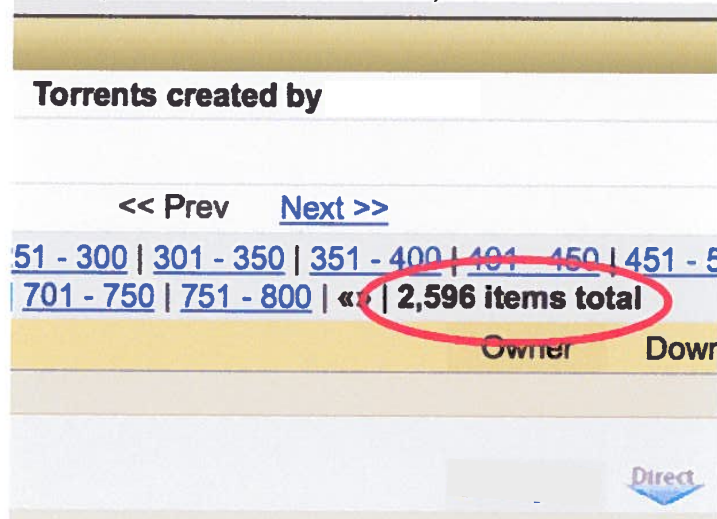
22. De Auteursrechtlijn (2011/29/EU) heeft het auteurs- en nabuurrechtelijke openbaarmakingsbegrip Europees geharmoniseerd. Het begrip ‘openbaarmaken’ in de zin van de Auteurswet en de WNR moet derhalve worden uitgelegd conform art. 3 lid 1 van de Auteursrechtlijn (2011/29/EU). Dit begrip omvat, in de woorden van de Auteursrechtlijn, iedere “mededeling aan het publiek” van beschermde werken. Van een dergelijke mededeling aan het publiek is sprake, wanneer een derde, zonder toestemming van de rechthebbenden, *toegang* biedt tot beschermde werken, op zodanige wijze dat de werken voor het *publiek* beschikbaar worden gesteld. Het moet daarbij gaan om een *nieuw* (‘ander’) publiek, dat wil zeggen een publiek waarop de oorspronkelijke openbaarmaking door de rechthebbende niet gericht was.<sup>4</sup>
23. Op deze basis is reeds geoordeeld dat een hotel dat een televisiesignaal doorgeeft aan in de hotelkamers aanwezige televisietoestellen een afzonderlijke (nieuwe) openbaarmaking verricht, waarvoor afzonderlijk toestemming van de rechthebbenden vereist is.<sup>5</sup>
24. In dit geval biedt Gerekwestreerde toegang tot beschermde werken via een *torrent* zonder daarvoor toestemming van de rechthebbende te hebben. Dit doet zij door van het bestand

<sup>4</sup> HvJ EU 7 december 2006, zaak C-306/05 (*Rafael Hoteles*); HvJ EU 7 maart 2013, zaak C-607/11, IEPT20130307 (*ITV/TV Catchup*); HvJ EU 4 oktober 2011, zaak C-403/08 en 429/08 (*Premier League*); HvJ EU 13 oktober 2011, zaak C-431 en C-432/09 (*Airfield*); HvJ EU 15 maart 2012, IEPT20120315 (*PPL/Ierland*); HvJ EU 13 feb. 2014, IEPT20140213 (*Svensson*).

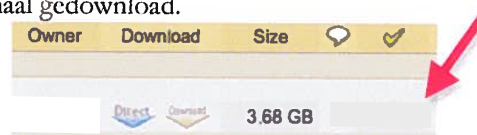
<sup>5</sup> HvJ EU 7 december 2006, zaak C-306/05 (*Rafael Hoteles*); HvJ EU 15 maart 2012, IEPT20120315 (*PPL/Ierland*).

dat op haar computer staat eerst een *torrent* te maken en deze vervolgens te *uploaden* (beschikbaar stellen) op een BitTorrent website. Gerekwestreerde biedt dus naast een link naar het bestand ook toegang tot een bestand dat zij zelf aanbiedt. Aldus verricht zij een mededeling aan het publiek, zij biedt zonder toestemming van de rechthebbende toegang tot beschermde werken op zodanige wijze dat het werk voor het publiek beschikbaar wordt gesteld

25. Het is vaste rechtspraak dat het uploaden naar BitTorrent websites van *torrents* die toegang bieden tot beschermde werken en het *seeden* van bestanden via BitTorrent websites, een openbaarmaking van de aldus aangeboden werken oplevert in de zin van art. 1 jo. 12 Aw, art. 2 lid 1 sub d, 6 lid 1 sub c, 7a lid 1 sub c WNR en art. 3 van de Auteursrechtlijn.<sup>6</sup>
26. Voorts plaatst Gerekwestreerde bij iedere torrent of review steeds de bijbehorende filmposter of DVD-hoezen. Het openbaar maken van de afbeeldingen van filmposters en DVD-hoezen op een BitTorrentwebsite is volgens vaste rechtspraak eveneens inbreukmakend.<sup>7</sup>
27. Onder het alias ██████████ zijn tot op heden bijna 2600 *torrents* geüpload op de website Demonoid. De uploads bestaan voornamelijk uit populaire (recente) films zoals “The Hatefull Eight”, “Maze Runner The Scorch Trials (2015)” en de recente Oscarwinnende film “The Revenant (2015)” met Leonardo DiCaprio. De geüploadde content is daarbij op het Nederlandse publiek gericht aangezien praktisch alle video-content over Nederlandse ondertiteling beschikt (**NL Subs** in de bestandsnaam).



28. Door het uploaden van *torrents* naar de BitTorrent website Demonoid maakt Gerekwestreerde derhalve op grote schaal en opzettelijk inbreuk op de auteurs- en naburige rechten van de rechthebbenden die door BREIN worden vertegenwoordigd. In **productie 7** is te zien dat er enkele van haar torrents een extreem hoge mate van populariteit genieten: “██████████” is bijvoorbeeld meer dan 470000 (zegge: vierhonderdzeventigduizend) maal gedownload.



<sup>6</sup> Zie de rechtspraak in noot 1.

<sup>7</sup> Zie bijvoorbeeld: Rb. Den Haag, 24 oktober 2012, IEPT20121024 (BREIN/XSNetworkd) rov 4.5 en 4.6.

## IV. OVERIGE

### IV.1 Verweer Gerekwestreerde

29. 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 iedere dag voortgaande 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 haar activiteiten zou kunnen voortzetten onder een andere alias waardoor het lastiger wordt voor BREIN om vast te stellen of Gerekwestreerde haar 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

30. 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 inbreukmakende bestanden online blijven staan en er de kans bestaat dat Gerekwestreerde meer van deze bestanden zal uploaden. 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.
31. De schade die BREIN's aangeslotenen en hun leden lijden is om verschillende redenen onherstelbaar. Allereerst wordt er omzet misgelopen voor elk individueel entertainment product dat door Gerekwestreerde ongeautoriseerd wordt verspreid. Daarnaast is onder meer van belang dat er onomkeerbare schade ontstaat doordat gebruikers die de vele honderden uploads van Gerekwestreerde kosteloos downloaden eraan gewend raken dat films en Tv-series gratis kunnen worden verkregen waardoor de bereidheid om in de toekomst te betalen voor online entertainmentproducten afneemt. De nieuwe business modellen zoals Netflix, HBO on demand, Pathé Thuis, Spotify, Deezer etc. die nu opkomen, moeten beschermd worden tegen de massale piraterij van uploaders als Gerekwestreerde.
32. Ten slotte is het de vraag of Gerekwestreerde verhaal biedt voor de door haar 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.
33. 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.
34. De aard, ernst en het herhaalde en voortdurende karakter van de door Gerekwestreerde gepleegde inbreuken rechtvaardigen dat dit verlot terstond wordt gegeven zonder dat Gerekwestreerde wordt gehoord.

#### IV.3 Bewijs

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

#### IV.4 Bevoegdheid

36. De woonplaats van Gerekwestreerde [REDACTED] behoort tot het arrondissement van de rechtbank Noord-Nederland, zittingsplaats Groningen. In zaken betreffende intellectuele eigendom is de Voorzieningenrechter van de rechtbank Noord-Nederland, zittingsplaats Groningen op grond van artikel 99 Rv in combinatie met het Zaaksverdelingsreglement rechtbank Noord Nederland 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 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, 9 maart 2016,


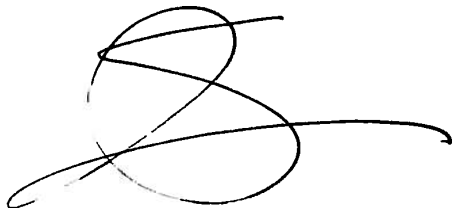
  
Advocaat

Toegestaan als verzocht, met dien verstande dat:

- de onder B bedoelde dwangsom wordt gesteld op EUR 2.000..... (zegge: TWEEDEUZEND 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: VIJFTIGDEUZEND EURO.....),
- de termijn als bedoeld in art. 1019i Rv wordt bepaald op 6..... (zegge: ZES....) maanden na betekening van deze beschikking.

Groningen, 11 MAART..... 2016

Voorzieningenrechter



Voor grasse/afschrift aanvang



11 MAART 2016

D. J. J. J.





240074  
16/189

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-Holland, zittingsplaats Haarlem  
Locatie Jansstraat: Jansstraat 81, 2011 RW Haarlem

Opdragen op de  
Rechtbank Noord-Holland  
locatie Haarlem, Handel,  
d.d. - 3 MAART 2016

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 gerekwestreeerde 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 gerekwestreeerde op te roepen.

Gerekwestreeerde is:

De heer [REDACTED] tevens handelend onder de namen [REDACTED] en [REDACTED] geboren op [REDACTED] wonende te [REDACTED] (hierna "**Gerekwestreeerde**");

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: [bastiaan.van.ramshorst@anti-piracy.nl](mailto:bastiaan.van.ramshorst@anti-piracy.nl)

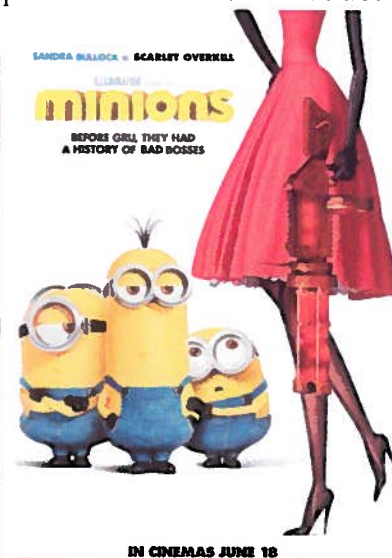
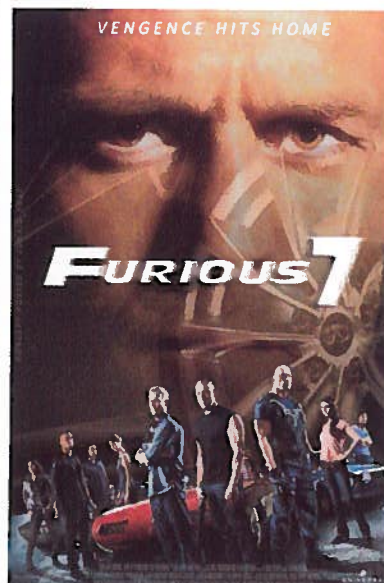
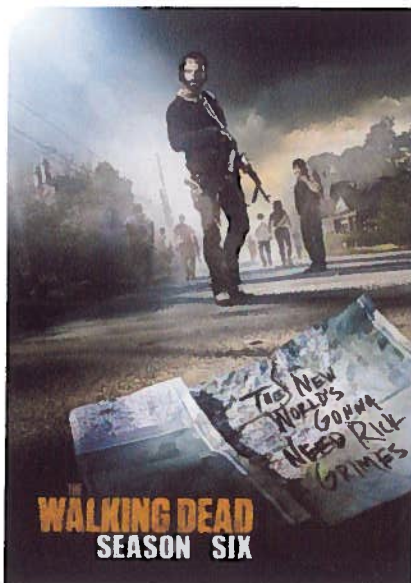
## Inhoudsopgave

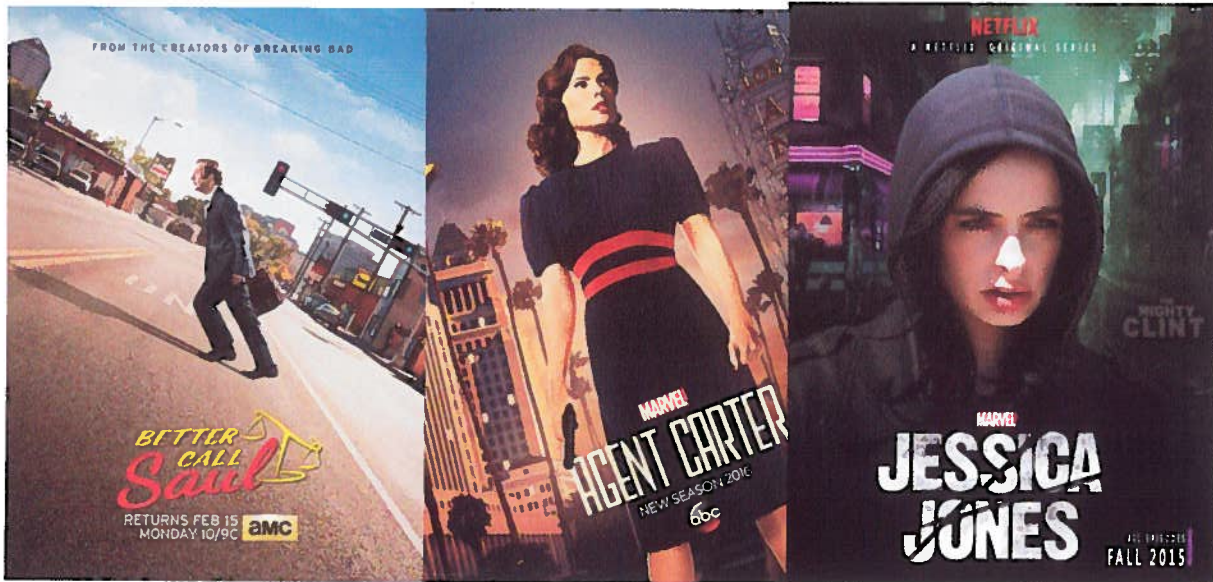
<b>I. INLEIDING.....</b>	<b>3</b>
I.1 KERN VAN DE ZAAK .....	3
<b>II. FEITEN.....</b>	<b>4</b>
II.1 BREIN.....	4
II.2 GEREKWESTREERDE.....	5
<b>III. JURIDISCHE GRONDSLAGEN VERZOEKEN.....</b>	<b>7</b>
III.1 TOELICHTING BITTORRENT PROTOCOL.....	7
III.2 UPLOADEN TORRENTS IS INBREUK OP AUTEURS- EN NABURIGE RECHTEN.....	8
<b>IV. OVERIGE.....</b>	<b>10</b>
IV.1 VERWEER GEREKWESTREERDE .....	10
IV.2 SPOEDEISEND BELANG EN ONHERSTELBARE SCHADE.....	10
IV.3 BEWIJS.....	11
IV.4 BEVOEGDHEID.....	11
<b>V. WESHALVE .....</b>	<b>12</b>

## I. INLEIDING

### I.1 Kern van de zaak

1. Gerekwestreerde maakt onderdeel uit van het '2Lions-Team' dat zich erop richt om films, televisieseries en andere auteurs- en nabuurrechtelijk beschermde werken gratis voor het publiek beschikbaar te stellen, zonder dat de rechthebbenden daarvoor toestemming hebben gegeven. De leden van het '2Lions-Team' doen dit door deze werken middels *torrents* te uploaden naar diverse *BitTorrent* websites. Het '2Lions-Team' richt zich daarbij op de Nederlandse markt en biedt dan ook met name films en series met Nederlandse ondertiteling aan. Het 2Lions-Team is op dit moment de grootste "release groep" voor Nederlandstalige (althans, Nederlands ondertitelde) entertainmentcontent.
2. Dit verzoek is erop gericht een onmiddellijke voorziening bij voorraad te verkrijgen tegen Gerekwestreerde, die op grote schaal auteurs- en nabuurrechtelijk beschermde werken - waaronder met name diverse films en tv-series - openbaar maakt en ter beschikking stelt aan het publiek middels het *uploaden* van *torrents* van deze werken naar (onder andere) de beruchte *BitTorrent* website The Pirate Bay <https://thepiratebay.se/> (hierna: "ThePirateBay") en de populaire *BitTorrent* website Extra Torrent <http://extratorrent.cc> (hierna: "ExtraTorrent").
3. BREIN heeft geconstateerd dat Gerekwestreerde deze *torrents* uploadt op de websites ThePirateBay en ExtraTorrent onder het alias ██████████ om zo zijn ware identiteit verborgen te houden. Tot op heden (dit aantal loopt nog op) heeft Gerekwestreerde circa 3300 *torrents* met populaire entertainmentcontent geüpload. Hierbij richt Gerekwestreerde zich voornamelijk op de Nederlandstalige markt gezien het feit dat 3200 van de 3300 uploads (die videocontent bevatten) zijn voorzien van Nederlandse ondertiteling ("NL Subs" of "NL sub", zie **Productie 2 t/m 7**), waar de overige 100 uploads van Gerekwestreerd Nederlandstalig zijn en dit dus niet nodig is.
4. Het gaat onder andere om zeer recent uitgebrachte populaire films en tv-series zoals de films "Minions (2015)", "Fast and Furious 7 (2015)" en een groot aantal afleveringen van de tv-series "The Walking Dead", "Better Call Saul", "Jessica Jones" en "Marvel's Agents Carter". De aangeboden filmwerken en tv-series zijn stuk voor stuk beschermde werken in de zin van de Auteurswet en de Wet op de Naburige Rechten. In totaal gaat het om vele duizenden inbreukmakende werken, gemiddeld tientallen per week. Zie tevens **Productie 7**.





5. Uit vaste rechtspraak volgt dat het ter beschikking stellen van auteurs- en nabuurrechtelijk beschermde werken door middel van het uploaden van *torrents* een ongeoorloofde openbaarmaking betreft en derhalve een inbreuk op de auteurs- en nabuurrechten van de rechthebbenden behelst.<sup>1</sup> De belangen van het overgrote merendeel van deze rechthebbenden worden 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 auteursrechthebbende te voorkomen. Gezien de grootschalige inbreuk die Gerekwestreerde maakt op auteurs- en nabuurrechten van de rechthebbende die door BREIN worden vertegenwoordigd, heeft BREIN gegronde vrees dat Gerekwestreerde dit handelen zal continueren, al dan niet via (een) andere website(s) of onder een andere alias. 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

6. De afgelopen jaren heeft BREIN veelvuldig met succes opgetreden tegen het ongeautoriseerd aanbieden van entertainmentcontent op het internet, waaronder het aanbieden van deze content via "BitTorrent" websites.<sup>2</sup>
7. BREIN is opgericht door de stichting STEMRA, de vereniging BUMA, de Nederlandse Vereniging van Producenten en Importeurs van Beeld- en Geluidsdragers (NVPI), de Motion Picture Association (MPA), de Nederlandse Vereniging van Filmdistributeurs (NVI), de leden van de International Federation of the Phonographic Industry (IFPI), en

<sup>1</sup> Zie bijv. Hof Amsterdam 3 juli 2008, IER 2008/67, p. 274 (*Leaseweb/BREIN*); V.z. Rb. Amsterdam 24 jan. 2008, IEPT 20080124 (*Shareconnector*); Rb. Den Haag, 24 oktober 2012, IEPT 20121024 (*BREIN/XS Networks*); Rb. Haarlem 11 feb. 2011, IEPT 20110209 (*BREIN/FTD*); V.z. Rb. Amsterdam, 22 oktober 2009, IEPT 20091022 (*The Pirate Bay/BREIN*); Rb Utrecht, 26 augustus 2009, IEPT 20090826 (*BREIN/Mininova*).

<sup>2</sup> Zie bijvoorbeeld de rechtspraak genoemd in de vorige voetnoot en op <http://anti-piracy.nl/>

het Nederlands Uitgeversverbond (NUV). Onder meer deze oprichters zijn, tezamen met hun leden, aangesloten bij BREIN. Een lijst van aangeslotenen is te vinden op <http://anti-piracy.nl/aangeslotenen.php> en wordt overgelegd als **productie 1A**. BREIN's aangesloten en hun leden zijn onder meer rechthebbenden op het leeuwendeel van de op de Nederlandse markt verkrijgbare filmwerken, muziekwerken, games en e-books.

8. De statuten van BREIN (**productie 1B**) 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.”*
9. 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.”*
10. 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 leden, tevens auteursrechthebbenden. (hierna tevens: “Belanghebbenden”). BREIN maakt regelmatig gebruik van dit recht onder meer in ex parte procedures als de onderhavige.<sup>3</sup>

## II.2 Gerekwestreerde

11. Gerekwestreerde maakt onderdeel uit van het ‘2Lions-Team’. Het ‘2Lions-Team’ is de grootste releasegroep voor Nederlandstalige (althans, Nederlands ondertitelde) entertainmentcontent en bestaat uit een groep personen die onder de gemeenschappelijke naam ‘2Lions-Team’ beschermde entertainmentcontent via *torrents* ter beschikking stelt voor het Nederlandstalige publiek.
12. De leden van het ‘2Lions-Team’ communiceren met elkaar en met gebruikers via de reviews die zij plaatsen op de website 2lions-team.cc. Dit is een forum waarop de leden reviews plaatsen van o.a. films en series die door het ‘2Lions-Team’ via BitTorrent websites (zoals ExtraTorrent en ThePirateBay) beschikbaar worden gesteld. In een poging om te voorkomen dat het forum door rechthebbenden offline kan worden gehaald, worden op het forum geen rechtstreekse links aangeboden naar inbreukmakende *torrents*. In plaats daarvan plaatsen de leden van het ‘2Lions-Team’ reviews op het forum, met een titel die

---

<sup>3</sup> Zie bijvoorbeeld de volgende gepubliceerde ex parte beschikkingen, waarbij BREIN verzoekster was:

<http://www.ic-forum.nl/?//Ex+parte%3A+Uploaden+naar+en+KickAssTorrents+en+seeden+is+auteursrechtinbreuk////34593/>;  
<http://www.ic-forum.nl/index.php?//Bevel+tot+staking+grootschalige+inbreuk+op+KickAssTorrents////34336/>;  
<http://www.ic-forum.nl/index.php?//Ex+parte+tegen+handel+in+illegale+dvd%26%23039%3Bs+op+Facebook+Groups////33268/>;  
<http://www.ic-forum.nl/?//Ter+download+ter+beschikking+stellen+van+e-books+is+een+openbaarmaking////32049/>;  
<http://www.ic-forum.nl/index.php?//Uploaden+torrents+inbreukmakend////32958/>;  
<http://www.ic-forum.nl/index.php?//Wederom+op+grote+schaal+gekopieerde+studieboeken+verkoppen////32344/>;  
<http://www.ic-forum.nl/index.php?//Ex+parte+tegen+illegaal+gekopieerde+dvd%26%23039%3Bs+op+Marktplaats.nl////33516/>;  
<http://www.ic-forum.nl/index.php?//Mer+een+klik+ongeautoriseerde+e-books+en+muziekwerken+downloaden////34037/>;  
<http://www.ic-forum.nl/index.php?//Ex+parte+tegen+torrentuploaders+Dutch+Release+Team////34054/>; en  
<http://www.ic-forum.nl/index.php?//Ex+parte+verbod+tegen+torrent-uploader+KickAssTorrents////33876/>.

het mogelijk maakt de *torrents* op BitTorrent websites te vinden. Gebruikers kunnen de titel van een review dan kopiëren naar een zoekmachine als Google; het resultaat van de zoekopdracht levert vervolgens een lijst op met links naar de *torrents* (zie voor een voorbeeld **productie 2**).

13. De *torrents* van het '2Lions-Team' worden met name in grote getalen geüpload naar de populaire BitTorrent websites ThePirateBay en ExtraTorrent. Bij iedere torrent is onder meer de titel opgenomen van het aangeboden werk, met daarbij een afbeelding van de filmposter of DVD-omslag. Daarnaast wordt bij iedere torrent de naam (veelal een internet alias) vermeld van degene die de torrent op de website heeft geplaatst.
14. De herkomst van dergelijke *torrents* aldaar is te zien aan de bestandsnaam, waarin de naam '2Lions-Team' of de afkorting '2LT' voorkomt wanneer het gaat om een *torrent* die door een lid van dat team ter beschikking is gesteld. De titel van een *torrent* bevat daarnaast het internetalias van het lid van het team dat de *torrent* gemaakt en geüpload heeft. Een en ander blijkt tevens uit **productie 3, 4, 5 en 6**.
15. BREIN is tijdens haar onderzoek naar uploaders van auteursrechtelijk beschermde werken op BitTorrent websites, waaronder ThePirateBay en ExtraTorrent, de uploader met het alias ██████████ op het spoor gekomen als een Nederlandse uploader van inbreukmakende content. Gerekwestreerde heeft een zeer groot aantal op Nederland gerichte films en TV-series, tevens Nederlandse films zoals Foute Vrienden de film (2015), Boy 7 (2015), Gooische Vrouwen 2, en TV-series zoals Dokter Tinus geüpload. Voor een volledig overzicht van de door Gerekwestreerde geüploadde inbreukmakende content, zie **productie 7**.
16. Een nader onderzoek van BREIN heeft vervolgens uitgemaakt dat Gerekwestreerde, van wie de echte naam ██████████ luidt, bij het uploaden van *torrents* het alias ██████████ gebruikt. De resultaten van het onderzoek naar de identiteit van de Gerekwestreerde worden overlegd als **productie 8**. Bij dit verzoekschrift is een uittreksel van de Basisregistratie Persoonsgegevens van de Gemeente ██████████ met betrekking tot Gerekwestreerde gevoegd als **productie 8E**.





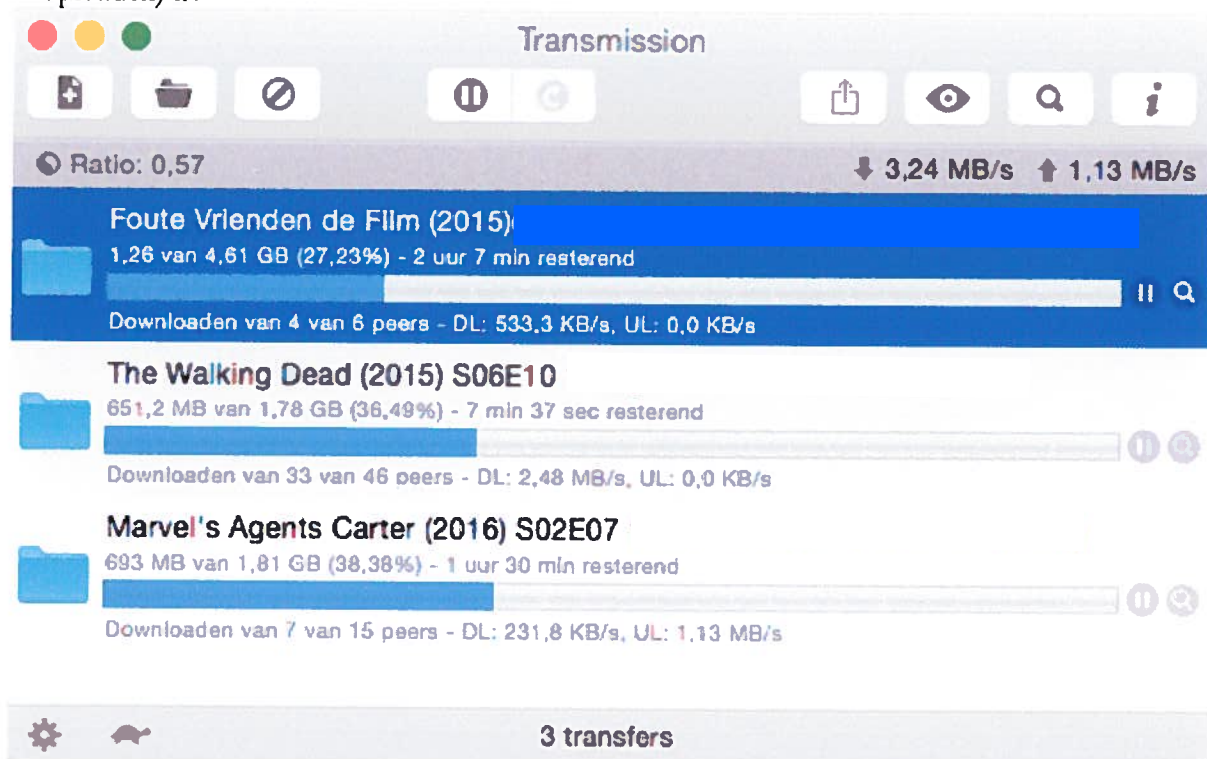
### III. JURIDISCHE GRONDSLAGEN VERZOEKEN

#### III.1 Toelichting BitTorrent protocol

17. Gerekwestreerde is verantwoordelijk voor het actief en op grote schaal uploaden van auteursrechtelijk beschermde werken op (onder andere) de websites ExtraTorrent (te vinden op de URL <http://extratorrent.cc/>) en ThePirateBay (te vinden op de URL <https://thepiratebay.se/>) middels *BitTorrent* bestanden. “BitTorrent” is de naam van een methode (protocol) waarmee gebruikers via internet snel en efficiënt bestanden kunnen uitwisselen. Dit uitwisselen gebeurt door middel van zogenaamde *torrent* bestanden, die op BitTorrent websites worden aangeboden. Een *torrent* bestand bevat zelf niet het daadwerkelijke bestand dat de gebruikers willen uitwisselen, maar is in wezen een *link* naar het bestand. Door het aanklikken van deze link, de *torrent*, wordt het daaraan gekoppelde bestand gedownload naar de computer van de gebruiker.
18. De *torrent* wordt gemaakt door de gebruiker die een bestand heeft dat hij wil delen met andere gebruikers. Het maken van een *torrent* is zeer eenvoudig en gebeurt met software die gratis via internet gedownload kan worden. Zodra de *torrent* gemaakt is, kan de gebruiker deze beschikbaar stellen via een BitTorrent website (zoals ThePirateBay of ExtraTorrent), door de *torrent* naar de website te uploaden. Gebruikers die bestanden via *torrents* beschikbaar stellen voor andere gebruikers worden *seeders* genoemd.
19. Vervolgens kunnen bezoekers van de BitTorrent website de gewenste *torrent* aanklikken om het download proces te starten. Om aan de hand van een *torrent* een bestand te downloaden heeft de gebruiker (gratis te downloaden) *BitTorrent software* nodig, een zogenaamde “*client*”. Door het aanklikken van de *torrent* opent deze zich in de *torrent software* en begint automatisch het proces van het downloaden van het daaraan gekoppelde bestand

dat op de computer van de *seeder(s)* staat. Gebruikers die bestanden via *torrents* downloaden worden *leechers* genoemd.

20. Een belangrijk kenmerk van het BitTorrent protocol is dat iedere gebruiker die bezig is met het downloaden van een bestand, de reeds gedownloade delen van het bestand direct (en automatisch) weer beschikbaar stelt voor andere gebruikers. Met andere woorden: alles wat een gebruiker downloadt, wordt door de gebruiker direct ook weer geüpload. Iedere *leecher* (downloader) wordt daarmee direct ook een uploader. Door het grote aantal *leechers* en *seeders* (ook wel *swarm* genoemd) dat daardoor ontstaat, verloopt het proces van downloaden zeer snel. Dit maakt het protocol bij uitstek geschikt voor het uitwisselen van grote bestanden, zoals films.
21. Het beëindigen van het uploaden gebeurt door in de *torrent* software op 'stop' te klikken of door de verbinding met het internet te verbreken. Dit kan direct nadat het bestand is gedownload maar over het algemeen wordt het niet gewaardeerd wanneer gebruikers het uploaden direct beëindigen nadat zij het bestand binnen hebben (ook wel een hit and run genoemd). Het protocol werkt immers alleen snel genoeg wanneer er voldoende *seeders* zijn. Het wordt daarom sociaal geacht dat gebruikers het bestand gedurende een zekere tijd blijven uploaden (*seeden*) nadat zij het bestand zelf al binnen hebben.
22. Hieronder is een voorbeeld te zien van zien van de *torrent client* met de naam "Transmission" die drie torrents die door Gerekwestreerde zijn geplaatst, aan het downloaden (en uploaden) is.



### III.2 Uploaden *torrents* is inbreuk op auteurs- en naburige rechten

23. De Auteursrechtlijn (2011/29/EU) heeft het auteurs- en nabuurrechtelijke openbaarmakingsbegrip Europees geharmoniseerd. Het begrip 'openbaarmaken' in de zin van de Auteurswet en de WNR moet derhalve worden uitgelegd conform art. 3 lid 1 van de Auteursrechtlijn (2011/29/EU). Dit begrip omvat, in de woorden van de



Auteursrechttrichtlijn, iedere “mededeling aan het publiek” van beschermde werken. Van een dergelijke mededeling aan het publiek is sprake, wanneer een derde, zonder toestemming van de rechthebbenden, *toegang* biedt tot beschermde werken, op zodanige wijze dat de werken voor het *publiek* beschikbaar worden gesteld. Het moet daarbij gaan om een *nieuw* (‘ander’) publiek, dat wil zeggen een publiek waarop de oorspronkelijke openbaarmaking door de rechthebbende niet gericht was.<sup>4</sup>

24. Op deze basis is reeds geoordeeld dat een hotel dat een televisiesignaal doorgeeft aan in de hotelkamers aanwezige televisietoestellen een afzonderlijke (nieuwe) openbaarmaking verricht, waarvoor afzonderlijk toestemming van de rechthebbenden vereist is.<sup>5</sup>
25. In dit geval biedt Gerekwestreerde toegang tot beschermde werken via een *torrent* zonder daarvoor toestemming van de rechthebbende te hebben. Dit doet hij door van het bestand dat op zijn computer staat eerst een *torrent* te maken en deze vervolgens te *uploaden* (beschikbaar stellen) op een BitTorrent website. Gerekwestreerde biedt dus naast een link naar het bestand ook toegang tot een bestand dat hij zelf aanbiedt en uploadt. Aldus verricht hij een mededeling aan het publiek, hij biedt zonder toestemming van de rechthebbende toegang tot beschermde werken op zodanige wijze dat het werk voor het publiek beschikbaar wordt gesteld.
26. Het is vaste rechtspraak dat het uploaden naar BitTorrent websites van *torrents* die toegang bieden tot beschermde werken en het *seeden* van bestanden via BitTorrent websites, een openbaarmaking van de aldus aangeboden werken oplevert in de zin van art. 1 jo. 12 Aw, art. 2 lid 1 sub d, 6 lid 1 sub c, 7a lid 1 sub c WNR en art. 3 van de Auteursrechttrichtlijn.<sup>6</sup>
27. Voorts plaatst Gerekwestreerde bij iedere torrent of review steeds de bijbehorende filmposters of DVD-hoezen. Het openbaar maken van de afbeeldingen van filmposters en DVD-hoezen op en BitTorrent website is volgens vaste rechtspraak inbreukmakend.<sup>7</sup>
28. Gerekwestreerde heeft tot op heden circa 3300 *torrents* geüpload op de website ExtraTorrent (dit aantal loopt nog op).

<b>Account Login:</b>	
<b>Account Created:</b>	
<b>State:</b>	<b>Offline</b>
<b>Last login:</b>	<b>2016-02-29 20:43:18</b>
<b>Torrents Uploaded:</b>	<b>3312 torrents</b>
<b>Comments Posted:</b>	<b>0 comments</b>
<b>Reviews:</b>	<b>9 reviews</b>

<sup>4</sup> HvJ EU 7 december 2006, zaak C-306/05 (*Rafael Hoteles*); HvJ EU 7 maart 2013, zaak C-607/11, II:PT20130307 (*ITV/TVCatchup*); HvJ EU 4 oktober 2011, zaak C-403/08 en 429/08 (*Premier League*); HvJ EU 13 oktober 2011, zaak C-431 en C-432/09 (*Airfield*); HvJ EU 15 maart 2012, II:PT 20120315 (*PPL/Ierland*); HvJ EU 13 feb. 2014, II:PT 20140213 (*Svensson*).

<sup>5</sup> HvJ EU 7 december 2006, zaak C-306/05 (*Rafael Hoteles*); HvJ EU 15 maart 2012, II:PT 20120315 (*PPL/Ierland*).

<sup>6</sup> Zie de rechtspraak in noot 1.

<sup>7</sup> Zie bijvoorbeeld: Rb. Den Haag, 24 oktober 2012, IEPT20121024 (BREIN/XSNetworks) rov 4.5 en 4.6.

29. Door het uploaden van *torrents* naar de BitTorrent websites ExtraTorrent en ThePirateBay maakt Gerekwestreerde derhalve op grote schaal en opzettelijk inbreuk op de auteurs- en naburige rechten van de rechthebbenden die door BREIN worden vertegenwoordigd.

#### IV. OVERIGE

##### IV.1 Verweer Gerekwestreerde

30. 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 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

31. 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 inbreukmakende bestanden online blijven staan en er de kans bestaat dat Gerekwestreerde meer van deze bestanden zal uploaden. 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.
32. De websites ExtraTorrent en ThePirateBay waar Gerekwestreerde de *torrents* op plaatst betreft twee zeer populaire torrentsites. In Nederland verkreeg BREIN in 2009 en 2010 diverse gerechtelijke uitspraken<sup>8</sup> tegen ThePirateBay waarin ThePirateBay werd veroordeeld haar dienst te staken. Deze uitspraken zijn in kracht van gewijsde en de maximale dwangsommen zijn verbeurd.
33. De schade die BREIN's aangeslotenen en hun leden lijden is om verschillende redenen onherstelbaar. Allereerst wordt er omzet misgelopen voor elk individueel entertainment product dat door Gerekwestreerde ongeautoriseerd wordt verspreid. Daarnaast is onder meer van belang dat er onomkeerbare schade ontstaat doordat gebruikers die de vele honderden uploads van Gerekwestreerde kosteloos downloaden eraan gewend raken dat on demand films en tv-series gratis kunnen worden verkregen waardoor de bereidheid om in de toekomst te betalen voor online entertainmentproducten afneemt. De nieuwe business modellen zoals Netflix, HBO on demand, Pathé Thuis etc. die nu opkomen, moeten beschermd worden tegen de massale piraterij van uploaders als Gerekwestreerde.

---

<sup>8</sup> Rb. Amsterdam 16 juni 2010 ECLI:NL:RBAMS:2010:BN1626; en Rb Amsterdam 22 oktober 2009: ECLI:NL:RBAMS:2009:BK1067

34. 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.
35. 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.
36. 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**

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

#### **IV.4 Bevoegdheid**

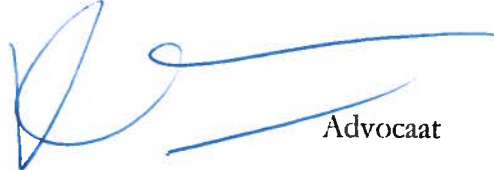
38. De woonplaats van Gerekwestreerde, [REDACTED] behoort tot het arrondissement van de rechtbank Noord-Holland. In zaken betreffende intellectuele eigendom is de Voorzieningenrechter van de rechtbank Noord-Holland, zittingsplaats Haarlem, derhalve op grond van artikel 99 Rv in combinatie met het Zaaksverdelingsreglement rechtbank Noord-Holland 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 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, 2 maart 2016,



Advocaat

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.

Haarlem, ...3... maart 2016

Voorzieningenrechter

mr. D.P. Ruitinga.

griffier,  
@ronnings



VOOR GROSSE AFGEGEVEN  
de griffier

@ronnings