

beschikking

RECHTBANK ZEELAND-WEST-BRABANT

Handelsrecht

Breda

zaaknummer / rekestnummer: C/02/310160 / KG RK 16-40

Beschikking van de voorzieningenrechter van 14 januari 2016

in de zaak van

de stichting

STICHTING BREIN,
gevestigd te Amsterdam,
verzoekster,

advocaat mr. B.R.J. van Ramshorst te Hoofddorp, gemeente Haarlemmermeer,

en

tevens handelend onder de naam R [REDACTED]
wonende te [REDACTED]
gerekwestreerde.

1. Het verzoekschrift

Het aangehechte verzoekschrift strekt tot het, ex parte, geven, bij wege van onmiddellijke voorziening bij voorraad, van een bevel op grond van artikel 1019^e Rv aan gerekwestreerde tot het staken en gestaakt houden van een (dreigende) inbreuk op de auteursrechten die toekomen aan auteursrechthebbenden van wie verzoekster de belangen behartigt.

2. De beoordeling

2.1. Op grond van artikel 1019e Rv kan een IE-rechthebbende bij verzoekschrift een verbod vorderen van dreigende inbreukmakende gedragingen. De voorzieningenrechter kan dit verzoek honoreren zonder de vermeende inbreukmaker op te roepen, mits uitstel zou leiden tot onherstelbare schade voor de IE-rechthebbende. De gerekwestreerde kan in een opheffings kort geding herziening vorderen (art. 1019e lid 3 Rv).

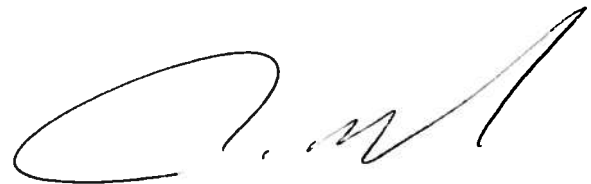
2.2. De voorzieningenrechter is van oordeel dat in de onderhavige zaak, zoals beschreven in onderdeel IV.2 van het verzoekschrift, sprake is van zodanig spoedeisend belang dat uitstel onherstelbare schade voor verzoekster zou veroorzaken. Het verzochte bevel zal worden toegewezen, evenals de op te leggen dwangsom.

3. De beslissing

De voorzieningenrechter

- 3.1. beveelt gerekwestreerde om binnen 24 uur na betekening van deze beschikking, te staken en gestaakt te houden het in het verzoekschrift omschreven (faciliteren van) handelen in strijd met de Auteurswet;
- 3.2. bepaalt dat gerekwestreerde een onmiddellijk opeisbare dwangsom van € 2.000,00 verbeurt voor iedere dag of gedeelte van een dag dat gerekwestreerde geheel of gedeeltelijk in strijd handelt met het onder 3.1 gegeven bevel, met dien verstande dat tot een bedrag van maximaal € 50.000,00 aan dwangsommen kan worden verbeurt;
- 3.3. bepaalt de termijn waarbinnen de eis in hoofdzaak moet zijn ingesteld als bedoeld in artikel 1019i Rv op zes maanden na de datum van deze beschikking;
- 3.4. verklaart deze beschikking uitvoerbaar bij voorraad.

Deze beschikking is gegeven door mr. R.M.M. van den Heuvel op 14 januari 2016.

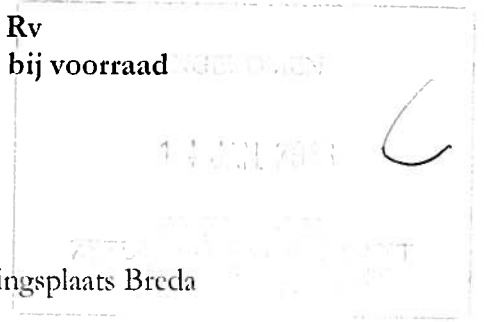


"VOOR GROSSE"
De griffier van de rechtbank Zeeland-West-Brabant



type:
coll:

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 Zeeland-West-Brabant, zittingsplaats Breda

3101601/KGRK 16-40

Verzoekster:

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

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

Gerekwestreerde is:

De heer [REDACTED] tevens handelend onder de naam "R [REDACTED] geboren op [REDACTED], wonende te [REDACTED] (hierna "**Gerekwestreerde**");

Deze zaak wordt behandeld door:

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

Tel: 023 – 799 78 70

Fax: 023 – 799 77 20

E-mail: bastiaan.van.ramshorst@anti-piracy.nl



Inhoudsopgave

I. INLEIDING	3
I.1 KERN VAN DE ZAAK	3
II. FEITEN.....	4
II.1 BREIN	4
II.2 GEREKWESTREERDE.....	5
III. JURIDISCHE GRONDSLAGEN VERZOEKEN.....	6
III.1 TOELICHTING BITTORRENT PROTOCOL.....	6
III.2 UPLOADEN TORRENTS IS INBREUK OP AUTEURS- EN NABURIGE RECHTEN.....	7
IV. OVERIGE.....	8
IV.1 VERWEER GEREKWESTREERDE.....	8
IV.2 SPOEDEISEND BELANG EN ONHERSTELBARE SCHADE	8
IV.3 BEWIJS.....	9
IV.4 BEVOEGDHEID.....	9
V. WESHALVE.....	10



I. INLEIDING

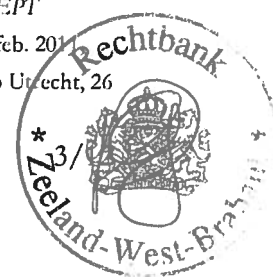
I.1 Kern van de zaak

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 muziekvideo's en 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 in Nederland meest populaire *BitTorrent* website www.kickasstorrents.to (hierna: "KickAssTorrents").
2. BREIN heeft geconstateerd dat Gerekwestreerde op deze *torrents* uploadt op de website "KickAssTorrents" onder het alias "R[REDACTED]" om zo zijn ware identiteit verborgen te houden. Tot op heden (dit aantal loopt nog op) heeft Gerekwestreerde circa 105 *torrents* geüpload met voor meer dan de helft *torrents* die linken naar muziekvideo's van populaire (pop)muziek. De andere *torrents* die door Gerekwestreerde zijn geüpload bestaan uit enkele films en een complete serie van CSI Miami (seizoen 1 t/m 10).
3. Het gaat onder andere om zeer recent uitgebrachte populaire muziekvideo's zoals de nieuwste hits van Adele, Avicii, Robin Schultz, Meghan Trainor, Hozier en Charlie Puth. De aangeboden muziekwerken 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 honderden inbreukmakende werken. Zie tevens afbeelding hieronder en **Productie 3**.

The screenshot shows a BitTorrent interface for the file "Adele - Hello - 720p.mp4". At the top, there is a search bar with the text "Search query" and a magnifying glass icon. Below the search bar, the file name "Adele - Hello - 720p.mp4" is displayed in a large font. Underneath the file name, there are statistics: "↑ seeders: 26", "↓ leechers: 8", and "updated: 3 hours ago". There are also icons for RSS, a heart, and a folder. Below these are two buttons: "DOWNLOAD TORRENT" and "STREAM TORRENT". To the right of these buttons are two thumbs-up and thumbs-down icons, each with a "0" below it, and a "report" button. Below the buttons, there is a link "Download faster [CLICK HERE](#)". A note says "To download or stream this torrent, you need a BitTorrent client: [Get BitLord](#)". Below that, it says "Added a day ago by [REDACTED] in [Movies](#) > [Music videos](#)" and "Downloaded 72 times". At the bottom, there are three tabs: "MAIN", "TECHNICAL", and "COMMENTS". Below the tabs, there is a section for the file: "Adele - Hello - 720p.mp4 (Size: 69.48 MB)" and "Adele - Hello - (izydownload.com) 720p.mp4" with "69.48 MB" on the right.

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.¹ De belangen van het overgrote merendeel van deze rechthebbenden worden vertegenwoordigd door BREIN. BREIN heeft een spoedeisend

¹ Zie bijv. Hof Amsterdam 3 juli 2008, *IER* 2008/67, p. 274 (*Leasen eb/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*).



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. 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 veelvoudig met succes opgetreden tegen het ongeautoriseerd aanbieden van entertainmentcontent op het internet, waaronder het aanbieden van deze content via "BitTorrent" websites.²
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 degen 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.³

² Zie de rechtspraak genoemd in de vorige voetnoot.

³ 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+Kick-AssTorrents////34336/>



II.2 Gerekwestreerde

10. BREIN is tijdens haar onderzoek naar uploaders van auteursrechtelijk beschermde werken op BitTorrent websites, waaronder KickAssTorrents, de uploader met het alias "R[REDACTED]" op het spoor gekomen als een Nederlandse uploader van inbreukmakende content. Gerekwestreerde heeft een groot aantal op Nederland gerichte muziekwerken zoals tientallen individuele muziekvideo's, tevens de muziekvideo's van de Nederlandse Top 40-lijsten in de jaren 1965 tot 2004 geüpload en tevens filmwerken van Rocky (deel 1-5) en de complete boxset van de tv-serie CSI Miami (het complete seizoen 1 tot en met 10). Voor een volledig overzicht van de door Gerekwestreerde geüploadde inbreukmakende content, zie **productie 3**. Daarnaast volgt uit zijn profiel ook dat men verzoeken voor bepaalde werken kan indienen, die Gerekwestreerde dan inwilligt (zie onderstaand). Een nader onderzoek van BREIN heeft vervolgens uitgemaakt dat Gerekwestreerde, van wie de echte naam [REDACTED] luidt, bij het uploaden van *torrents* het alias "R[REDACTED]" gebruikt. De resultaten van het onderzoek naar de identiteit van de Gerekwestreerde worden overlegd als **productie 2**. Bij dit verzoekschrift is een uittreksel van de Basisregistratie Persoonsgegevens van de Gemeente [REDACTED] met betrekking tot Gerekwestreerde gevoegd als **productie 2F**.



[REDACTED] • 8 months ago

0  

Bedankt voor de seizoenen van CSI Miami! Mogen we nog uitkijken naar de resterende delen van seizoen 4 ?



[REDACTED] • 8 months ago

1  

Welke mis je nog , van CSI ??



[REDACTED] • 8 months ago

0  

Idd, dvd 2, 3 & 5 zoals je ge-upload hebt. Waarvoor dank !



[REDACTED] • 8 months ago

0  

ok bedankt

<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+e-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+ongeautoriseerde+e-books+en+muziekwerken+downloaden/////34037/>
<http://www.ie-forum.nl/index.php?//Ex+parte+tegen+torrentuploaders+Dutch+Release+Team/////34054/>
<http://www.ie-forum.nl/index.php?//Ex+parte+verbod+tegen+torrent-uploader+KickAssTorrents/////33876/>

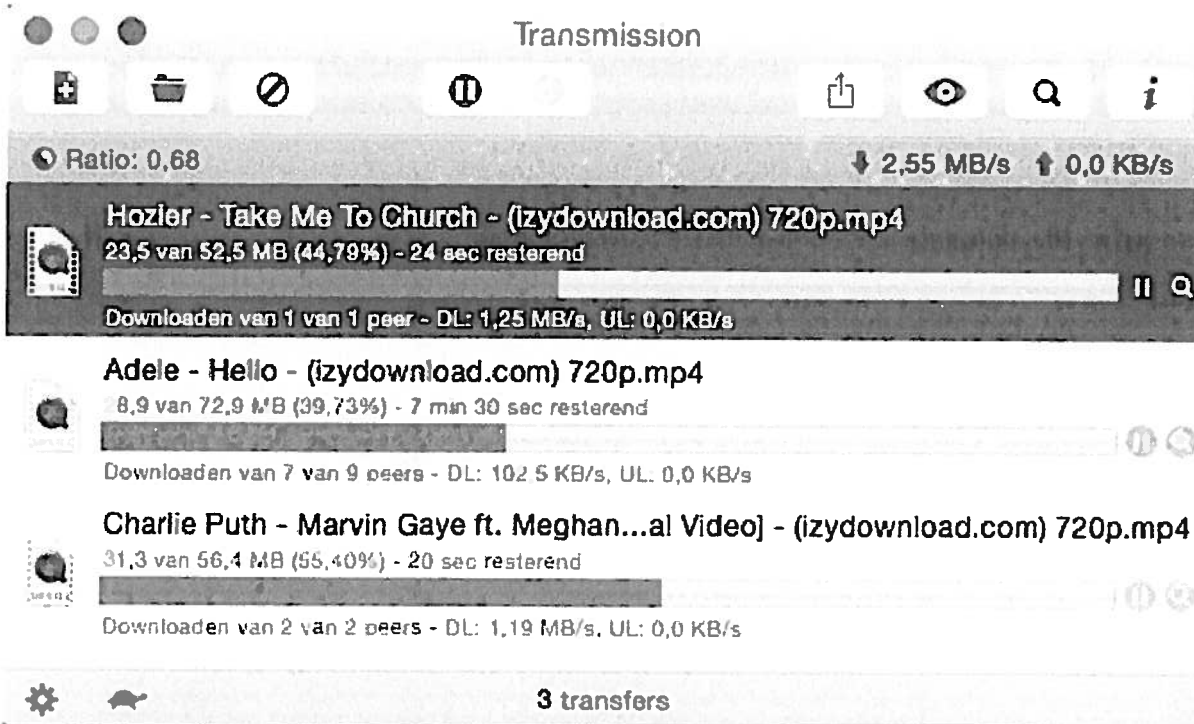


III. JURIDISCHE GRONDSLAGEN VERZOEKEN

III.1 Toelichting BitTorrent protocol

11. Gerekwestreerde is verantwoordelijk voor het actief en op grote schaal uploaden van auteursrechtelijk beschermde werken op (onder andere) de website KickAssTorrents (te vinden op o.a. de URL's *www.kickasstorrents.to*, *www.kickass.to* en *www.kat.cr*) 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.
12. 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 KickAssTorrents), door de *torrent* naar de website te uploaden. Gebruikers die bestanden via *torrents* beschikbaar stellen voor andere gebruikers worden *seeders* genoemd.
13. 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.
14. 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.
15. 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

16. De Auteursrechtlijn (2011/29/EU) heeft het auteurs- en naburrechtelijke 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.⁴
17. 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.⁵
18. 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. 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

⁴ 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*).

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



19. 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.⁶
20. Gerekwestreerde heeft tot op heden circa 100 *torrents* geüpload op de website KickAssTorrents (dit aantal loopt nog op). De uploads varieerden van een enkele muziekvideo's per upload tot een verzameling van de muziekvideo's van hele jaargangen van de Nederlandse Top 40 en films en TV-series.
21. Door het uploaden van *torrents* naar de BitTorrent website KickAssTorrents 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

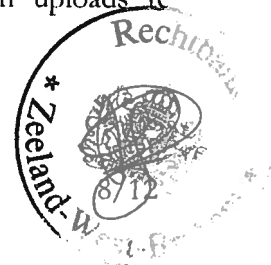
IV.1 Verweer Gerekwestreerde

22. 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

23. 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.
24. De website KickAssTorrents waar Gerekwestreerde de *torrents* op plaatst betreft de meest populaire torrentsite van Nederland. Ter illustratie: de site is de op 30 na meest bezochte site van Nederland. Daarmee is de website populairder dan bijvoorbeeld de bekende websites funda.nl; volkskrant.nl; wehkamp.nl; ebay.com; nrc.nl; ns.nl *etcetera*. Alleen hieruit blijkt al dat het podium dat Gerekwestreerde heeft uitgekozen om zijn uploads te verspreiden gigantisch populair is.

⁶ Zie de rechtspraak in noot 1.



25. 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 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 Spotify, Deezer etc. die nu opkomen, moeten beschermd worden tegen de massale piraterij van uploaders als Gerekwestreerde. Ten slotte is het de vraag of Gerekwestreerde verhaal biedt voor de door hem veroorzaakte schade. Gezien deze omstandigheden zijn BREIN's aangeslotenen (vooral) gebaat bij het zo snel mogelijk en daadwerkelijk effectief doen staken van de door Gerekwestreerde gepleegde inbreuken.
26. 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.
27. 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

28. Als bewijs van de stellingen van BREIN zijn voormelde **Producties 1 t/m 3** aan dit verzoek gehecht.

IV.4 Bevoegdheid

29. De woonplaats van Gerekwestreerde, [REDACTED] behoort tot het arrondissement van de rechtbank Zeeland-West-Brabant, zittingsplaats Breda. De Voorzieningenrechter van de rechtbank Zeeland-West-Brabant, zittingsplaats Breda, is derhalve op grond van artikel 99 Rv bevoegd kennis te nemen van het hierna geformuleerde verzoek.



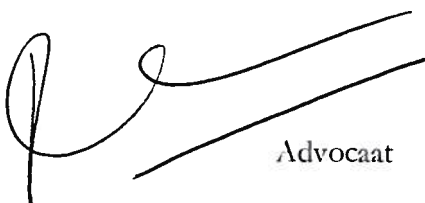
V. WESHALVE

310160 /KG RK 16-40

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, 13 januari 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.

Breda, januari 2016

Voorzieningenrechter

Zie aangehechte
beschikking
dd 14-1-2016

