

257526
17-305

IN NAAM VAN DE KONING

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

Ontvangen op de
Rechtbank Noord-Holland
locatie Haarlem, Handel,

d.d. 10 APR. 2017

Aan de Eidelachtbare Vrouwe/Heer
Voorzieningenrechter van de Rechtbank Noord-Holland, zittingsplaats Haarlem

Verzoekster:

De stichting **STICHTING BREIN**, statutair gevestigd te Amsterdam en kantoorhoudende te Hoofddorp, gemeente Haarlemmermeer, (hierna "**BREIN**"), voor deze zaak domicilie kiesende 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 gerkwestreerde een bevel uit te vaardigen tencinde 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 gerkwestreerde op te roepen.

Gerkwestreerde is:

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

Deze zaak wordt behandeld door:

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

Tel: 023 – 799 78 70

Fax: 023 – 799 77 20

E-mail: vanramshorst@stichtingbrein.nl

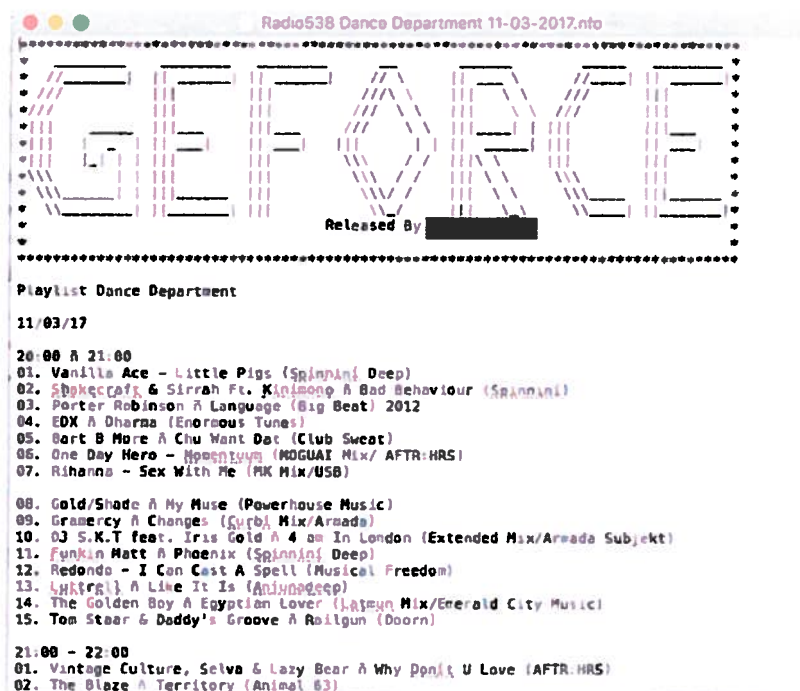
Inhoudsopgave

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

I. INLEIDING

I.1 Kern van de zaak

1. Dit verzoek is erop gericht een onmiddellijke voorziening bij voorraad te verkrijgen tegen Gerekwestreerde, die onder de door hem gebruikte alias [REDACTED] op grote schaal auteurs- en nabuurrechtelijk beschermde populaire dance- en trance-muziek verveelvoudigt en ter beschikking stelt aan het publiek door deze werken naar het Usenet te uploaden en vervolgens te 'spotten', d.w.z. toegankelijk te maken door de vindplaatsen op websites op internet te publiceren.
2. BRILIN heeft recentelijk geconstateerd dat Gerekwestreerde op grote schaal auteurs- en nabuurrechtelijk beschermde werken op Usenet uploadt ('post') en vindbaar maakt door middel van het 'spotten' van zijn uploads. Gerekwestreerde plaatst op wkelijkse basis meerdere uploads met elk tientallen muziekwerken. Gerekwestreerde heeft zodoende inmiddels vele honderden uploads verricht met vele duizenden muziekwerken. Onder zijn (recente) uploads bevinden zich DJ-sets als "Tiësto's Club Life", "Above and Beyond's Group Therapy" en "Radio 538 Dance Department". Deze sets bevatten muziekwerken van populaire artiesten als Rihanna, Martin Garrix en Calvin Harris Het betreft stuk voor stuk beschermde werken in de zin van de Auteurswet en Wet op de Naburige Rechten.



3. Het ter beschikking stellen van auteurs- en nabuurrechtelijk beschermde werken door middel van het ongeautoriseerd via Usenet uploaden van deze bestanden betreft een ongeoorloofde openbaarmaking en verveelvoudiging en vormt derhalve een inbreuk op de auteurs- en naburige rechten van de rechthebbenden. Het overgrote merendeel van deze rechthebbenden wordt vertegenwoordigd door BRILIN. BRILIN heeft een spoedeisend belang om met onmiddellijke ingang een einde te maken aan deze inbreukmakende activiteiten teneinde verdere onherstelbare schade aan de belangen van de auteurs- en nabuurrechthebbende te voorkomen. BRILIN heeft er dan ook recht op en belang bij dat

Gerekwestreerde op straffe van een dwangsom wordt gelast iedere verdere inbreuk op de rechten van BREIN's aangeslotenen en hun leden te staken en gestaakt te houden.

II. FEITEN

II.1 BREIN

4. Stichting BREIN, heeft als doel de collectieve bestrijding van auteursrechtinbreuken. BREIN heeft in de afgelopen jaren veelvuldig in rechte opgetreden tegen het ongeautoriseerd aanbieden van entertainment content op het internet, met name ten behoeve van haar aangeslotenen.
5. De aangeslotenen van BREIN bestaan uit makers inclusief uitvoerende kunstenaars enerzijds en producenten, uitgevers en distributeurs anderzijds. De werkerreinen zijn muziek, film en tv, boeken, beeld en games. In het bestuur van BREIN nemen (vertegenwoordigers van) muzikanten, artiesten, beeldende kunstenaars, fotografen, tekstschrijvers, scenaristen en regisseurs, uitgevers, collectieve beheersorganisaties, omroepen, muziek- en filmproducenten zitting. De Nederlandse en internationale (leden van de) aangeslotenen van BREIN (zie **productie 1**)¹ vertegenwoordigen tezamen het leeuwendeel van de rechten die er wereldwijd op commercieel beschikbare entertainmentcontent bestaan en op de Nederlandse markt beschikbaar zijn. Spierpunten van BREIN's beleid zijn: handhaving tegen illegaal aanbod door afsluiting of blokkering van diensten en aanpak met 'boete' van uploaders; staking dienstverlening door allerhande tussenpersonen aan hun ongeautoriseerd handelende klanten en afgifte identificerende gegevens van beheerders en uploaders; voorlichtende waarschuwingen aan illegale gebruikers via hun internet providers.
6. De statuten van BREIN (**productie 2**) vermelden als doelstelling in artikel 3.1: *"het bestrijden van de onrechtmatige exploitatie van informatiedragers en informatie en het te dien einde behartigen van de belangen van de rechthebbenden op informatie en van de rechtmatige exploitanten daarvan, met name van haar aangeslotenen, in het bijzonder door het handhaven, het bevorderen en verkrijgen van een afdoende juridische bescherming van de rechten en belangen van die rechthebbenden en exploitanten, alles in de ruimste zin."*
7. Krachtens artikel 3.2 sub c en f van diezelfde statuten is BREIN in de ruimste zin van het woord bevoegd tot: *"het voeren en doen voeren van rechtsgedingen ter bescherming van de rechten en belangen van haar aangeslotenen en de leden van die aangeslotenen en ter verkrijging van vergoeding van de door dezen ten gevolge van de onrechtmatige exploitatie van informatie te lijden schade, waarbij de Stichting, zowel ter verwezenlijking en bescherming van haar doel als ten behoeve van haar aangeslotenen en de leden van die aangeslotenen op eigen naam in rechte kan optreden."*
8. BREIN is dan ook ingevolge haar statuten in samenhang met art. 3:305a BW, bevoegd om vorderingen als de onderhavige in te stellen ten behoeve van de aangeslotenen en hun leden, tevens auteursrechthebbenden. (hierna ook wel: "Belanghebbenden"). BREIN maakt regelmatig gebruik van dit recht onder meer in ex parte procedures als de onderhavige.²

¹ Voor de meest recente lijst aangeslotenen wordt verwezen naar <http://stichting.brein.nl/aangeslotenen.php>.

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

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

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

II.2 Gerekwestreerde

9. Gerekwestreerde maakt bij het ongeautoriseerde uploaden van materiaal op het Usenet en het 'spotten' van dit materiaal op 'spotwebsites' gebruik van de naam '██████████'. In die hoedanigheid vermeldt Gerekwestreerde bij zijn posts op Usenet telkens "Geforce"; in Usenet-jargon heet dit een 'tag'. Onderzoek door Stichting BREIN wees uit dat de tag "Geforce" een verwijzing is naar het in dance- en trance-muziek gespecialiseerde internetradiostation ██████████ gevestigd in ██████████. Gerekwestreerde verwijst op internet zowel met zijn pseudoniem ██████████ als met zijn eigen naam naar dit radiostation. De domeinnaam van de website van het betreffende radiostation is ██████████. Stichting BREIN heeft bij de gemeente ██████████ de verstrekking van een BRP-uittreksel met betrekking tot Gerekwestreerde verzocht, hetgeen bij dit verzoekschrift is gevoegd als **productie 3**.

II.3 De activiteiten van Gerekwestreerde

Werking van het Usenet, NZB-bestanden 'posten' en 'spotten'

10. Gerekwestreerde is actief met het op grote schaal uploaden van auteurs- en nabuurrechtelijk beschermde muziekwerken op Usenet (zie **productie 4** voor een overzicht van zijn meest recente uploads en spots).
11. Het Usenet is een online platform voor het uitwisselen van digitaal materiaal, zoals muziek, films, foto's en tekst. Gebruikers van Usenet kunnen materiaal plaatsen ('posten') door bestanden vanaf een computer naar een Usenet-server te uploaden. Deze bestanden komen zo beschikbaar voor andere Usenet-gebruikers die ze vervolgens kunnen downloaden op hun eigen computer. Het Usenet-netwerk bestaat uit een groot aantal servers die wereldwijd met elkaar in verbinding staan. Dit betekent dat materiaal dat naar één van deze servers wordt *geupload*, automatisch wordt gedeeld met de andere Usenet-servers waardoor het wereldwijd voor iedereen beschikbaar wordt gesteld (dit proces heet 'synchronisatie'). De Usenet-servers (ook wel 'nieuwsservers' genoemd) worden door Usenet-providers beheerd en om toegang te krijgen tot deze servers dient een abonnement te worden afgesloten bij een commerciële Usenet-provider.
12. Het Usenet was oorspronkelijk bedoeld als platform voor het uitwisselen van eenvoudige tekstberichten. Dit is nog steeds te zien aan de opbouw van het Usenet, die zich kenmerkt door de klassieke onderverdeling in discussiegroepen (vergelijkbaar met internetfora), die tegenwoordig doorgaans "nieuws-groepen" worden genoemd. Een nieuwsgroep richt zich in de regel op één specifiek onderwerp, zodat de gebruikers hun berichten met betrekking tot dat onderwerp kunnen plaatsen in de betreffende nieuwsgroep. De naam van de nieuwsgroep geeft aan wat het onderwerp is van de nieuwsgroep (bijvoorbeeld 'nl.muziek' voor Nederlandse muziek). Iedereen die toegang heeft tot het Usenet kan berichten plaatsen (uploaden) en downloaden. In principe kan iedere gebruiker een nieuwsgroep aanmaken.

<http://www.ie-forum.nl/index.php?/Een+parte+tegen+handel+in+illegale+dvd%26%2039%3Bs+op+Facebook+Groups////33268/>;
<http://www.ie-forum.nl/index.php?/Een+parte+tegen+illegaal+gekopieerde+dvd%26%2039%3Bs+op+Marktplaats.nl////33516/>;
<http://ie-forum.nl/index.php?/Op+Marktplaats.nl+ook+R4i+kaart+met+illegale+spellen+aanbieden////33751/>;
<http://www.ie-forum.nl/?/Een+parte+verbod+tegen+torrent+uploader+KickAssTorrents////33876/>; <http://www.ie-forum.nl/artikelen/inbreuk+door+grootschalig+uploaden+en+tegelijk+spotten+en+http://www.ie-forum.nl/artikelen/ex-parte+tegen+usenet-uploader+en+spotter>.

13. Hoewel oorspronkelijk bedoeld voor het uitwisselen van tekstberichten, wordt het Usenet tegenwoordig met name en op grote schaal gebruikt voor het ter beschikking stellen van ongeautoriseerd entertainment materiaal, dat wil zeggen werken waarop auteursrechten en naburige rechten rusten en die zonder toestemming van de rechthebbenden worden openbaar gemaakt. Een beperking van het Usenet is echter dat elk afzonderlijk bestand niet groter mag zijn dan 50Mb, wat genoeg is voor een tekstbericht. Om grote bestanden te kunnen uploaden, moeten deze daarom 'opgeknipt' worden in een grote verzameling bestandjes van 50 Mb, die 'articles' worden genoemd. Ieder article heeft een uniek nummer ('Message-ID'). Andere gebruikers dienen vervolgens alle afzonderlijke articles te downloaden en daarna weer tot één bestand samen te voegen. Het opknippen en weer samenvoegen van de bestanden gebeurt met speciale software ('Usenet-client' of 'nieuwsreader') die gratis gedownload kan worden.
14. Het op het Usenet vinden, selecteren en vervolgens afzonderlijk downloaden van alle afzonderlijke articles van een bestand zou een zeer tijdrovend proces zijn. Om dit te vergemakkelijken zijn zogenaamde NZB-bestanden ontwikkeld. Een NZB-bestand bevat alle informatie die de nieuwsreader nodig heeft om alle articles waaruit het beoogde bestand bestaat, te kunnen downloaden. Om het vinden van (ongeautoriseerde) content op het Usenet te vergemakkelijken, bestaan er gespecialiseerde zoekmachines als Binsearch.info, waarmee men op basis van bestandsnaam 'posts' op het usenet kan zoeken. Naast deze zoekmachines zijn er websites waarop de NZB-bestanden inclusief alle bijbehorende informatie (bestandsnaam, illustraties, etc.) als 'spots' worden aangeboden (hierna: 'Spotwebsites'). Een spot is een bericht op een website dat een bepaald bestand op een bepaalde plek op Usenet te vinden is. Doorgaans - en ook in dit geval, zoals in het navolgende zal blijken - zijn degenen die bestanden op het Usenet hebben gepost, ook degenen die de spots en bijbehorende NZB bestanden op (verschillende) spotwebsites hebben geplaatst. Aldus maken de uploaders hun zelf op Usenet geplaatste content eenvoudig voor derden toegankelijk.
15. In de IL-rechtspraak is het Usenet bekend door diverse procedures tegen Usenet gerelateerde dienstverleners, bijvoorbeeld de procedure van BREIN tegen Usenet provider "News-Service Europe", de procedures tegen Usenet indexeringsdienst "FTD"³, de recente procedure tegen Usenet-provider Eweka⁴ en diverse gepubliceerde ex parte beschikkingen⁵.

Gerekestreerde is uploader en 'spotter'

16. Gerekestreerde uploadt DJ-sets op het Usenet en 'spot' dezelfde content vervolgens op 'spotwebsites' zoals Nzserver.com (zie de afbeelding op de volgende pagina van een spot van Gerekestreerde op de website Nzserver.com) om de upload bekend te maken bij het publiek, opdat gebruikers de door hem geüploade content kunnen vinden en deze vervolgens van het Usenet kunnen downloaden. In de beschrijvingen bij de door Gerekestreerde gespotte uploads plaatst hij een link naar Binsearch.info, waarmee al zijn posts gevonden, ook de posts die hij (nog) niet op Nzserver.com heeft gespot.

² Zie: Rb Amsterdam 28 september 2011, IEF 10442 (BREIN/NSE), Hof Amsterdam 19 augustus 2014, IEF 14126 en Hof Amsterdam 8 maart 2016, IEF 15742; (NSE/BREIN): Hof Den Haag 15 november 2010, IEF 9218 (FTD/Eye works) en Rb. Haarlem 9 februari 2011 LJN BP3757(BREIN/FTD). Voor een verdere uitleg van het Usenet zie respectievelijk ov. 4.36 Rb. Amsterdam inzake BREIN/NSE en ov. 2.2, 2.5 en 2.6 Hof Den Haag inzake FTD/Eyeworks.

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

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

De "spot" van Gerekestreerde van een DJ set van Tiesto

<< MP3 Tiesto - Tiesto's Club Life 519 (11-03-2017)



Category **Sound**
Format **MP3**
Source **Stream**
Bitrate **320kbps**
Genre **Dance**
Type **Live**
Date **2 weeks 2 hours**
Size **348.5 MB**

Website: <http://www.binsearch.info/?max=250&g=alt.binaries.sounds.mp3.dance&a=Yenc140power-post.org+12>

Sender: [REDACTED]
IP: **GoForma**

Searchengine:

NZB

De beschrijving met de tracklist en de link naar Binsearch.info

Post Description

Club Life 519 [Musical Freedom 200th Records Special]

Part 1

- 01 Tiesto & Diplo - Cl#39;mon [MUSICAL FREEDOM]
- 02 Tiesto & Hardwell - Zero 76 [MUSICAL FREEDOM]
- 03 Bassjacks - Mush Mush [MUSICAL FREEDOM]
- 04 Sandro Silva & Quintino - Epic [MUSICAL FREEDOM]
- 05 Tiesto - Maximal Crazy [MUSICAL FREEDOM]
- 06 Wolfgang Gartner & Tiesto ft. Luciana - We Own The Night [MUSICAL FREEDOM]
- 07 Sultan + Shepard ft. Quilla - Walls [MUSICAL FREEDOM]
- 08 Ken Lo ft. Eshaneil - All It Takes [MUSICAL FREEDOM]
- 09 Tiesto & Allure - Pair Of Dice [MUSICAL FREEDOM]
- 10 Dimitri Vegas & Like Mike & GTA ft. Wolfpack - Turn It Up [MUSICAL FREEDOM]
- 11 Bazzi Begovic ft. Tab - Compromise [MUSICAL FREEDOM]
- 12 Tiesto ft. Kyler England - Take Me [MUSICAL FREEDOM]
- 13 Tiesto & Dyro - Paradise [MUSICAL FREEDOM]
- 14 John Christian - Flight 643 [MUSICAL FREEDOM]
- 15 two.loud - Big Bang [MUSICAL FREEDOM]
- 16 Oliver Heldens - Gecko [MUSICAL FREEDOM]
- 17 Alvaro - Shades [MUSICAL FREEDOM]
- 18 DVBS & NOTI - This Is Dirty [MUSICAL FREEDOM]
- 19 Rune RK - Calabria (Farbeatz Remix) [MUSICAL FREEDOM]
- 20 Tiesto & NOTI - Blow Your Mind [MUSICAL FREEDOM]

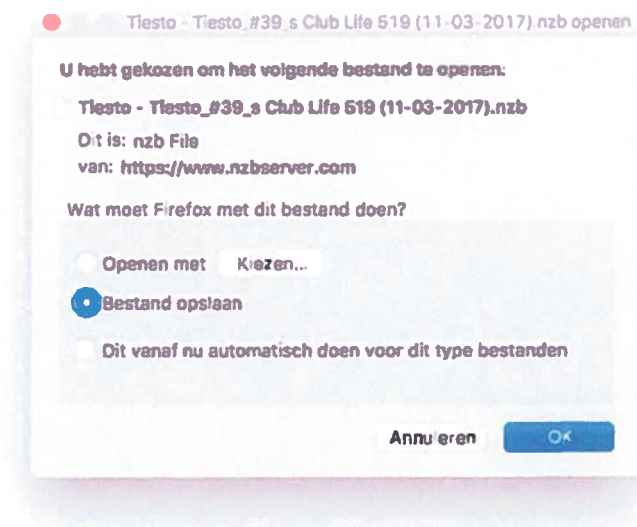
Part 2

- 21 ODESZA ft. Shy Girls - All We Need (Dzeko & Torres Remix) [MUSICAL FREEDOM]
- 22 Tiesto & KSHMR ft. VALSY - Secrets [MUSICAL FREEDOM]
- 23 Alvaro & JETPIRE - Guest List [MUSICAL FREEDOM]
- 24 Martin Garrix & Tiesto - The Only Way Is Up [MUSICAL FREEDOM]
- 25 Dzeko & Torres ft. Delaney - Air [MUSICAL FREEDOM]
- 26 Tiesto & DallasK - Show Me [MUSICAL FREEDOM]
- 27 H&W & NOTI - Spack Jarrow [MUSICAL FREEDOM]
- 28 Tiesto & The Chainsmokers - Split (Only U) [MUSICAL FREEDOM]
- 29 Dzeko & Torres ft. Dolaney Jane - L'amour Toujours (Tiesto Edit) [MUSICAL FREEDOM]
- 30 Tiesto & Don Diablo ft. Thomas Troelsen - Chemicals [MUSICAL FREEDOM]
- 31 Tampa - Strike It Up [MUSICAL FREEDOM]
- 32 Tiesto & Tony Junior - Get Down [MUSICAL FREEDOM]
- 33 CID - No! [MUSICAL FREEDOM]
- 34 Dzeko & Torres ft. Alex Joseph - Home [MUSICAL FREEDOM]
- 35 Mike Williams - Sweet & Sour [MUSICAL FREEDOM]
- 36 KSHMR ft. Sidnie Tiplon - Wildcard [MUSICAL FREEDOM]
- 37 Tiesto & DallasK - Your Love (Instrumental Mix) [MUSICAL FREEDOM]
- 38 Matt Nash - Know My Love [MUSICAL FREEDOM]
- 39 Sikkope - Old School [MUSICAL FREEDOM]
- 40 WHYLO ft. Swedish Red Elephant - Next Summer [MUSICAL FREEDOM]

Andere Posts:

<http://www.binsearch.info/?max=250&g=alt.binaries.sounds.mp3.dance&a=Yenc140power-post.org+12>

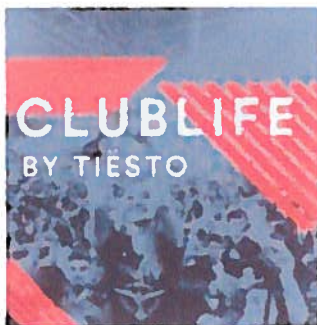
Wanneer de blauwe knop 'download NZB' wordt aangeklikt opent het onderstaande NZB-bestand, wat ervoor zorgt dat de gewenste DJ-set gedownload kan worden



17. **Productie 5** toont aan dat Gerekwestreerde alias [REDACTED] ook daadwerkelijk degene is die de *uploads* op Usenet verricht van de auteurs- en nabuurrechtelijk beschermde werken die tevens door Gerekwestreerde worden gespot op Spotwebsites. Zo blijkt uit de informatie afkomstig uit de Message-ID's van enkele bestanden die BREIN gedownload heeft dat Gerekwestreerde ook daadwerkelijk de uploader, en niet enkel de "spotter" van de bestanden is.
18. Uit **productie 6** volgt dat Gerekwestreerde de persoon is die schuil gaat achter het alias [REDACTED] waaronder hij actief is als uploader en spotter.

II.4 De door Gerekwestreerde aangeboden inbreukmakende werken

19. Gerekwestreerde heeft zich toegelegd op het voor de Usenetgemeenschap uploaden van populaire dance- en trance-muziek (voor een overzicht zie tevens **productie 4**).
20. Gerekwestreerde uploadt op wekelijkse basis meerdere sets van o.a. Radio 538 Dance Department met populaire DJ's als Tiesto. In de meeste gevallen uploadt hij de nieuwste aflevering van een DJ-set binnen enkele dagen na de uitzenddatum. Gerekwestreerde heeft sinds hij begonnen is met uploaden al ruim 400 uploads verricht, waarvan het merendeel nog werkend op het Usenet te vinden is. Onder de muziekwerken die Gerekwestreerde aldus heeft geupload bevinden zich nummers van populaire artiesten als Ed Sheeran, Drake, Rihanna, Martin Garrix en Tiesto.



21. In **productie 5** zijn ter controle een aantal van de door Gerekwestreerde geüploade werken, die door BRIJIN zijn gedownload, nader gespecificeerd. Uit deze productie volgt ook dat de door Gerekwestreerde geüploade bestanden daadwerkelijk de werken bevatten die in de posts en spots van Gerekwestreerde genoemd worden.
22. De Belanghebbenden lijden schade door het voortdurende aanbod van dit inbreukmakende materiaal door Gerekwestreerde, nu zij als gevolg hiervan inkomsten mislopen. Iedere upload van Gerekwestreerde bevat twee à drie uur muziek verdeeld over 20 – 40 tracks per DJ-set. In totaal heeft Gerekwestreerde dus reeds een enorme hoeveelheid muziekwerken zonder toestemming van de rechthebbenden op Usenet beschikbaar gesteld. Het is evident dat Belanghebbenden schade zullen blijven lijden of opnieuw lijden in de toekomst nu er een reële dreiging bestaat dat Gerekwestreerde ongeautoriseerd DJ-sets blijft aanbieden op Usenet, tenzij Gerekwestreerde gedwongen wordt deze inbreukmakende activiteiten te staken op straffe van verbod van een dwangsom.

III. RECHT

III.1 Ongeautoriseerde verveelvoudiging en openbaarmaking

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

Zie o.m. HvJ 8 september 2016, zaak C-160/15, IEF 16235 (GS Media/Sanoma Playboy & Britt Dekker) HvJ EU 7 maart 2013, zaak C-607/11, IEF 12409 (ITV/TVCatchup); HvJ EU 7 december 2006, zaak C-306/05 IEF 3022 (Rafael

Hoteles); HvJ EU 4 oktober 2011, zaak C-403/08 en 429/08 IEF 10278 (Premier League); HvJ EU 13 oktober 2011, zaak C-431 en C-432/09 IEF 9490 (Airfield); HvJ EU 15 maart 2012, C-162/10, IEF 11046 (PPL); HvJ EU, 13 februari 2014, zaak C-466/12 IEF 13540 (Svensson v Retriever).

25. In de hiervoor beschreven situatie dat Gerekwestreerde auteurs- en nabuurrechtelijk beschermde werken ter beschikking stelt door het uploaden via Usenet is evident dat Gerekwestreerde inbreuk maakt op auteursrechten en naburige rechten van de Belanghebbenden. Dit proces van uploaden op Usenet behelst tevens altijd een ongeautoriseerde verveelvoudiging van de bedoelde werken.
26. Het gaat in het onderhavige geval om grootschalige en opzettelijke auteursrechtinbreuk. Het is vaste rechtspraak dat de handelingen van het uploaden een inbreuk vormt op de auteurs- en naburige rechten van de Belanghebbenden.

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

IV. OVERIGE

IV.1 Verweer Gerekwestreerde

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

IV.2 Spoedeisend belang en onherstelbare schade

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

29. De schade die BREIN's aangeslotenen en hun leden lijden is om verschillende redenen onherstelbaar. Allereerst wordt er omzet misgelopen voor elke individuele DJ-set die door Gerekwestreerde ongeautoriseerd is verspreid. Daarnaast is onder meer van belang dat er onomkeerbare schade ontstaat doordat gebruikers die de honderden uploads van Gerekwestreerde kosteloos downloaden eraan gewend raken dat men zich muziekwerken zonder tegenprestatie kan verschaffen, waardoor de bereidheid om (in de toekomst) te betalen voor (online) muziekwerken, verkregen via de legale weg voor een normale prijs, afneemt. Daarbij moeten nieuwe business modellen zoals Spotify, Deezer, Downloadmusic.nl, en Beatport.com en Trackitdown.net - die specifiek gericht zijn op het tegen betaling aanbieden van dance- en trance-muziek - worden beschermd tegen de massale piraterij van uploaders als Gerekwestreerde. Ten slotte is het de vraag of Gerekwestreerde verhaal biedt voor de door hem veroorzaakte schade. Gezien deze omstandigheden zijn BREIN's aangeslotenen (vooral) gebaat bij het zo snel mogelijk en daadwerkelijk effectief doen staken van de door Gerekwestreerde gepleegde inbreuken.
30. De handhavingsmogelijkheden die de Handhavingsrichtlijn 2004/48/EG zoals deze is geïmplementeerd in Boek 3 Titel 15 van het Wetboek van Burgerlijke Rechtsvordering biedt, waaronder het ex parte bevel om aan een inbreuk op intellectuele eigendomsrechten een einde te maken, zijn bij uitstek bedoeld voor situaties als de onderhavige om zodoende opzettelijke piraterij effectief te kunnen bestrijden.
31. BREIN is Gerekwestreerde recent op het Usenet op het spoor gekomen, waarna BREIN verder onderzoek heeft ingesteld. Dit onderzoek heeft de afgelopen drie weken plaatsgevonden en hieruit is de grootschalige omvang van de inbreuken en de identiteit van Gerekwestreerde aan het licht gekomen. Hoewel Gerekwestreerde kennelijk al geruime tijd inbreuken pleegt, brengt het feit dat hij wekelijks opnieuw inbreuken pleegt en het feit dat BREIN pas sinds heel recent op de hoogte is van de identiteit van Gerekwestreerde en de omvang van zijn handelen met zich mee dat een ex parte bevel gerechtvaardigd is.
32. De aard, ernst en het herhaalde karakter van de door Gerekwestreerde gepleegde inbreuken rechtvaardigen dat dit verlov terstond wordt gegeven zonder dat Gerekwestreerde wordt gehoord.

IV.3 Bewijs

33. Als bewijs van de stellingen van BREIN zijn voormelde **Producties 1 t/m 6** aan dit verzoek gehecht.

IV.4 Bevoegdheid

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

V. WESHALVE

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

- A Gerekwestreerde te bevelen binnen 24 uur na betekening van de in deze te wijzen beschikking te staken en gestaakt te houden het in het lichaam van dit verzoek omschreven inbreukmakend handelen, waaronder in ieder geval begrepen ieder ongeautoriseerd verveelvoudigen en openbaar maken van werken waarvan de auteursrechten en naburige rechten berusten bij de bij BREIN aangesloten partijen en hun leden.
- B Gerekwestreerde te veroordelen tot betaling van een dwangsom van EUR 2.000,- (zegge: tweeduizend Euro) voor iedere dag (een gedeelte van een dag daaronder begrepen) dat Gerekwestreerde in strijd handelt met het onder sub A geformuleerde bevel, met een maximum van EUR 50.000,- (zegge: vijftigduizend Euro);
- C de termijn waarbinnen verzoekster de eis in de hoofdzaak dient in te stellen tegen Gerekwestreerde als bedoeld in artikel 1019i Rv. te bepalen op 6 (zes) maanden na het in deze zaak te wijzen bevel;
- D De hierbij verzochte beschikking zonder zekerheidsstelling uitvoerbaar bij voorraad te verklaren;

Hoofddorp, 7 april 2017,

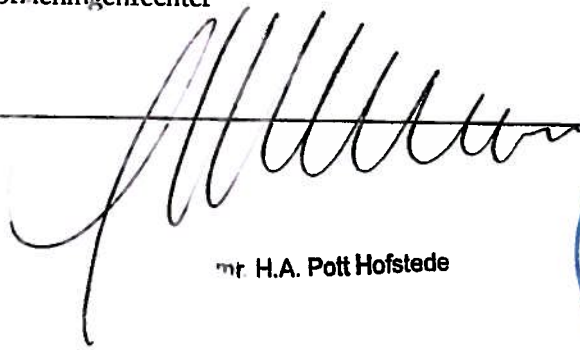

Advocaat

Toegestaan als verzocht, met dien verstande dat:

- de onder B bedoelde dwangsom wordt gesteld op EUR2000,- (zegge: **twee duizend**.....) 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: **vijftig duizend**.....),
- de termijn als bedoeld in art. 1019i Rv wordt bepaald op **6**... (zegge: **zes**.) maanden na betekening van deze beschikking.

Haarlem, ..10...april 2017

Voorzieningenrechter



Mr. H.A. Pott Hofstede



VOOR GROSSE AFGEGEVEN
de griffier



Verstaat dat verzoeker dit bevel, als mede de bij het verzoekschrift behorende producties, op zo kort mogelijke termijn, doch uiterlijk 12 april 2017 zal (doen) betekenen;

Bepaalt dat voor het geval gerekwestreerde in kort geding herziening van dit gebod wil vorderen, daartoe tijd is gereserveerd op 20 April te 15.30 uur en bepaalt voorts dat gerekwestreerde, indien zij van de gereserveerde dag en uur gebruik wil maken, de dagvaarding uiterlijk op 12 april 2017 zal doen betekenen en de griffie van de rechtbank Noord-Holland, bureau kort geding, daar uiterlijk op 13 april van in kennis zal stellen.