

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

IN NAAM DES KONINGS

RECHTBANK LIMBURG Team Civiel, Kort Geding
Ontv. 16 JAN. 2015 201199 / KG RLC
Rep.nr.: De Griffier, # 15-29

Aan de Edelachtbare Vrouwe/Heer
Voorzieningenrechter van de Rechtbank Limburg, zittingsplaats Maastricht

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 gerkwestreerde 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 gerkwestreerde op te roepen.

Gerkwestreerde is:

, wonende te Geleen op de straat

Deze zaak wordt behandeld door:

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

Tel: 023-7997870

Fax: 023-7997720

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

Inhoudsopgave

I. INLEIDING	2
I.1 KERN VAN DE ZAAK	2
II. FEITEN	3
II.1 BREIN	3
II.2 GEREKWESTREERDE	3
II.3 DE DIENST VAN GEREKWESTREERDE	3
II.4 DE DOOR GEREKWESTREERDE AANGEBODEN INBREUKMAKENDE WERKEN	5
III. RECHT	7
III.1 ONGEAUTORISEERDE VERVEELVOUNDIGING EN OPENBAARMAKING	7
IV. OVERIGE	7
IV.1 VERWEER GEREKWESTREERDE	7
IV.2 ONHERSTELBARE SCHADE EN SPOEDEISEND BELANG	7
IV.3 BEWIJS	8
IV.4 BEVOEGDHEID	8
V. WESHALVE	8

I. INLEIDING

I.1 Kern van de zaak

1. Dit verzoek is erop gericht een onmiddellijke voorziening bij voorraad te verkrijgen tegen Gerekwestreerde, die via Marktplaats.nl* (hierna: Marktplaats) een handel drijft in illegaal gekopieerde DVD's. Gerekwestreerde biedt tegen betaling vele honderden filmtitels aan. Gerekwestreerde adverteert op Marktplaats en verstrekt lijsten met filmtitels die op bestelling door haar voor 2,50 Euro per stuk op DVD's gekopieerd en verspreid worden.
2. Het gaat om zowel Nederlandse als anderstalige films. De collectie omvat naast films voor volwassenen in alle genres ook kinderfilms. Behalve filmklassiekers worden de meest recente titels door Gerekwestreerde aangeboden; enkele voorbeelden van aangeboden films zijn: 'Alles Is Familie', 'Anna Karenina', 'Hoe duur was de suiker?', 'Toen was geluk heel gewoon', 'De verbouwing', 'X-Men: Days of Future Past' en 'Zwartboek'. De aangeboden films zijn stuk voor stuk beschermd op grond van de Auteurswet en de Wet naburige rechten (omwille van de leesbaarheid zal hierna alleen verwezen worden naar de Auteurswet) en Gerekwestreerde heeft geen toestemming om deze werken te verveelvoudigen en te verspreiden.
3. BREIN, belangenbehartiger van auteursrechthebbenden, heeft daarom een spoedeisend belang met onmiddellijke ingang een einde te maken aan deze inbreukmakende activiteiten teneinde verdere onherstelbare schade aan de belangen van de auteursrechthebbenden te voorkomen.

II. FEITEN

II.1 BREIN

4. BREIN bestrijdt intellectuele eigendomsfraude en treedt al jaren actief in en buiten rechte op tegen het ongeautoriseerd aanbieden van entertainment content op het internet maar ook bijvoorbeeld tegen handelaren in gepirateerde DVD's, CD's, etcetera. BREIN is opgericht door de stichting Stemra, de Nederlandse Vereniging van Producenten en Importeurs van Beeld- en Geluidsdragers (NVPI), de Motion Picture Association (MPA), de Nederlandse Vereniging van Filmdistributeurs (NVF) en het Nederlands Uitgeversverbond (NUV). Deze oprichters zijn, tezamen met hun leden en andere rechthebbenden aangesloten bij BREIN. Een lijst met de bij BREIN aangesloten wordt aan dit verzoekschrift gehecht als **productie 1**. BREIN's aangesloten en hun leden zijn onder meer rechthebbenden op het leeuwendeel van de op de Nederlandse markt verkrijgbare filmwerken, muziek-albums, games en boeken.
5. De statuten van BREIN (**productie 2**) vermelden als doelstelling in artikel 3.1: "het bestrijden van de onrechtmatige exploitatie van informatiedragers en informatie en het te dien einde behartigen van de belangen van de rechthebbenden op informatie en van de rechtmatige exploitanten daarvan, met name van haar aangesloten, in het bijzonder door het handhaven, het bevorderen en verkrijgen van een afdoende juridische bescherming van de rechten en belangen van die rechthebbenden en exploitanten, alles in de ruimste zin."
6. Krachtens artikel 3.2 sub c en f van diezelfde statuten is BREIN in de ruimste zin van het woord bevoegd tot: *"het voeren en doen voeren van rechtsgedingen ter bescherming van de rechten en belangen van haar aangesloten en de leden van die aangesloten en ter verkrijging van vergoeding van de door dezen ten gevolge van de onrechtmatige exploitatie van informatie te lijden schade, waarbij de Stichting, zowel ter verwezenlijking en bescherming van haar doel als ten behoeve van haar aangesloten en de leden van die aangesloten op eigen naam in rechte kan optreden."*
7. BREIN is dan ook ingevolge haar statuten in samenhang met art. 3:305a BW, bevoegd om vorderingen als de onderhavige in te stellen ten behoeve van de aangesloten en hun leden, tevens auteursrechthebbenden. (hierna ook wel: "Belanghebbenden"). BREIN maakt regelmatig gebruik van dit recht, onder meer in ex parte procedures als de onderhavige.¹

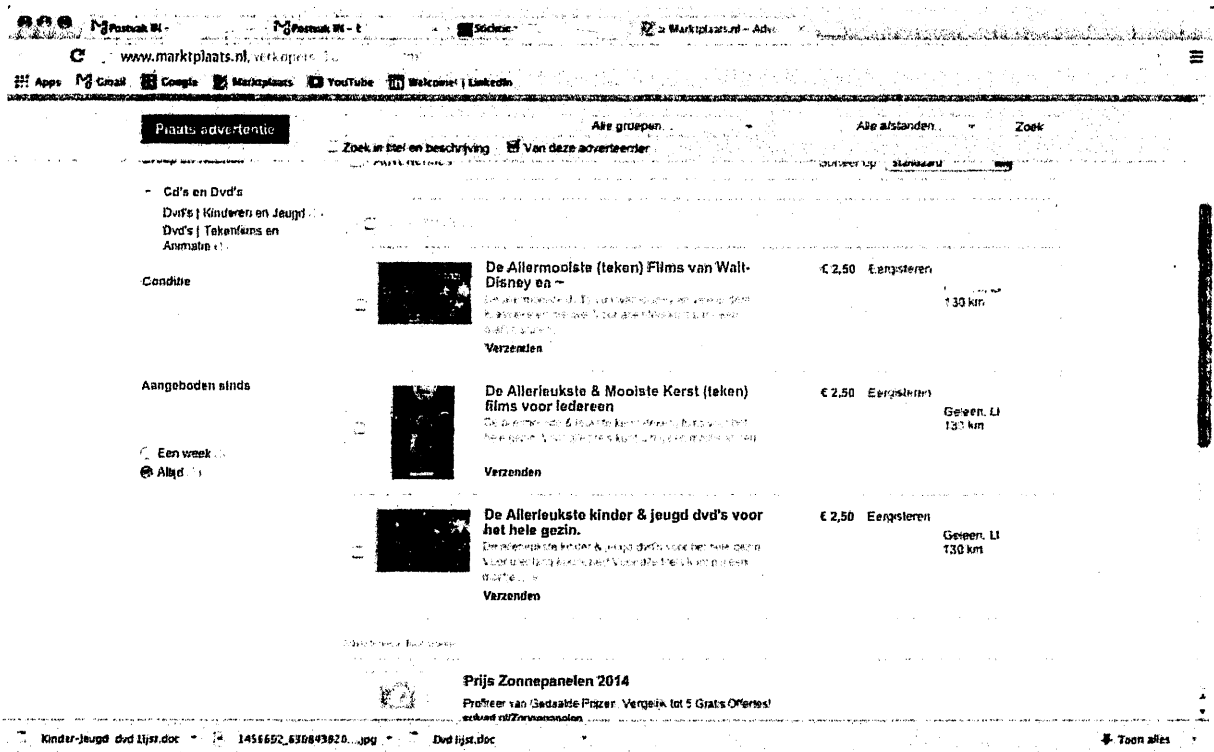
II.2 Gerekwestreerde

8. Met betrekking tot Gerekwestreerde is bij dit verzoekschrift een uittreksel van de Basisregistratie Personen gevoegd als **productie 3**. Gerekwestreerde adverteert op Marktplaats onder de namen " " en " {

II.3 De dienst van Gerekwestreerde

9. Na een tip stuitte BREIN zeer recent op de advertenties van Gerekwestreerde op Marktplaats. Op Marktplaats biedt Gerekwestreerde tegen betaling films aan, die zij op

¹ Zie bijvoorbeeld de volgende gepubliceerde ex parte beschikkingen, waarbij BREIN verzoekster was:
<http://www.ie-forum.nl/?/Ter+download+ter+beschikking+stellen+van+e-books+is+een+openbaarmaking///32049/>,
[http://www.boek9.nl/items/iepf20140620-rb-noord-nederland-brein-v-torrentsitehouder](http://www.boek9.nl/items/iepf20140620-rb-noord-nederland-brein-v-torrentsitehouder;);
<http://www.ie-forum.nl/index.php?/Wederom+op+grote+schaal+gekopieerde+studieboeken+verkopen///32344/>; en
<http://www.ie-forum.nl/index.php?/Ex+parte+tegen+handel+in+illegale+dvd's+26%+23039%+3Bs+op+Facebook+Groups///33268/>



12. Gerekwestreerde houdt haar klantenkring middels een maandelijkse nieuwsbrief ('update') op de hoogte van de titels van de illegale films die zij te koop aanbiedt. De nieuwsbrief wordt per e-mail verstuurd vanaf het e-mailadres@telfort.nl en is ondertekend met '.....':

Date: Mon, 5 Jan 2015 14:32:05 +0100
 From:@telfort.nl
 To:@live.nl
 Subject: UPDATE

Hoi,

Allereerst de allerbeste wensen voor het nieuwe jaar!

Bij deze weer een nieuwe update.

De lijsten staan in de bijlage, de nieuwe zijn weer aangegeven met het bekende *

Heel veel kijkplezier!

Groetjes!

13. BREIN heeft een proefbestelling met betrekking tot vier recent uitgebrachte films gedaan.

II.4 De door Gerekwestreerde aangeboden inbreukmakende werken

14. Om vast te kunnen stellen dat Gerekwestreerde ook daadwerkelijk de films levert, heeft BREIN vier willekeurige films via Marktplaats bij Gerekwestreerde besteld, te weten:
- '22 JUMP STREET' (2014),
 - 'BON DIEU' (2014),
 - 'X-MEN: DAYS OF FUTURE PAST' (2014),
 - '3 DAYS TO KILL' (2014).

Alle bestelde films zijn na betaling geleverd. Elke film staat op één DVD. De aan BREIN geleverde films betreffen zonder uitzondering ongeautoriseerde kopieën van originele DVD's of Blu-rays die hetzij door Gerekwestreerde zijn gekopieerd, hetzij illegaal van internet zijn gedownload. Voor alle films geldt dat deze normaal gesproken alleen tegen betaling uit legale bronnen, zoals bol.com, Netflix, HBO en Videoland beschikbaar zijn.



15. De Belanghebbenden lijden aanzienlijke en onherstelbare schade door het voortdurende aanbod van dit inbreukmakende materiaal, nu zij als gevolg hiervan inkomsten mislopen. Eveneens is evident dat deze partijen schade zullen blijven lijden of opnieuw lijden in de toekomst nu er een reële dreiging is dat Gerekwestreerde de illegale films blijft aanbieden via Marktplaats.nl of anderszins, tenzij Gerekwestreerde gedwongen wordt deze inbreukmakende activiteiten te staken op straffe van verbeurte van een dwangsom .
16. Gerekwestreerde is een keer eerder met illegale handel in DVD's bij BREIN in beeld gekomen in 2011. Op (buitengerechtelijk) verzoek van BREIN is die handel toen gestaakt. Als onderdeel van een schikking hebben zowel Gerekwestreerde als haar echtgenoot

P
In 2011 ieder voor zich een
onthoudingsverklaring getekend waarin zij hebben verklaard niet langer in illegale DVD's
te zullen handelen of anderszins inbreuk te maken op de rechten van de bij BREIN
aangesloten rechthebbenden. Desondanks is Gerekwestreerde zoals in dit verzoekschrift
omschreven opnieuw gaan handelen in illegale DVD's. De onthoudingsverklaring van
Gerekwestreerde is bijgevoegd als **Productie 9**.

III. RECHT

III.1 Ongeautoriseerde verveelvoudiging en openbaarmaking

17. Met de handel in illegaal gekopieerde DVD's maakt Gerekwestreerde inbreuk op auteursrechten.
18. Het ongeautoriseerd kopiëren van filmwerken op DVD's en het verspreiden daarvan zonder toestemming van de Belanghebbenden bij wie het auteursrecht rust, moet worden gekwalificeerd als een ongeautoriseerde verveelvoudiging en openbaarmaking in de zin van de artt. 1 jo. 13 en 12 Aw.
19. Het zonder toestemming van de rechthebbenden kopiëren van een filmbestand op een lege gegevensdrager geldt als een ongeautoriseerde verveelvoudiging. De verspreiding van deze illegale DVD's geldt als openbaarmaking. De verveelvoudiging en openbaarmaking is een exclusief recht van de rechthebbende(n).

IV. OVERIGE

IV.1 Verweer Gerekwestreerde

20. Enig verweer van Gerekwestreerde is BREIN niet bekend. Het gaat hier om niet goed te praten grootschalige en voortdurende commerciële piraterij.

IV.2 Onherstelbare schade en spoedeisend belang

21. 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 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.
22. Het feit dat Gerekwestreerde zich niet houdt aan de buitengerechtelijke schikking uit 2011 en opzettelijk met volledige kennis van zaken opnieuw is gaan handelen in illegale DVD's toont aan dat kennelijk een bevel van de rechter nodig is om het handelen te doen stoppen. De handhavingmogelijkheden 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 commerciële opzettelijke piraterij effectief te kunnen bestrijden.

IV.3 Bewijs

23. Als bewijs van de stellingen van BREIN zijn voormelde Producties 1 t/m 9 aan dit verzoek gehecht.

IV.4 Bevoegdheid

24. De Woonplaats van Gerekwestreerde, Geleen, behoort tot het arrondissement van de rechtbank Limburg, regio Midden, zittingsplaats Maastricht. De Voorzieningerechter van de rechtbank Limburg, zittingsplaats Maastricht, die tevens intellectuele eigendomszaken behandelt, is derhalve op grond van artikel 99 Rv bevoegd kennis te nemen van het hierna geformuleerde verzoek.

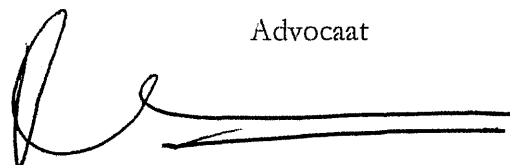
V. WESHALVE

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

- A Gerekwestreerde te bevelen binnen 24 uur na betekening van de in deze te wijzen beschikking te staken en gestaakt te houden het in het lichaam van dit verzoek omschreven inbreukmakend handelen, waaronder in ieder geval begrepen ieder ongeautoriseerd verveelvoudigen en openbaarmaken van werken waarvan de auteursrechten 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) , of – zulks ter keuze van verzoekster – een dwangsom van EUR 1.000,- (zegge: duizend Euro) voor iedere individuele openbaarmaking van (een verveelvoudiging van) een werk waarmee Gerekwestreerde in strijd handelt met het bevel als verzocht sub A, 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, 15 januari 2015,

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, of, zulks ter keuze van Verzoekster, een dwangsom van EUR 1.000 (zegge: duizend Euro) voor iedere individuele openbaarmaking van (een verveelvoudiging van) een werk waarmee 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 2 (zegge: twee) maanden na betekening van ~~de~~ ^{deze} ~~hierbij verzochte~~ beschikking.

Maastricht, 16 januari 2015

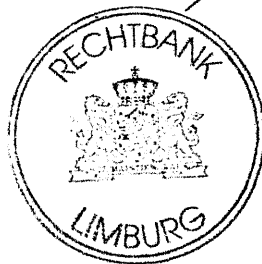
Voorzieningenrechter



(Me E.P. van Nien)

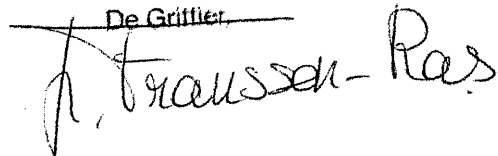


(J. Scholte)
griffier



VOOR GROSSE
Afgegeven aan me. B.v. Ramskorst
d.d. 16-1-2015

De Griffier



P. Kraussen-Ras