

# In naam van de Koning

Beschikking inzake (aangehecht) verzoekschrift Stichting Brein / X

## De beslissing

- A. Beveelt gerekwesteerde om, binnen 24 uur na betekening van deze beschikking, het in het lichaam van het verzoekschrift omschreven inbreukmakend handelen in Nederland, waaronder in ieder geval begrepen ieder ongeautoriseerd openbaar maken van werken in Nederland waarvan de auteursrechten berusten bij de bij verzoekster aangesloten partijen en hun leden, te staken en gestaakt te houden.
- B. Veroordeelt gerekwesteerde tot betaling aan verzoekster van een dwangsom, van € 1.000,-- (zegge: éénduizend euro) voor iedere individuele openbaarmaking van (een vereenvoudiging van) een werk waarmee gerekwesteerde in strijd handelt met het onder A gegeven bevel om het inbreukmakend handelen in Nederland te staken en gestaakt te houden, met een maximum van € 50.000,-- (zegge: vijftigduizend euro).
- C. Bepaalt de termijn waarbinnen verzoekster de eis in de hoofdzaak dient in te stellen op zes maanden na betekening van deze beschikking.
- D. Verklaart deze beschikking uitvoerbaar bij voorraad.

Amsterdam, 21 april 2016

De voorzieningsrechter



mr. M. van Walraven



UITGEGEVEN VOOR GROSSE

De griffier van de  
Rechtbank Amsterdam





## Inhoudsopgave

<b>I. INLEIDING .....</b>	<b>3</b>
I.1 KERN VAN DE ZAAK .....	3
<b>II. FEITEN.....</b>	<b>3</b>
II.1 BREIN .....	3
II.2 GEREKWESTREIDE.....	4
II.3 DE ADVERTENTIES VAN GEREKWESTREIDE OP MARKTPLAATS.NL.....	4
II.4 ILET DOOR GEREKWESTREIDE AANGEBODEN INRIJUKMAKENDE MATERIAAL .....	5
<b>III. RECHT .....</b>	<b>8</b>
III.1 ONGEAUTORISEERDE OPENBAARMAKING .....	8
<b>IV. OVERIGE.....</b>	<b>8</b>
IV.1 VERWEER GEREKWESTREIDE.....	8
IV.2 ONHERSTELBARE SCHADE EN SPOEDIGEND BIJLAGE .....	8
IV.3 BEWIJS .....	10
IV.4 BEVOEGDHEID .....	11
IV.5 TOEPASSLIJK RECHT .....	11
IV.6 BETEKENING VAN HET BEVEL.....	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 Gerakwestreerde, die via Marktplaats.nl (hierna: Marktplaats) een handel drijft in illegaal gekopieerde TV-series en computerspellen ('games') die op DVD's zijn gebrand en ook via internet in de vorm van digitale bestanden ter beschikking worden gesteld. Gerakwestreerde biedt tegen betaling TV-series en games aan. Gerakwestreerde adverteert op Marktplaats met steeds nieuwe advertenties waarin populaire titels van TV-series en games worden genoemd. Op verzoek van haar klanten biedt Gerakwestreerde voorts aan om elke willekeurige beschikbare TV-serie of game op DVD te kopiëren en op te sturen of beschikbaar te stellen als internetbestand.

2. Gerakwestreerde adverteert op Marktplaats onder verschillende aliases met aanbod van illegaal gekopieerde games als 'Sims 4' en illegale kopieën van populaire TV-series als 'Once Upon a Time'. De aangeboden titels 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 Gerakwestreerde heeft geen toestemming om deze werken te verspreiden en te verspreiden.

3. BREIN, belanghebbender van auteursrechtbehouders en hun zakenpartners waaronder de bij haar aangesloten film- en TV-producenten en distributeurs, heeft een spoedeisend belang met onmiddellijke ingang een einde te maken aan deze inbreukmakende activiteiten teneinde verdere onherstelbare schade aan de belangen van de auteursrechtbehouders te voorkomen. Mede gezien het flagrante karakter van het inbreukmakend handelen van Gerakwestreerde, heeft BREIN gegronde vrees dat Gerakwestreerde dit handelen zal continueren al dan niet via andere afzet kanalen. BREIN heeft er dan ook recht op en belang bij dat Gerakwestreerde 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. BREIN is opgericht door de stichting STEMRA, de vereniging BUMA, de Nederlandse Vereniging van Producenten en Importeurs van beeld- en geluidsdragers (NVP), de Motion Picture Association (MPA), de Nederlandse Vereniging van Film distributeurs (NVF), de leden van de International Federation of the Phonographic Industry (IFPI), en het Nederlands Uitgeversverbond (NUV). 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 1. BREIN's aangeslotenen en hun leden zijn onder meer rechtbehouders op het leeuwendeel van de op de Nederlandse markt verkrijgbare filmwerken, muziekalbums, 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 aangeslotenen, in het bijzonder door het handhaven, het beoorteren en verkrijgen van een aflopende 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 rechtszettingen 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 wettenslijking en bescherming van haar doel als ten behoeve van haar aangeslotenen en de leden van die aangeslotenen op eigen naam in rechte kan optreden.”*

7. BREIN is dan ook ingevolge haar statuten alsook, althans 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 auteursrechthebbers. (hierna ook wv: “Belanghebbenden”). BREIN maakt regelmatig gebruik van dit recht onder meer in ex parte procedures als de onderhavige.<sup>1</sup>

## II.2 Gerekwesteerde

8. Gerekwesteerde adverteert op Marktplaats onder andere onder de namen \_\_\_\_\_ uit Rotterdam en correspondeert via het e-mailadres \_\_\_\_\_@gmail.com. BREIN heeft bij deze aanbieder geïnformeerd op welke wijze de betaling dierende plaats te vinden bij het plaatsen van een bestelling. Gerekwesteerde heeft daarbij telkens onder vermelding van haar naam haar bankrekeningnummer bij de Nederlandse bank ASN Bank (NL ASNB verstrekt. BREIN heeft vervolgens bij de gemeente Rotterdam een uittreksel van de Basisregistratie Personen opgevraagd. Met betrekking tot Gerekwesteerde is bij dit verzoekschrift een uittreksel van de Basisregistratie Personen d.d. 13 april 2016 gevraagd als productie 3.

## II.3 De advertenties van Gerekwesteerde op marktplaats.nl

9. BREIN stuitte bij haar dagelijkse werkzaamheden zeer recent op de advertenties van Gerekwesteerde op Marktplaats. Op Marktplaats biedt Gerekwesteerde tegen betaling TV-series en games aan, die zij op verzoek van een geïnteresseerde koper op een blanco DVD 'brandt' of als bestand naar het Internet uploadt en beschikbaar stelt.

<sup>1</sup> Zie bijvoorbeeld de volgende gepubliceerde ex parte beschikkingen, waarbij BREIN verzoeker was:  
<http://www.ie-forum.nl/index.php?/Bevel+for+staking+grootschalig+inbreuk+op+KickAssTorrents/////34336/>  
<http://www.ie-forum.nl/index.php?/Ex+partee+tegen+handel+in+illegale+ dvd' s+26%2D230339%3Bs+op+Marktplaats.nl/////33268/>  
<http://www.ie-forum.nl/?//Ter+download+ter+beschikking+stellen+van+e-book+is+een+openbaar+making/////32049/>  
<http://www.ie-forum.nl/index.php?/Uploaden+torrents+inbreukmakend/////32958/>  
<http://www.ie-forum.nl/index.php?/Widerom+op+Google+schalen+gekopieerde+audioboeken+verkopen/////32344/>  
<http://www.ie-forum.nl/index.php?/Ex+partee+tegen+illegaal+gekopieerde+dvd' s+26%2D230339%3Bs+op+Marktplaats.nl/////33516/>  
<http://www.ie-forum.nl/index.php?/Delta+een+klik+ongenueiceerde+e-book+en+muziekwerken+downloaden/////34037/>  
<http://www.ie-forum.nl/index.php?/Ex+partee+tegen+torrentuploaders+Dutch+Release+Team/////34054/>  
<http://www.ie-forum.nl/index.php?/Ex+partee+verbod+tegen+torrent-uploaders+KickAssTorrents/////33876/>



**Once upon a time: 5 seizoenen COMPLEET met NL subs!**

Once upon a time 5 seizoenen compleet. Alles heeft Nederlandse ondertiteling! Tokan voor maar 29 euro! Losse seizoenen kunnen ook ...

**€ 25,00** /  
14 mnt. '15 Rotterdam, ZH  
41 km



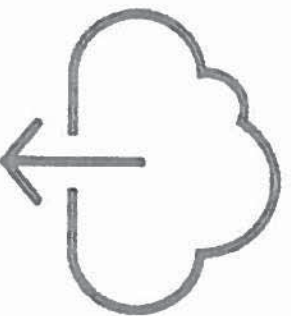
**De Sims 4 MET alle uitbreidingen! NU tijdelijk 20 euro!**

Tijdelijk in prijs verlaagd!!! Van 30 euro naar 20 euro!! Mailen bij interesse aub. Je krijgt hiervoor basisspel feestdagen pack in ...

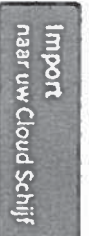
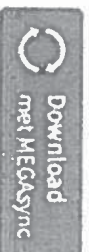
**€ 20,00**,  
25 mnt. '15 Rotterdam, ZH  
54 km

**Nieuw**

Gerekwestreerde maakt derhalve een ongeautoriseerde kopie van een game of filmwerk die zij hetzij brandt op een gegevensdrager die per post naar de aanvrager wordt gestuurd, hetzij als bestand op internet plaatst, waarna zij de aanvrager een link stuurt waarmee het kan worden gedownload:



**Once Upon a Time Seizoen 4.rar**  
2.80 GB



 Download via uw browser

Op Marktplaats heeft Gerekwestreerde de registratienummers en ' Overzichten van de advertenties die Gerekwestreerde op Marktplaats heeft geplaatst, zijn via de internetpagina's <http://www.marktplaats.nl/verkopers/> .html en <http://www.marktplaats.nl/verkopers/html> te raadplegen (productie 4). Deze titels worden voor prijzen tussen 20 en 25 euro per titel geleverd. Gerekwestreerde levert op verzoek ook andere dan de in de advertenties aangeboden titels. Advertenties van Gerekwestreerde op Marktplaats zijn bijgevoegd als productie 5.

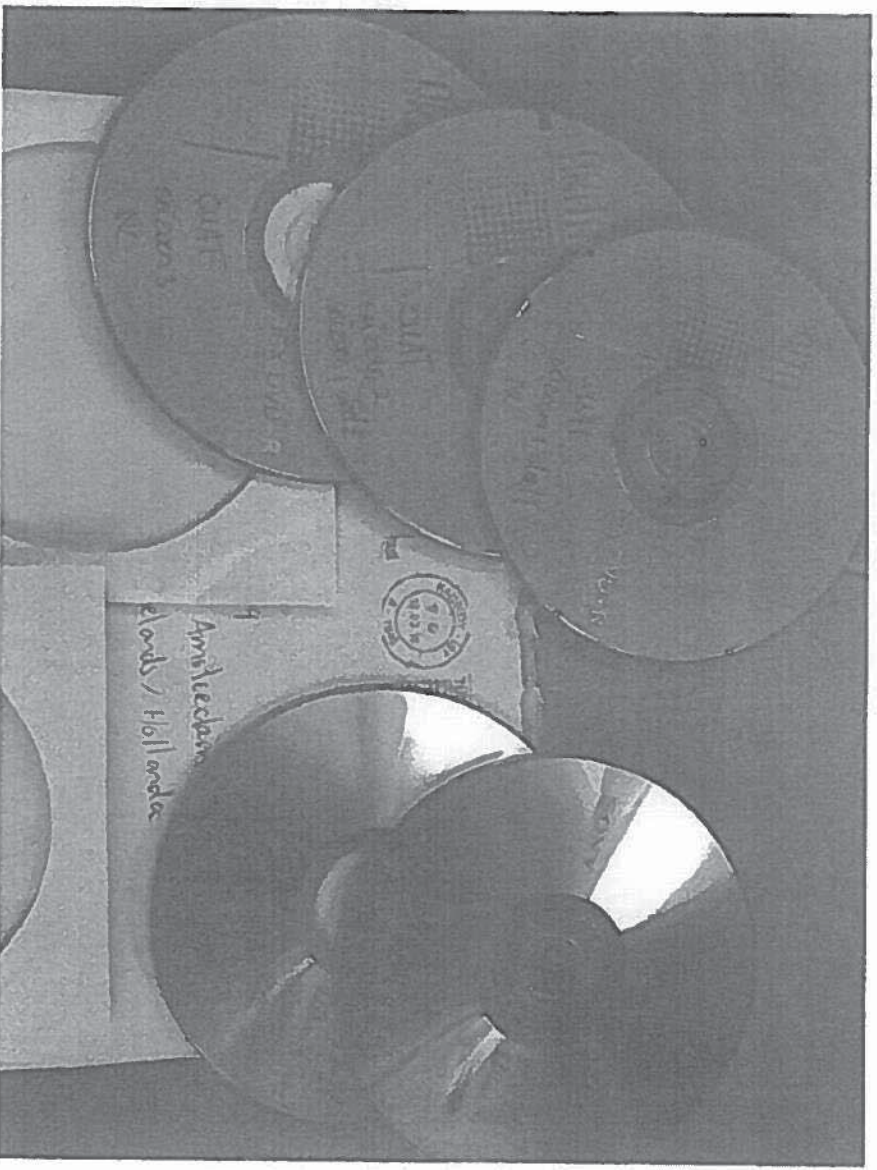
10. BREIN heeft proefbestellingen met betrekking tot door Gerekwestreerde aangeboden populaire TV-series gedaan.

#### II.4 Het door Gerekwestreerde aangeboden inbreukmakende materiaal

11. Om vast te kunnen stellen dat Gerekwestreerde ook daadwerkelijk de aangeboden titels levert, heeft BREIN via Marktplaats vijf DVD's met de TV-serie 'Once Upon a Time', seizoen 1-5 bij Gerekwestreerde besteld, alsmede de serie Celblok H (seizoen 3), die als bestand via internet is geleverd (productie 6).



13. Na betaling is de bestelde TV-serie op 2 april 2016 geleverd. De DVD's met de aan BREIN geleverde TV-serie bevatten zonder uitzondering ongeautoriseerde kopieën van originele DVD's of Blu-rays die hetzij door Gerckwestreerde zijn gekopieerd, hetzij illegaal van internet zijn gedownload. Voor deze TV-serie geldt dat deze normaal gesproken alleen tegen betaling uit legale bronnen, zoals Bol.com beschikbaar is.



14. Naast de op gebrande DVD's door Gerkwestreeerde geleverde TV-serie Once Upon A Time heeft Gerkwestreeerde eveneens de populaire TV-serie Celblok H geleverd middels een bestand dat Gerkwestreeerde naar het Internet uploadde. Zodra een upload van deze TV-serie voltooid was, stuurde Gerkwestreeerde een e-mail met de hyperlink van het bestand.

Op 27 maart 2016 19:16 schreef:  
<https://mega.nz/#!CFMhGTQBI>

[@gmail.com>](mailto:)

celblok H

Ik ga nu de andere uploaden ;)

gr

15. De Belanghebbenden lijden aanzienlijke schade door het aanbod van deze inbreukmakende kopieën, nu zij als gevolg hiervan inkomsten missen. Eveneens is evident dat deze rechtzittenden schade zullen lijden of opnieuw lijden in de toekomst nu er een reële dreiging is dat Gerkwestreeerde anoniem illegale TV-series en games blijft aanbieden via Marktplaats of via andere verkoop kanalen, tenzij zij gedwongen wordt deze inbreukmakende activiteit te staken.

### III. RECHT

#### III.1 Ongeautoriseerde openbaarmaking

16. Met de handel in illegaal gekopieerde DVD's en illegale internetstanden maakt Gerkwestreeerde inbreuk op auteursrechten.
17. De ter beschikkingstelling aan een nieuw publiek die plaatsvindt door verspreiding van kopieën van games en filmwerken/TV-series op DVD's en via internet zonder toestemming van de Belanghebbenden bij wie het auteursrecht rust, moet worden gekwalificeerd als een ongeautoriseerde openbaarmaking in de zin van de art. 1 jo. 12 Aw.
18. De openbaarmaking is een exclusief recht van de rechthebbende(n).

### IV. OVERIGE

#### IV.1 Verweer Gerkwestreeerde

19. Enig verweer van Gerkwestreeerde is BREIN niet bekend. Het gaat hier om niet goed te praten voortdurende commerciële piraterij.

#### IV.2 Onherstelbare schade en spoedeisend belang

20. 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 Gerkwestreeerde die nu elke dag onverminderd doorgaan zonder dat de



Na elke verwijdering ontvangt de Gerechtstreeerde van Marktplaats onderstaand bericht waarin de reden voor verwijdering uiteen wordt gezet.

**Beste Marktplaats-gebruiker,**

Om het gebruik van Marktplaats zo eenvoudig en prettig mogelijk te houden hebben wij regels opgesteld. Op deze manier kunnen we de site zo schoon mogelijk houden.

Een eigenaar van intellectuele eigendomsrechten heeft ons in een onderkende verklaring laten weten dat met uw advertentie inbreuk wordt gemaakt op een auteursrecht, handelsmerk of ander recht. Om die reden hebben wij uw advertentie moeten verwijderen.

Zoals is bepaald in onze gebruiksvoorwaarden, zijn advertenties die inbreuk maken op intellectuele eigendomsrechten, zoals auteursrecht en merkenrecht, niet toegestaan op Marktplaats. Dergelijke advertenties worden door de wet verboden en zijn ook volgens onze beleidregels niet toegestaan. Wanneer dit herhaaldelijk voorkomt kan u de toegang tot Marktplaats worden ontzegd.

Is deze advertentie ten onrechte verwijderd? Heeft u vragen heeft over het verwijderen van deze advertentie? Neem dan direct contact op met de eigenaar van de intellectuele eigendomsrechten via [brein@ant-direct.nl](mailto:brein@ant-direct.nl). Wij raden u aan deze e-mail mee te sturen, zodat de eigenaar van de intellectuele eigendomsrechten weet over welke advertentie het gaat.

Om meer te lezen over acties die wij kunnen nemen bij overtredingen, verwijzen wij u naar Algemene Gebruiksvoorwaarden. Voor een direct antwoord op uw vraag kunt u terecht bij onze veelgestelde vragen op onze Help & Info pagina's.

Wij zien u graag terug op Marktplaats.

Met vriendelijke groet,

Het Marktplaats team  
[www.marktplaats.nl](http://www.marktplaats.nl)

22. Een en ander heeft Gerechtstreeerde er tot op heden niet van weehouden om telkens opnieuw (dezelfde) advertenties te plaatsen. Na de verwijdering van de advertentie van 20 maart 2016 zijn bijvoorbeeld vrijwel identieke advertenties nogmaals door de Gerechtstreeerde geplaatst op 24 en 28 maart 2016 (zie productie 5)

22. De schade is om verschillende redenen onherstelbaar. Naast misgelopen omzet voor elke individuele TV-senie of game die door Gerechtstreeerde ongeautoriseerd wordt verspreid is het meest van belang de onomkeerbare schade die ontstaat doordat door het tegen een veel lagere prijs dan gewoonlijk aanbieden van deze entertainmentproducten, de bereidheid in de toekomst om via een legale weg de gehanteerd vraagprijs te betalen voor een TV-senie of game, afneemt. Daarnaast is het de vraag of Gerechtstreeerde verhaal beidt voor de door haar veroorzaakte schade. Gezien deze omstandigheden zijn BREIN's aansluitingen (vooral) gebaat bij een zo snel mogelijk en daadwerkelijk effectief doen staken van de door Gerechtstreeerde gepleegde inbreuken.

#### IV.3 Bewijs

23. Als bewijs van de stellingen van BREIN zijn voornemde Producties 1 t/m 6 aan dit verzoek gehecht.

#### IV.4 Bevoegdheid

24. Gerekwestreerde is woonachtig in Turkije. De vraag of de Nederlandse rechter rechtsmacht heeft, wordt beheerst door de Verordening (EG) nr. 44/2001 betreffende de rechterlijke bevoegdheid, de erkenning en de tenuitvoerlegging van beslissingen in burgerlijke en handelszaken (LEX-Vo).
- Artikel 4 van de ELEX-Vo bepaalt:
1. Indien de verweerder geen woonplaats heeft op het grondgebied van een lidstaat, wordt de bevoegdheid in elke lidstaat geregeld door de wetgeving van die lidstaat, onverminderd de artikelen 22 en 23.

Nu de woonplaats van Gerekwestreerde Istanbul in Turkije is, en Gerekwestreerde dus niet woont in een lidstaat van de Europese Unie, wordt de vraag naar de bevoegdheid van de Nederlandse rechter dus geregeld door de Nederlandse wetgeving. Artikel 6 aanhef en onder e Rv bepaalt dat de Nederlandse rechter ook rechtsmacht heeft in zaken betreffende verinteningen uit onrechtmatige daad, indien het schadebrengende feit zich in Nederland heeft voorgedaan<sup>2</sup>.

25. Doordat Gerekwestreerde de illegale TV-series en games op de op Nederland gerichte website Marktplaats aanbiedt en deze vanuit Nederland kunnen worden besteld en in Nederland worden afgeleverd of kunnen worden gedownload, maakt Gerekwestreerde (mede) in Nederland inbreuk op de rechten van de rechthebbenden die door BREIN worden vertegenwoordigd. De bij Gerekwestreerde bestelde DVD's zijn afgeleverd in Amsterdam en de door haar beschikbaar gestelde bestanden zijn in Amsterdam gedownload. Het schadebrengende feit (de openbaarmaking) heeft zich dus in Amsterdam voorgedaan. Ingevolge art. 102 Rv is de Voorzieningenrechter van de rechtbank Amsterdam derhalve bevoegd kennis te nemen van het hierna geformuleerde verzoek en een bevel te geven dat ziet op het staken van inbreukmakend handelen op (in ieder geval) het Nederlandse grondgebied<sup>3</sup>.

#### IV.5 Toepasselijk recht

26. Ten aanzien van inbreuken op het auteursrecht geldt het algemeen erkende beginsel *lex loci protectionis*.<sup>4</sup> Artikel 8 lid 1 van de Rome II-verordening luidt: “*De niet-contractuele verbinten die voortvloeit uit een inbreuk op een intellectuele-eigendomsrecht, wordt beheerst door het recht van het land waarvoor de bescherming wordt gevorderd*”. Hieruit volgt dat in casu Nederlands recht van toepassing is.

#### IV.6 Betekening van het bevel

27. Tussen Nederland en Turkije is het zogeheten Haags Betekeningsoverdrag van 1965 van kracht. Dit verdrag is in de onderhavige zaak formeel, materieel en temporeel van toepassing omdat onder meer het adres van degene voor wie het stuk is bestemd, bekend

<sup>2</sup> zie bijvoorbeeld Rechtbank Amsterdam 9 oktober 2013, r.o. 5.1

<sup>3</sup> <http://deeplink.rechtspraak.nl/uitspraak?id=ECLI:NL:RBAWS:2013:8769> (Ignite/ Amazon)

<sup>4</sup> idem voetnoot 2, r.o. 5.2 laatste alinea en HvJ EU, 3 oktober 2013, zaak C-170/12, Pinckney en KDG Mediatech, r.o. 25)

<sup>5</sup> Verordening (EG) nr. 864/2007 (Rome II) overweging 26

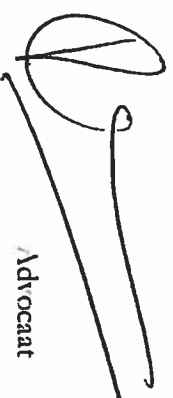
is<sup>5</sup>. Bij toewijzing van het in dezen verzochte bevel kan Gerekwestreerde, naast de in dit verdrag nageleefde wijze van betekening en kennisgeving, op korte termijn via het e-mailadres [info@emai.com](mailto:info@emai.com) hiervan in kennis gesteld worden, ten einde te bevestigingen dat de inbreukmakende activiteiten van Gerekwestreerde zo spoedig mogelijk worden gestaakt.

V. **WESHALVE**

Verzoekster zich wendt tot U, Edeleachtbare, 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 in Nederland, waaronder in ieder geval begrepen ieder ongeautoriseerd openbaar maken van werken in Nederland waarvan de auteursrechten berusten bij de bij BRILIN aangesloten partijen en hun leden.
- B Gerekwestreerde te veroordelen tot betaling van 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 verzoekt 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, 19 april 2016,



Advocaat

---

<sup>5</sup> zie bijvoorbeeld Hof 's-Hertogenbosch, 9 juni 2011, <http://deepink.rechtspraak.nl/uitspraak?id=ECLI:NL:GHSHE:2011:BQ7704>