

**IN NAAM VAN DE KONING**

# beschikking

---

**RECHTBANK ZEELAND-WEST-BRABANT**

Handelsrecht

Breda

zaaknummer / rekestnummer: C/02/306975 / KG RK 15-1129

**Beschikking van 5 november 2015 van de voorzieningenrechter**

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 D  
wonende te  
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 1019e Rv aan gerekwestreerde tot het staken en gestaakt houden van een (dreigende) inbreuk op auteursrechten en naburige rechten die toekomen aan rechthebbenden 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 zo'n 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 kort geding opheffing van een toegewezen voorziening vorderen (art. 1019e lid 3 Rv).

2.2. De voorzieningenrechter is van oordeel dat in het onderhavige geval, zoals beschreven in onderdeel IV.2 van het verzoekschrift, sprake is van een zodanig spoedeisend belang dat uitstel onherstelbare schade voor de door verzoekster vertegenwoordigde rechthebbenden zou veroorzaken. Het verzochte bevel komt de voorzieningenrechter rechtmatig voor en zal integraal worden toegewezen.

C/02/306975 / KG RK 15-1129  
5 november 2015

2

---

### 3. De beslissing

De voorzieningenrechter:

3.1. beveelt gerkwestreerde om, binnen 24 uur na betekening van deze beschikking, te staken en gestaakt te houden het in het verzoekschrift omschreven inbreukmakend handelen, waaronder in ieder geval begrepen elk ongeautoriseerd verveelvoudigen en openbaar maken van werken waarvan de auteursrechten en naburige rechten berusten bij de bij verzoekster aangesloten partijen en hun leden;

3.2. bepaalt dat gerkwestreerde een onmiddellijk opeisbare dwangsom van € 2.000,00 verbeurt voor iedere dag of gedeelte van een dag dat gerkwestreerde 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 kunnen 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.

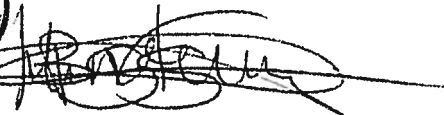
Deze beschikking is gegeven door mr. P.W.A. van Geloven op 5 november 2015.



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



05 NOV. 2015



306975 KGRK 15-1129

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

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 \_\_\_\_\_ tevens handelend onder de naam "D \_\_\_\_\_", geboren op \_\_\_\_\_, (hierna \_\_\_\_\_),  
wonnende te \_\_\_\_\_,  
"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](mailto:bastiaan.van.ramshorst@anti-piracy.nl)

## Inhoudsopgave

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

## I. INLEIDING

### I.1 Kern van de zaak

1. Dit verzoek is erop gericht een onmiddellijke voorziening bij voorraad te verkrijgen tegen Gerekwestreerde, die op grote schaal auteurs- en nabuurrechtelijk beschermde werken - waaronder met name populaire films, tv-series en muziekalbums – openbaar maakt en ter beschikking stelt aan het publiek middels het *uploaden* van *torrents* van deze werken naar (onder andere) de populaire *BitTorrent* website [www.kickasstorrents.to](http://www.kickasstorrents.to) (hierna: “KickAssTorrents”).
2. BREIN heeft geconstateerd dat Gerekwestreerde op grote schaal deze *torrents* upload op de website “KickAssTorrents” onder het alias “D ” om zo zijn ware identiteit verborgen te houden. Tot op heden (dit aantal loopt nog op) heeft Gerekwestreerde al meer dan 750 *torrents* met populaire entertainmentcontent geupload. Hierbij richt Gerekwestreerde zich voornamelijk op de Nederlandstalige markt gezien het feit dat de meeste van zijn uploads (die videocontent bevatten) zijn voorzien van Nederlandse ondertiteling (“NL-Subs”).
3. Het gaat onder andere om zeer recent uitgebrachte populaire films en tv-series zoals de films “Jurassic World (2015)”, “The Avengers: Age of Ultron (2015)” en “Tomorrowland (2015)”, het gehele vierde en vijfde seizoen van de tv-serie “The Walking Dead” en een groot aantal afleveringen van de tv-series “Gotham” en “The Big Bang Theory”. De aangeboden filmwerken, tv-series en muziekalbums zijn stuk voor stuk beschermde werken in de zin van de Auteurswet en de Wet op de Naburige Rechten. In totaal gaat het om vele honderden inbreukmakende werken, gemiddeld tientallen per week. Zie tevens afbeelding hieronder, rode arceringen toegevoegd door advocaat van Verzoekster.

The screenshot shows a BitTorrent website interface. At the top, there is a search bar and navigation links for BROWSE, COMMUNITY, and BLOG. The main content area displays a torrent titled "Avengers: Age of Ultron (2015) PAL Rental DVD5 NL-Subs [P2H]". Below the title, it shows 8 seeders and 3 leechers, updated 5 hours ago. There is a "DOWNLOAD TORRENT" button with a red arrow pointing to it. Below this, there is a link to "Download faster CLICK HERE" and a note: "To download or stream this torrent, you need a BitTorrent client: Get BitLord". The torrent was added 26 days ago by user "15.95x" and has been downloaded 161 times. Navigation tabs include MAIN, TECHNICAL, TRAILER, SCREENSHOTS, and COMMENTS. A large "DOWNLOAD" button is prominent. To the right, there is a "Fast Safe Anonymous" badge. Below the torrent title, there is a "add Avengers: Age of Ultron to bookmarks" button. The movie details section includes:
 

- Movie: Avengers: Age of Ultron
- Detected quality: DVD
- IMDb link: 2395427
- IMDb rating: 7.7 (315,824 votes)
- RottenTomatoes: 74% (86%)
- Watch on Solarmovie: Avengers: Age of Ultron
- Genres: Action, Sci Fi, Adventure
- Release date: 01 May 2015
- Writers: Joss Whedon, Stan Lee (based on the Marvel comics by), Jack Kirby (based on the Marvel comics by)
- Director: Joss Whedon
- Language: English
- Subtitles: English, French, Dutch

4. Uit vaste rechtspraak volgt dat het ter beschikking stellen van auteurs- en nabuurrechtelijk beschermde werken door middel van het uploaden van *torrents* een ongeoorloofde openbaarmaking betreft en derhalve een inbreuk op de auteurs- en naburige rechten van de rechthebbenden behelst.<sup>1</sup> De belangen van het overgrote merendeel van deze rechthebbenden worden vertegenwoordigd door BREIN. BREIN heeft een spoedeisend belang om met onmiddellijke ingang een einde te maken aan deze inbreukmakende activiteiten teneinde verdere onherstelbare schade aan de belangen van de auteursrechthebbende te voorkomen. Gezien de grootschalige inbreuk die Gerekwestreerde maakt op auteurs- en naburige rechten van de rechthebbende die door BREIN worden vertegenwoordigd, heeft BREIN gegronde vrees dat Gerekwestreerde dit handelen zal continueren, al dan niet via (een) andere website(s) of onder een andere alias. BREIN heeft er dan ook recht op en belang bij dat Gerekwestreerde op straffe van een dwangsom wordt gelast iedere verdere inbreuk op de rechten van BREIN's aangeslotenen en hun leden te staken en gestaakt te houden.

## II. FEITEN

### II.1 BREIN

5. De afgelopen jaren heeft BREIN veelvuldig met succes opgetreden tegen het ongeautoriseerd aanbieden van entertainmentcontent op het internet, waaronder het aanbieden van deze content via "BitTorrent" websites.<sup>2</sup>
6. BREIN is opgericht door de stichting STEMRA, de vereniging BUMA, de Nederlandse Vereniging van Producenten en Importeurs van Beeld- en Geluidsdragers (NVPI), de Motion Picture Association (MPA), de Nederlandse Vereniging van Filmdistributeurs (NVF), de leden van de International Federation of the Phonographic Industry (IFPI), en het Nederlands Uitgeversverbond (NUV). Onder meer deze oprichters zijn, tezamen met hun leden, aangesloten bij BREIN. Een lijst van aangeslotenen is te vinden op <http://anti-piracy.nl/aangeslotenen.php> en wordt overgelegd als productie 1A. BREIN's aangesloten en hun leden zijn onder meer rechthebbenden op het leeuwendeel van de op de Nederlandse markt verkrijgbare filmwerken, muziekalbums, games en e-books.
7. De statuten van BREIN (productie 1B) vermelden als doelstelling in artikel 3.1: *"het bestrijden van de onrechtmatige exploitatie van informatiedragers en informatie en het te dien einde behartigen van de belangen van de rechthebbenden op informatie en van de rechtmatige exploitanten daarvan, met name van haar aangeslotenen, in het bijzonder door het handhaven, het bevorderen en verkrijgen van een afdoende juridische bescherming van de rechten en belangen van die rechthebbenden en exploitanten, alles in de ruimste zin."*
8. Krachtens artikel 3.2 sub c en f van diezelfde statuten is BREIN in de ruimste zin van het woord bevoegd tot: *"het voeren en doen voeren van rechtsgedingen ter bescherming van de rechten en belangen van haar aangeslotenen en de leden van die aangeslotenen en ter verkrijging van vergoeding van de door dezen ten gevolge van de onrechtmatige exploitatie van informatie te lijden schade, waarbij de Stichting,*

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

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

*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 ingeolge haar statuten in samenhang met art. 3:305a BW, bevoegd om vorderingen als de onderhavige in te stellen ten behoeve van de aangeslotenen en hun leden, tevens auteursrechthebbenden. (hierna tevens: “Belanghebbenden”). BREIN maakt regelmatig gebruik van dit recht onder meer in ex parte procedures als de onderhavige.<sup>3</sup>

## II.2 Gerekwestreerde

10. BREIN is tijdens haar onderzoek naar uploaders van auteursrechtelijk beschermde werken op BitTorrent websites, waaronder KickAssTorrents, de uploader met het alias “D ” op het spoor gekomen als een Nederlandse uploader van inbreukmakende content. De uploads van Gerekwestreerde zijn gericht op een Nederlands publiek aangezien vele uploads die videocontent bevatten voorzien zijn van Nederlandse ondertiteling (“NL-Subs”), hetgeen ook telkens wordt vermeld in de bestandsnamen van de betreffende *torrents*. Ook heeft Gerekwestreerde een groot aantal op Nederland gerichte muziekalbums zoals “538 Dance Smash 2015 Vol.3 (2015)” en enkele afleveringen van Nederlandse televisieseries zoals “Expeditie Robinson” geüpload. Daarnaast volgt uit zijn profielafbeelding ook dat men verzoeken kan indienen, waaraan Gerekwestreerde toevoegt dat dit vooral ziet op Nederlandse content (zie **productie 2A**). Een nader onderzoek van BREIN heeft vervolgens uitgemaakt dat Gerekwestreerde, van wie de echte naam “ ” luidt, bij het uploaden van *torrents* het alias “L ” 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 met betrekking tot Gerekwestreerde gevoegd als **productie 3**.

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

[http://www.ie-](http://www.ie-forum.nl/index.php?//Ex+parte+tegen+handel+in+illegale+dvd%26%23039%3Bs+op+Facebook+Groups////33268/)

[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/?//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+verkoppen////32344/>

[http://www.ie-](http://www.ie-forum.nl/index.php?//Ex+parte+tegen+illegaal+gekopieerde+dvd%26%23039%3Bs+op+Marktplaats.nl////33516/)

[forum.nl/index.php?//Ex+parte+tegen+illegaal+gekopieerde+dvd%26%23039%3Bs+op+Marktplaats.nl////33516/](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?//Net+een+klik+ongecautoriseerde+e-books+en+muziekwerken+downloaden////34037/>

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

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

📺 **The Walking Dead Season 5 Complete 1080p WEB-DL DDS.1 H.264-Cyphanix NL-EN-Subs**

Posted by **W D** in **TV**

📺 **Limitless (2015) S01E03 The Legend of Marcos Ramos 1080p WEB-DL DDS.1 H.264-CtrlHD NL-Subs [P2H]**

Posted by **W D** in **TV**

📺 **Z Nation (2015) S02E03 1080p WEB-DL DDS.1 H.264-NTb NL-Subs [P2H]**

Posted by **W D** in **TV**

📺 **iZombie (2015) S02E01 1080p WEB-DL DDS.1 H.264-RARBG NL-Subs [P2H]**

Posted by **W D** in **TV**

📺 **Gotham (2015) S02E03 1080p WEB-DL DDS.1 H.264-NTb NL-Subs [P2H]**

Posted by **W D** in **TV**

📺 **Expeditie Robinson (2015) S16E06 1080p HDTV x264 [DZ]**

Posted by **W D** in **TV**

📺 **Bluf (2015) S02E06 1080p HDTV x264 [DZ]**

Posted by **W D** in **TV**

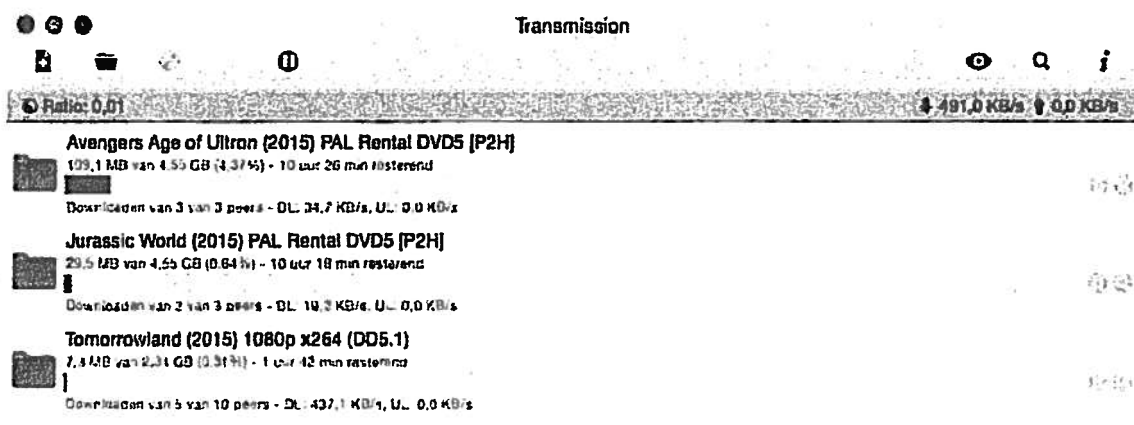
### III. JURIDISCHE GRONDSLAGEN VERZOEKEN

#### 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 Auteursrechtverordening (2011/29/EU) heeft het auteurs- en nabuurrechtelijke openbaarmakingsbegrip Europees geharmoniseerd. Het begrip 'openbaarmaken' in de zin van de Auteurswet en de WNR moet derhalve worden uitgelegd conform art. 3 lid 1 van de Auteursrechtverordening (2011/29/EU). Dit begrip omvat, in de woorden van de Auteursrechtverordening, iedere "mededeling aan het publiek" van beschermde werken. Van een dergelijke mededeling aan het publiek is sprake, wanneer een derde, zonder toestemming van de rechthebbenden, *toegang* biedt tot beschermde werken, op zodanige wijze dat de werken voor het *publiek* beschikbaar worden gesteld. Het moet daarbij gaan om een *nieuw* ('ander') publiek, dat wil zeggen een publiek waarop de oorspronkelijke openbaarmaking door de rechthebbende niet gericht was.<sup>4</sup>

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

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.<sup>5</sup>
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
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.<sup>6</sup>
20. Gerekwestreerde heeft ongeveer halverwege 2015 zijn eerste bestand geüpload en heeft tot en met medio oktober 2015 ruim 750 uploads van een groot aantal films, tv-series, muziekalbums etc. gedaan op de website KickAssTorrents (dit aantal loopt nog op). Dit komt gemiddeld neer op tussen de 30 à 40 uploads per week, waarvan de *torrent*-bestanden nog altijd raadpleegbaar zijn en kunnen worden gedeeld door gebruikers (zie **productie 4**). Dat de schade die hierdoor tot stand komt groot is blijkt wel als wordt gekeken naar hoe vaak een bepaalde door Gerekwestreerde geüploadde *torrent* in korte tijd gedownload wordt. Dit gebeurt vaak honderden of zelfs duizenden keren zie ook het voorbeeld hieronder. 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.


## The Walking Dead Season 5 Complete 1080p Cyphanix NL-EN-Subs

↑ seeders: 298 ↓ leechers: 650  updated: 2 hours ago



Download faster [CLICK HERE](#)

To download or stream this torrent, you need a BitTorrent client: [Get BitLord](#)

Added 13 days ago by  16.12K TV

Torrent verified. Downloaded 2 579 times ←

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

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

#### IV. OVERIGE

##### IV.1 Verweer Gerekwestreerde

21. 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

22. 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 ~~rechterlijke beslissingen op enigerlei wijze worden gecorrigeerd. 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.

23. 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; netflix.com; 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. Datzelfde geldt voor de titels die door Gerekwestreerde worden verspreid. De titels van Gerekwestreerde als *Jurassic World* en populaire tv-series als *The Walking Dead* worden honderden zonet duizenden malen door gebruikers gedownload.
24. De schade die BREIN's aangeslotenen en hun leden lijden is om verschillende redenen onherstelbaar. Allereerst wordt er omzet misgelopen voor elk individueel entertainment product dat door Gerekwestreerde ongeautoriseerd wordt verspreid. Daarnaast is onder meer van belang dat er onomkeerbare schade ontstaat doordat gebruikers die de vele honderden uploads van Gerekwestreerde kosteloos downloaden eraan gewend raken dat films en tv-series gratis kunnen worden verkregen waardoor de bereidheid om in de toekomst te betalen voor online entertainmentproducten afneemt. De nieuwe business modellen zoals Netflix, HBO, 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.

25. 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.
26. 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

27. Als bewijs van de stellingen van BREIN zijn voormelde Producties 1 t/m 4 aan dit verzoek gehecht.

#### IV.4 Bevoegdheid

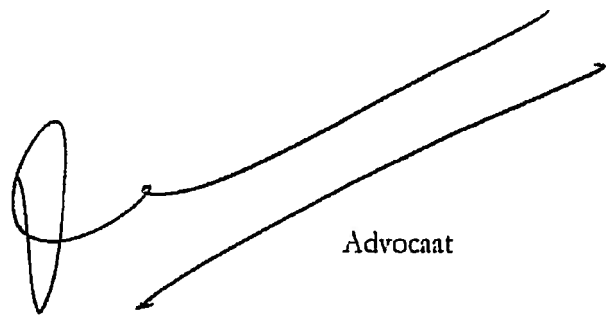
28. De woonplaats van Gerekwestreerde, \_\_\_\_\_, behoort tot het arrondissement van de rechtbank Zeeland-West-Brabant, zittingsplaats Breda. De Voorzieningenrechter van de rechtbank Zeeland-West-Brabant, zittingsplaats Breda, is derhalve op grond van artikel 99 Rv bevoegd kennis te nemen van het hierna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

#### V. WESHALVE

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, <sup>4</sup>november 2015,



Advocaat