



In naam van de Koning Zaak 576019
Rekest nr. 19-731

**VERZOEKSCRIFT TOT HET GEVEN VAN EEN ONMIDDELLIJKE
VOORZIENING BIJ VOORRAAD ZONDER OPROEPING VAN
GEREKWESTREERDE, HOUDENDE EEN BEVEL OM (DREIGENDE)
INBREUKEN OP DE RECHTEN VAN INTELLECTUELE EIGENDOM TE
VOORKOMEN (1019e Rv).**

Aan de edelachtbare Heer/Vrouwe Voorzieningenrechter van de Rechtbank Rotterdam, zittingsplaats Rotterdam;

Verzoekster is:

De stichting **STICHTING BREIN**, statutair gevestigd te Amsterdam en kantoorhoudende te Hoofddorp;

Verzoekster kiest te dezer zake domicilie te (2132 NG) Hoofddorp, aan de Kruisweg 813a, ten kantore van mr. B.R.J. van Ramshorst, welke door Verzoekster tot advocaat wordt gesteld en als zodanig zal optreden;

Gerekwestreerde is:

Mevrouw _____, tevens handelend onder de naam _____, geboren op _____ te _____ en thans wonende te _____

Inhoud

A. INLEIDING, KERN VAN DE ZAAK	2
B. VERZOEKSTER	2
C. GEREKWESTREERDE	3
D. FEITEN	3
E. INBREUK OP HET AUTEURSRECHT	5
F. SPOEDEISEND BELANG EN ONHERSTELBARE SCHADE	7
G. BEWIJS	7
H. BEVOEGDHEID	7
I. WESHALVE	8

A. INLEIDING, KERN VAN DE ZAAK

1. Deze zaak betreft een grootschalige inbreuk op de auteursrechten van de bij Verzoekster (hierna ook: "BREIN") aangesloten partijen en haar leden door Gerekwestreerde.
2. BREIN is onlangs de besloten Facebook-groepen [redacted] en [redacted] (hierna ook: "de Facebook-groepen") op het spoor gekomen na een anonieme tip. Gerekwestreerde is beheerder van deze Facebook-groepen en uploadt op grote schaal e-books welke door de duizenden leden van de Facebookgroepen gedownload kunnen worden.
3. Het door Gerekwestreerde geuploadde illegale aanbod bestaat uit meer dan 1.000 (Nederlandstalige) e-books en Gerekwestreerde breidt dit aanbod constant uit met nieuwe titels. Het gaat om veelal populaire en op de commerciële markt beschikbare titels die normaal gesproken via websites als bol.com en kobo.nl worden aangeboden. Het totale aanbod van e-books in de door Gerekwestreerde beheerde Facebook-groepen bestaat uit meer dan 8.000 titels.
4. Gerekwestreerde maakt iedere dag opnieuw inbreuk op de rechten van de bij BREIN aangesloten rechthebbenden. Middels dit ex parte verzoekschrift wendt Verzoekster zich tot u E.A. Voorzieningenrechter om een verbod op te leggen aan Gerekwestreerde om zo snel mogelijk een einde te maken aan diens inbreuk makend handelen.

B. VERZOEKSTER

5. BREIN is een stichting die als doel heeft de collectieve bestrijding van auteursrechtinbreuken. De aangeslotenen van BREIN bestaan uit makers inclusief auteurs en uitvoerende kunstenaars enerzijds en producenten, uitgevers en distributeurs anderzijds. De Nederlandse en internationale (leden van de) aangeslotenen van BREIN vertegenwoordigen tezamen het leeuwendeel van de rechten die er wereldwijd op commercieel beschikbare entertainmentcontent bestaan en op de Nederlandse markt beschikbaar zijn.¹ Hieronder bevinden zich alle Nederlandse uitgevers aangesloten bij de Mediafederatie (voorheen: Nederlands Uitgeversverbond) (**productie 1**).² Ook de belangen van Nederlandse schrijvers en vertalers (van buitenlandse boekentitels), aangesloten bij Lira,³ worden door BREIN behartigd.
6. BREIN heeft in de afgelopen jaren veelvuldig in rechte opgetreden tegen het ongeautoriseerd aanbieden van entertainment content op het internet (waaronder illegaal aanbod van e-books), met name ten behoeve van haar aangeslotenen. BREIN is hiertoe op grond van haar statuten, in samenhang met art. 3:305a BW, bevoegd. Een uittreksel van de statuten van BREIN wordt overgelegd als **productie 2**. BREIN maakt regelmatig gebruik van dit recht onder meer in ex parte procedures als de onderhavige.⁴

¹ De Mediafederatie is aangesloten bij BREIN. Zie voor een volledig overzicht van aangeslotenen stichtingbrein.nl/aangeslotenen

² mediafederatie.nl/leden.

³ lira.nl.

⁴ Zie bijvoorbeeld de volgende gepubliceerde ex parte beschikkingen, waarbij BREIN Verzoekster was: Vzr. Rb. Noord-Holland 1 november 2017, *IEF 17262*, www.IE-forum.nl; Vzr. Rb. Rotterdam 21 mei 2015, *IEF 14966*, www.IE-forum.nl; Vzr. Rb. Noord-Holland 1 april 2015, *IEF 14869*, www.IE-forum.nl; Vzr. Rb. Limburg 23 oktober 2014, *IEF 14387*, www.IE-

C. GEREKWESTREERDE

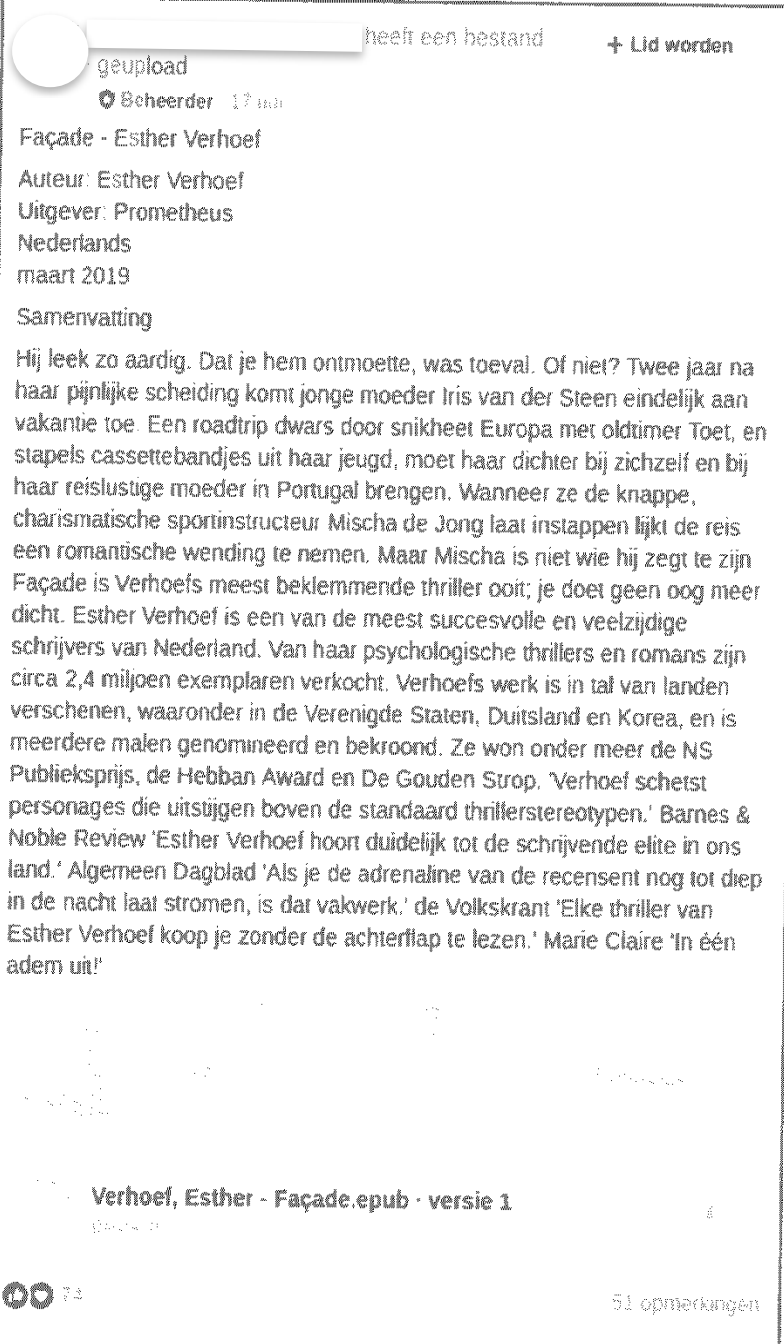
7. Gerekwestreerde [redacted] op Facebook gebruikmakend van de naam [redacted] is een van de beheerders van de Facebook-groepen en verspreidt op zeer grote schaal auteursrechtelijk beschermde e-books (**producties 3A en 3B**).

D. FEITEN

8. Via de besloten Facebook-groepen [redacted] en [redacted] worden op grote schaal auteursrechtelijk beschermde e-books uitgewisseld. Op het moment van schrijven van dit verzoekschrift zijn er al meer dan 8.781 e-books geplaatst c.q. 'geupload' (**productie 3C**). De berichten waarin de e-books staan zijn meer dan 24.000 keer 'geliked'. Gerekwestreerde neemt een significant deel van de 'uploads' voor haar rekening. Zij heeft tot nu toe al meer dan 1000 e-books geupload welke zij ter beschikking stelt aan de leden van de Facebook-groepen.
9. Hoewel beide groepen naast elkaar bestaan, is [redacted] als opvolger van [redacted] te beschouwen. Beide groepen zijn besloten groepen, wat betekent dat deze groepen alleen toegankelijk zijn voor gebruikers die als lid worden toegelaten door een beheerder van de groepen. Op het moment van opstellen van dit verzoekschrift kent de groep [redacted] 3.993 leden en [redacted] 2.935 leden (**producties 3A en 3B**).
10. De groepen zijn besloten omdat de beheerders - waaronder Gerekwestreerde - zich er terdege bewust van zijn dat zij inbreukmakend handelen. Dit blijkt onder meer uit het volgende bericht van de beheerders waarin de spelregels van een van de groepen nader worden uitgelegd (**productie 3B**):
- "Ebooks delen is en blijft illegaal, dat is een keuze die je maakt als je lid word van ons [redacted].
[...]
Als je (irreëel) angstig bent, is het misschien verstandig je af te melden van ons [redacted].
Je hoeft overigens echt niet angstig te zijn voor boetes of iets dergelijks, omdat wij exact weten hoe te handelen bij een (mogelijke) waarschuwing vanuit onze overheid!" [Sic]*
11. Ondanks dat de benaming van de groepen - [redacted] en [redacted] - dit niet direct doen suggereren, zijn deze groepen door Gerekwestreerde en de andere beheerders in het leven geroepen met als primaire doel het uitdrukkelijk mogelijk maken van illegale uitwisseling van e-books. De beheerders hebben hierbij 'spelregels' opgesteld die voorschrijven hoe de e-books dienen te worden uitgewisseld. Zo moet bijvoorbeeld het plaatsen van berichten met e-books worden vergezeld van aanvullende informatie zoals de titel, auteur, uitgever en een samenvatting van het boek (**producties 3A en 3B**).
12. Gerekwestreerde speelt een zeer actieve rol bij het beheren van de uitwisseling van e-books door de gebruikers, onder meer door het verwijderen van berichten met onjuiste geplaatste informatie, het verwijderen van aanvragen en het uitdrukkelijk verwijzen naar de spelregels (**productie 5**). Door het op

voornoemde wijze organiseren en actief beheren van de Facebook-groepen creëert Gerekwestreerde een platform met een uitgebreide catalogus/database van e-books waaruit de gebruikers simpelweg alleen nog maar een keuze hoeven te maken.

13. Gerekwestreerde verspreidt de e-books door middel van het plaatsen van berichten met in de bijlage een .epub-bestand, een gangbaar formaat voor e-books. Een dergelijk bericht ziet er als volgt uit (**productie 4**):



The screenshot shows a Facebook post from a user named 'geupload'. The post includes a profile picture, a name, and a 'Beheerder' badge. The main text of the post is a detailed summary of the book 'Façade' by Esther Verhoef, mentioning its genre as a thriller and listing several awards and critical acclaim. At the bottom of the post, the filename 'Verhoef, Esther - Façade.epub - versie 1' is visible, along with a '51 opmerkingen' (51 comments) indicator.

geupload heeft een bestand [+ Lid worden](#)

geupload
Beheerder 17 leden

Façade - Esther Verhoef
Auteur: Esther Verhoef
Uitgever: Prometheus
Nederlands
maart 2019

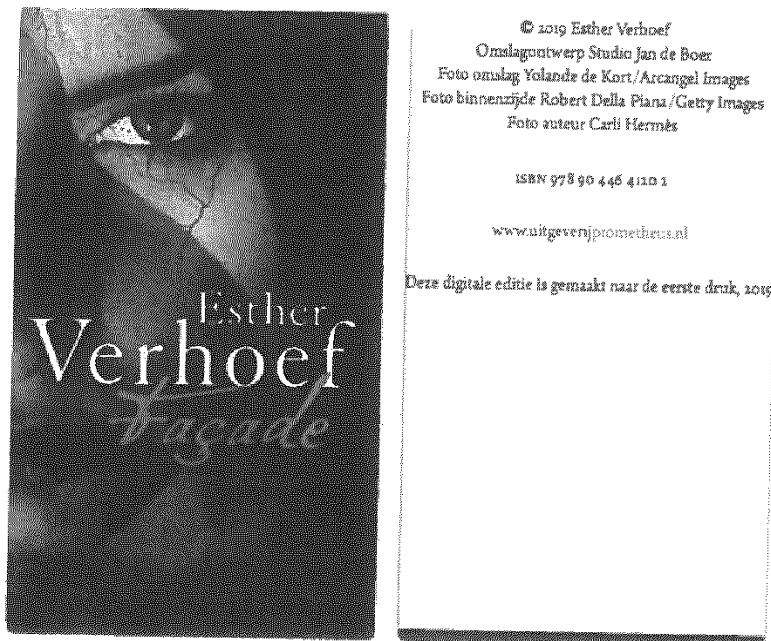
Samenvatting

Hij leek zo aardig. Dat je hem ontmoette, was toeval. Of niet? Twee jaar na haar pijnlijke scheiding komt jonge moeder Iris van der Steen eindelijk aan vakantie toe. Een roadtrip dwars door snikheet Europa met oldtimer Toet, en stapels cassettebandjes uit haar jeugd, moet haar dichter bij zichzelf en bij haar reislustige moeder in Portugal brengen. Wanneer ze de knappe, charismatische sportinstructeur Mischa de Jong laat instappen lijkt de reis een romantische wending te nemen. Maar Mischa is niet wie hij zegt te zijn. Façade is Verhoefs meest beklemmende thriller ooit; je doet geen oog meer dicht. Esther Verhoef is een van de meest succesvolle en veelzijdige schrijvers van Nederland. Van haar psychologische thrillers en romans zijn circa 2,4 miljoen exemplaren verkocht. Verhoefs werk is in tal van landen verschenen, waaronder in de Verenigde Staten, Duitsland en Korea, en is meerdere malen genomineerd en bekroond. Ze won onder meer de NS Publieksprijs, de Hebban Award en De Gouden Strop. 'Verhoef schetst personages die uitstijgen boven de standaard thrillerstereotypen.' Barnes & Noble Review 'Esther Verhoef hoort duidelijk tot de schrijvende elite in ons land.' Algemeen Dagblad 'Als je de adrenaline van de recensent nog tot diep in de nacht laat stromen, is dat vakwerk.' de Volkskrant 'Elke thriller van Esther Verhoef koop je zonder de achterflap te lezen.' Marie Claire 'In één adem uit!'

Verhoef, Esther - Façade.epub - versie 1

51 opmerkingen

14. Na het downloaden van het .epub-bestand kan het e-book vervolgens met een e-reader, mobiele telefoon, of via de computer geopend worden:



E. INBREUK OP HET AUTEURSRECHT

15. Het recht om een auteursrechtelijk beschermd werk openbaar te maken of te vereenvoudigen komt toe aan de maker van dit werk of aan diens rechtverkrijgenden, zie artikel 1 van de Auteurswet ("Aw").
16. Het is evident dat de door Gerekwestreerde aangeboden e-books beschermde werken zijn in de zin van artikel 1 Aw.

Vereenvoudigen

17. Het door Gerekwestreerde plaatsen c.q. uploaden van e-books naar de Facebook-groepen is aan te merken als vereenvoudiging in de zin van art. 13 Aw. Inherent aan het uploaden van bestanden naar een internetserver (in casu de server van Facebook) is het maken van een kopie van het originele bestand op deze server.

Openbaarmaken

18. Het openbaarmakingsbegrip in de Aw is volledig geharmoniseerd door het begrip "mededeling aan het publiek" uit artikel 3 lid 1 van de Auteursrechtlijn. Uit rechtspraak van het Hof van Justitie volgt dat een "mededeling aan het publiek" bestaat uit een "handeling bestaande in een mededeling" van een werk en de mededeling van dat werk aan een "publiek" of "nieuw publiek".⁵

⁵ HvJ 16 maart 2017, C-138/16, EU:C:2017:218 (AKM/Zürs.net), punt 22 en HvJ 14 juni 2017, C-610/15, EU:C:2017:456 (The Pirate Bay), punt 24 en aldaar aangehaalde rechtspraak.

19. Het door Gerekwestreerde aanbieden c.q. ter beschikking stellen van e-books via de Facebook-groepen is aan te merken als "handeling bestaande in een mededeling". Deze handeling is gericht aan een "publiek", namelijk alle mogelijke gebruikers van de Facebook-groepen. Tevens is er sprake van een "nieuw publiek", namelijk een publiek dat niet in aanmerking is genomen door de auteursrechthouders toen zij toestemming verleenden voor de oorspronkelijke mededeling van hun werken aan het publiek.
20. Uit het voorgaande volgt dat Gerekwestreerde met het plaatsen van e-books op de Facebook-groepen een openbaarmakingshandeling c.q. "mededeling aan het publiek" verricht.

Faciliteren van inbreuken
21. De hiervoor beschreven rol van Gerekwestreerde als uploader van e-books kan worden onderscheiden van haar faciliterende rol als beheerder van de Facebook-groepen.
22. De Facebook-groepen vormen een online platform voor de uitwisseling van bestanden waarmee auteursrechtelijk beschermde werken voor de gebruikers van dit platform beschikbaar worden gesteld. Naast de meer dan 1.000 door haarzelf geuploadde e-books stelt Gerekwestreerde in haar rol als beheerder van de Facebook-groepen ook de overige ruim 7.000 door derden geuploadde titels beschikbaar aan het publiek.
23. Uit rechtspraak van het Europese Hof van Justitie volgt immers dat in beginsel iedere handeling waarbij een gebruiker zijn klanten weloverwogen toegang biedt tot beschermde werken, een "handeling bestaande in een mededeling" kan vormen.⁶
24. Gerekwestreerde heeft een zeer actieve rol en is van de vier beheerders de meest nauw betrokken beheerder van de Facebook-groepen. Niet alleen is Gerekwestreerde de meest actieve uploader, zij biedt tevens toegang tot beschermde werken door het voorschrijven van spelregels voor het uitwisselen van werken, het controleren van de naleving hierop, het verwijderen van berichten met verkeerd geplaatste informatie over het werk en het verwijderen van verkeerd geplaatste aanvragen waarmee de gebruikers van het platform deze werken kunnen vinden en met elkaar kunnen uitwisselen. Gerekwestreerde speelt aldus een essentiële rol bij het beschikbaar stellen van de werken. Zonder het beschikbaar stellen en beheren van een dergelijk platform zouden deze werken immers niet of moeilijker door de gebruikers kunnen worden uitgewisseld.
25. Gerekwestreerde weet als beheerder van de Facebook-groepen dat bij het uitwisselen van de werken inbreuk op auteursrechten wordt gemaakt en treedt niet op om de toegang tot de betreffende werken onmogelijk te maken, integendeel. Haar gedrag als beheerder heeft juist als doel het uitdrukkelijk mogelijk te maken de illegale uitwisseling van de werken te laten voortduren en gebruikers aan te sporen kopieën van deze werken te maken.
26. Uit het voorgaande volgt dat Gerekwestreerde ook in haar rol als beheerder van de Facebook-groepen een inbreukmakende openbaarmaking c.q. "mededeling aan het publiek" verricht.

⁶ HvJ 14 juni 2017, C-610/15, EU:C:2017:456 (*The Pirate Bay*), punt 30-35 en aldaar aangehaalde rechtspraak

27. Indien geen sprake zou zijn van een directe auteursrechtinbreuk door Gerekwestreerde in haar hoedanigheid van beheerder van de Facebook-groepen kwalificeert zij subsidiair, gezien haar aantoonbare betrokkenheid bij de uitwisseling van e-books, zeker als tussenpersoon. Gerekwestreerde kan op basis van art. 26d Aw worden bevolen deze diensten te staken.

F. SPOEDEISEND BELANG EN ONHERSTELBARE SCHADE

28. Verzoekster heeft een zwaarwegend en spoedeisend belang bij een directe voorziening van uw Rechtbank om inbreuk op de auteursrechten van de bij haar aangesloten rechthebbenden te stoppen, met name omdat een (verdere) inbreuk (nog meer) onherstelbare schade zal veroorzaken.
29. Gerekwestreerde is zich bewust van het illegale karakter van haar handelen. Dit weerhoudt haar echter niet om tot op de dag van vandaag nieuwe e-books openbaar te maken.
30. Verzoekster heeft Gerekwestreerde niet eerst gesommeerd. De ervaring leert dat een gerechtelijk (ex parte) bevel (vele malen) betere naleving kent dan een sommatie. Daar komt nog het risico bij dat Gerekwestreerde haar activiteiten zou kunnen voortzetten onder een alias of een nieuwe besloten Facebook-groep begint. Dat dit risico reëel is, blijkt uit de in par. 10 geciteerde mededeling dat Gerekwestreerde en medebeheerders "*exact weten hoe te handelen bij een (mogelijke) waarschuwing vanuit onze overheid!*". Een rechterlijk (ex parte) bevel versterkt met dwangsom geeft degenen wier rechten evident zijn geschonden de grootst mogelijke zekerheid dat dit niet (weer) zal gebeuren.
31. Met het ongeautoriseerd openbaarmaken van e-books is er onherstelbare schade voor de bij BREIN aangesloten rechthebbenden ontstaan, namelijk de door rechthebbenden gederfde inkomsten nu zij geen enkele vergoeding ontvangen voor het openbaarmaken van hun werken door Gerekwestreerde. Daarnaast draagt het inbreukmakend handelen van Gerekwestreerde eraan bij dat bezoekers van de Facebook-groepen gewend raken aan het feit dat zij gratis e-books kunnen downloaden en als gevolg daarvan in de toekomst minder bereid zullen zijn te betalen voor legaal verkrijgbare e-books en andere content. Als Gerekwestreerde kan blijven doorgaan, zal deze onherstelbare schade alleen maar toenemen.
32. Gelet op deze omstandigheden, de aard, ernst en omvang van de inbreuk en de verdere acuut dreigende inbreuk op de auteursrechten van de bij Verzoekster aangesloten rechthebbenden heeft Verzoekster een zwaarwegend en spoedeisend belang bij een ex parte bevel.

G. BEWIJS

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

H. BEVOEGDHEID

34. Uw edelachtbare Heer/Vrouwe is bevoegd kennis te nemen van dit verzoekschrift op grond van art. 99 Rv., nu de woonplaats van Gerekwestreerde behoort tot het arrondissement van de Rechtbank Rotterdam.

I. WESHALVE

Verzoekster zich tot U Edelachtbare Heer/Vrouwe wendt met het eerbiedig verzoek:

- A. Gerekwestreerde te bevelen binnen 24 uur na betekening van de in deze te wijzen beschikking te staken en gestaakt te houden, ieder (faciliteren van) inbreuk makend handelen zoals in het lichaam van dit verzoekschrift omschreven, waaronder in ieder geval begrepen het (faciliteren van) het ongeautoriseerd openbaar maken en verveelvoudigen van e-books waarvan de auteursrechten berusten bij de bij BREIN aangesloten partijen en hun leden;
- B. Gerekwestreerde te veroordelen tot betaling van een dwangsom van € 2.000,- (zegge: tweeduizend Euro) voor iedere dag (een gedeelte van de dag daaronder begrepen) dat deze overtreding voortduurt, met een maximum van € 50.000,- (zegge: vijftigduizend Euro), althans zodanige dwangsommen als u E.A. Voorzieningenrechter in goede justitie zal gelasten;
- 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 (zegge: zes) maanden na betekening van het in deze zaak te wijzen bevel;
- D. de hierbij verzochte beschikking zonder zekerheidsstelling uitvoerbaar bij voorraad te verklaren.

Hoofddorp, 17 juni 2019



Advocaat

Zaak 576019
Rekest nr. 19-781

Toegestaan als verzocht, met dien verstande dat:

- de onder B bedoelde dwangsom wordt gesteld op € 2.000,- (zegge: twee duizend euro) 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 € 50.000,- (zegge: vijftig duizend euro),
- de termijn als bedoeld in art. 1019i Rv wordt bepaald op 3 (zegge: drie) maanden na betekening van deze beschikking.

Rotterdam, 17/6/ 2019

Voorzieningenrechter

mr. A.F.L. Geerdes

Voor EERSTE GROSSE uitgegeven aan
Mr. B.R.J. van Ramshorst
advocaat.

De griffier,

