

DAGVAARDING
Collectieve vordering ex. Art. 3:305a BW

HEDEN,

tweeduizend en eenentwintig

IN OPDRACHT VAN

STICHTING BREIN, gevestigd in Amsterdam en kantoorhoudende te (2132 NG) Hoofddorp, aan de Kruisweg 813-a, die voor deze zaak domicilie kiest te Amsterdam aan de Apollolaan 153 (1077 AS), ten kantore van Höcker Advocaten B.V., van welk kantoor mr. M.E. Kingma en J.A. Popma door eiseres tot advocaat worden gesteld

HEB IK

GEDAGVAARD

[X] wonende [woonplaats], aldaar mijn exploit doende en afschrift dezes met producties latende aan:

OM

in verband met de hierna opgenomen eis te verschijnen voor de rechtbank Gelderland, locatie Arnhem, op de terechtzitting die gehouden zal worden in het gerechtsgebouw aan de Walburgstraat 2-4 te (6811 CD) Arnhem, op woensdagmorgen, **17 maart 2021**, te **10.00 uur**;

ONDER DE VERMELDING

- dat gedaagde op de hiervoor genoemde terechtzitting niet in persoon dient te verschijnen, maar vertegenwoordigd door een advocaat;
- dat bij verschijning in het geding van gedaagde een griffierecht zal worden geheven, te voldoen binnen vier weken te rekenen vanaf het tijdstip van verschijning. De hoogte van de griffierechten is vermeld in de meest recente bijlage behorend bij de Wet griffierechten burgerlijke zaken, die onder meer is te vinden op de website www.kbvg.nl/griffierechtentabel;
- dat van een persoon die onvermogen is, een bij of krachtens de wet vastgesteld griffierecht voor onvermogenen wordt geheven, indien hij op het tijdstip waarop het griffierecht wordt geheven heeft overgelegd:

- een afschrift van het besluit tot toevoeging, bedoeld in artikel 29 van de Wet op de rechtsbijstand, of indien dit niet mogelijk is ten gevolge van omstandigheden die redelijkerwijs niet aan hem zijn toe te rekenen, een afschrift van de aanvraag, bedoeld in artikel 24, tweede lid, van de Wet op de rechtsbijstand, dan wel
 - een verklaring van het bestuur van de raad voor rechtsbijstand als bedoeld in artikel 7, derde lid, onder e, van die wet, waaruit blijkt dat zijn inkomen niet meer bedraagt dan de inkomens, bedoeld in de algemene maatregel van bestuur krachtens artikel 35, tweede lid, van die wet;
- dat indien gedaagde niet uiterlijk op de genoemde zitting op de voorgeschreven wijze in het geding verschijnt of verschenen zijnde het hiervoor genoemde griffierecht niet tijdig betaalt, de rechtbank verstek tegen gedaagde zal verlenen en de eis zal toewijzen, tenzij de voor de dagvaarding voorgeschreven termijnen en formaliteiten niet in acht zijn genomen en/of de eis de rechtbank onrechtmatig of ongegrond voorkomt.
 - dat eiseres op straffe van niet-ontvankelijkheid verplicht is deze dagvaarding aan te tekenen in het centraal register voor collectieve acties als bedoeld in artikel 3:305a, lid 7 BW;
 - dat deze aantekening tot gevolg heeft dat – tenzij de rechtbank eisers aanstonds niet ontvankelijk verklaart – de rechtbank de zaak aanhoudt totdat een termijn van drie maanden na de aantekening in het centraal register is verstreken;
 - dat na het verstrijken van deze termijn de behandeling van de zaak wordt voortgezet in de stand waarin zij zich bevindt, tenzij ingevolge artikel 1018d, tweede lid, Rv deze termijn is verlengd of een andere collectieve vordering voor dezelfde gebeurtenis is ingesteld;
 - dat de in artikel 128, tweede lid, Rv bedoelde roldatum voor het nemen van de conclusie van antwoord door de rechtbank zal worden bepaald op een termijn van zes weken nadat de in artikel 1018c, derde lid, Rv bedoelde termijn is verstreken;

WEGENS

Inhoudsopgave

- I. Kern van de zaak**
- II. Partijen en ontvankelijkheid**
- III. Feiten en voorgeschiedenis**
- IV. Inbreuk auteursrechten**
- V. Vorderingen**
- VI. Verweer**
- VII. Bevoegdheid**
- VIII. Bewijs**

I. Kern van de zaak

1. Eiseres Stichting BREIN (hierna: “**BREIN**”) heeft geconstateerd dat gedaagde zonder toestemming van de rechthebbenden een groot aantal auteurs- en nabuurrechtelijk beschermde werken openbaar heeft gemaakt en ter beschikking heeft gesteld aan

het publiek door deze op het Usenet te uploaden, en vervolgens te “spotten” zodat deze gemakkelijk te downloaden zijn. Hiermee heeft gedaagde inbreuk gemaakt op de auteurs- en naburige rechten van de rechthebbenden die zijn aangesloten bij BREIN.

2. Nadat BREIN contact met gedaagde heeft gezocht zijn de door gedaagde geplaatste “spots”, waarmee de geüploade bestanden gemakkelijk gevonden kunnen worden, offline gehaald. De door gedaagde geüploade bestanden zijn echter nog steeds op Usenet te vinden. BREIN heeft gecorrespondeerd met de echtgenoot van gedaagde over onder meer het tekenen van een onthoudingsverklaring waarmee gedaagde zou verklaren verdere inbreuken te staken en gestaakt te houden, en het betalen van een bedrag ter tegemoetkoming van de door BREIN gemaakte kosten en door rechthebbenden geleden schade. De echtgenoot van gedaagde heeft BREIN verzocht contact op te nemen met zijn jurist. Dit bleek echter niet goed mogelijk en sinds februari 2020 hebben gedaagde, haar echtgenoot en hun jurist niet meer gereageerd op de e-mails en (sommatie)brieven van BREIN.
3. Gedaagde is een herhaald inbreukmaker en BREIN heeft doordat gedaagde niet reageert op correspondentie geen enkele garantie dat zij zich nu zal onthouden van haar inbreukmakend handelen. BREIN vordert daarom in deze procedure een verklaring voor recht dat gedaagde inbreuk maakt op auteursrechten en naburige rechten en een bevel om verdere inbreuken te staken en gestaakt te houden op straffe van een dwangsom.

II. BREIN

Stichting BREIN

4. BREIN is een stichting met als doel de collectieve bestrijding van auteursrechtinbreuken, en zet zich sinds jaar en dag in tegen ongeautoriseerde verspreiding van muziek, film, series, boeken, tijdschriften, games en andere werken. De aangeslotenen van BREIN bestaan uit (organisaties van) makers, uitvoerende kunstenaars, producenten, uitgevers, distributeurs en andere rechthebbenden. De aangeslotenen van BREIN vertegenwoordigen samen het overgrote deel van de wereldwijde intellectuele eigendomsrechten op computerspellen en andere interactieve software, muziek, films, series, boeken, tijdschriften en andere commercieel beschikbare entertainment content.¹
5. In de statuten van BREIN is de volgende doelstelling vermeld:

"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."

¹ Zie voor de volledige en recente lijst met aangeslotenen: <https://stichtingbrein.nl/aangeslotenen/>.

Productie 1: statuten en uittreksel handelsregister Stichting BREIN

Gedaagde

6. Gedaagde heeft onder het pseudoniem "Snaterke" een groot aantal auteurs- en nabuurrechtelijk beschermde werken openbaar gemaakt door het uploaden en vervolgens "spotten" van deze werken op het Usenet.

Ontvankelijkheid

7. BREIN is op grond van artikel 3:305a BW bevoegd om vorderingen als de onderhavige in te stellen ten behoeve van haar achterban. Conform lid 1 van artikel 3:305a BW behartigt BREIN op grond van haar statuten de belangen waarvoor zij deze procedure bescherming inroept (**Productie 1**). Ook worden deze belangen door BREIN voldoende gewaarborgd. BREIN heeft sinds haar oprichting tal van procedures gevoerd waarmee zij heeft opgetreden tegen online inbreuken op de auteursrechten en naburige rechten van de bij haar aangesloten leden, waaronder ook tegen ongeautoriseerde openbaarmakingen en verveelvoudigingen op het Usenet.²
8. BREIN voldoet ook aan de aanvullende ontvankelijkheidsvereisten van artikel 3:305a lid 3 BW. Zowel de bestuurders betrokken bij de oprichting van BREIN als hun rechtsopvolgers hebben geen rechtstreeks of middellijk winstoogmerk bij de stichting. Ook hebben de ingestelde vorderingen een voldoende nauwe band met de Nederlandse rechtssfeer. Immers is gedaagde woonachtig in Nederland en ook de inbreuken hebben (onder meer) in Nederland plaatsgevonden. Verder heeft BREIN in voldoende mate getracht het gevorderde door het voeren van overleg met gedaagde en haar vertegenwoordigers te bereiken, door al vanaf december 2019 te trachten de zaak buiten rechte op te lossen (zie hierna onder III). Nu dit nergens toe heeft geleid, ziet BREIN zich genoodzaakt om deze procedure aanhangig te maken.
9. Omdat BREIN opkomt voor een ideëel doel en de vorderingen een zeer beperkt financieel belang hebben is conform artikel 3:305a lid 6 BW het zogenaamde "lichte regime" van toepassing. Er hoeft dan ook niet te worden voldaan aan de in artikel 3:305 leden 2 en 5 genoemde eisen. De vorderingen van BREIN strekken niet tot schadevergoeding in geld.
10. Ook voldoet deze dagvaarding aan de vereisten zoals genoemd in artikel 1018c Rv. De gebeurtenissen waarop de collectieve vordering van BREIN betrekking heeft worden beschreven in deze dagvaarding. Het betreft kort gezegd het grootschalig inbreukmakend handelen door gedaagde, met als gevolg dat de bij BREIN aangesloten rechthebbenden, en andere rechthebbenden voor wie BREIN blijkens haar statuten opkomt, schade lijden. De vorderingen strekken dan ook tot bescherming van de belangen van de rechthebbenden wier belangen BREIN behartigt: de vorderingen zijn immers gericht op de handhaving van hun rechten. BREIN heeft zich daarvoor ook al decennialang met succes (in en buiten rechte) ingezet. De te beantwoorden feitelijke- en rechtsvragen zijn gemeenschappelijk voor alle rechthebbenden op door gedaagde geüploade werken. Ook is het voeren van

² Zie bijvoorbeeld Rb. Midden-Nederland 8 november 2019, ECLI:NL:RBMNE:2019:6495.

deze collectieve procedure efficiënter en effectiever dan het instellen van individuele vorderingen, mede gezien de kosten die het voeren van een individuele procedure met zich meebrengt voor de rechthebbenden.

11. Voor zover door andere partijen ook een collectieve vordering zou worden ingesteld voor de in deze dagvaarding genoemde gebeurtenissen, kan BREIN conform artikel 1018 lid 1 onder 2 Rv als Exclusieve Belangenbehartiger te worden aangewezen. Overigens acht BREIN de kans dat andere collectieve vorderingen over het in deze dagvaarding genoemde handelen worden ingesteld zeer klein, aangezien rechthebbenden nu juist bij BREIN zijn aangesloten zodat BREIN collectief tegen inbreuken kan optreden.
12. In overeenstemming met de vereisten van artikel 1018c BW zal BREIN deze procedure tijdig inschrijven in het centraal register voor collectieve acties, voorzien van een geanonimiseerd afschrift van deze dagvaarding.

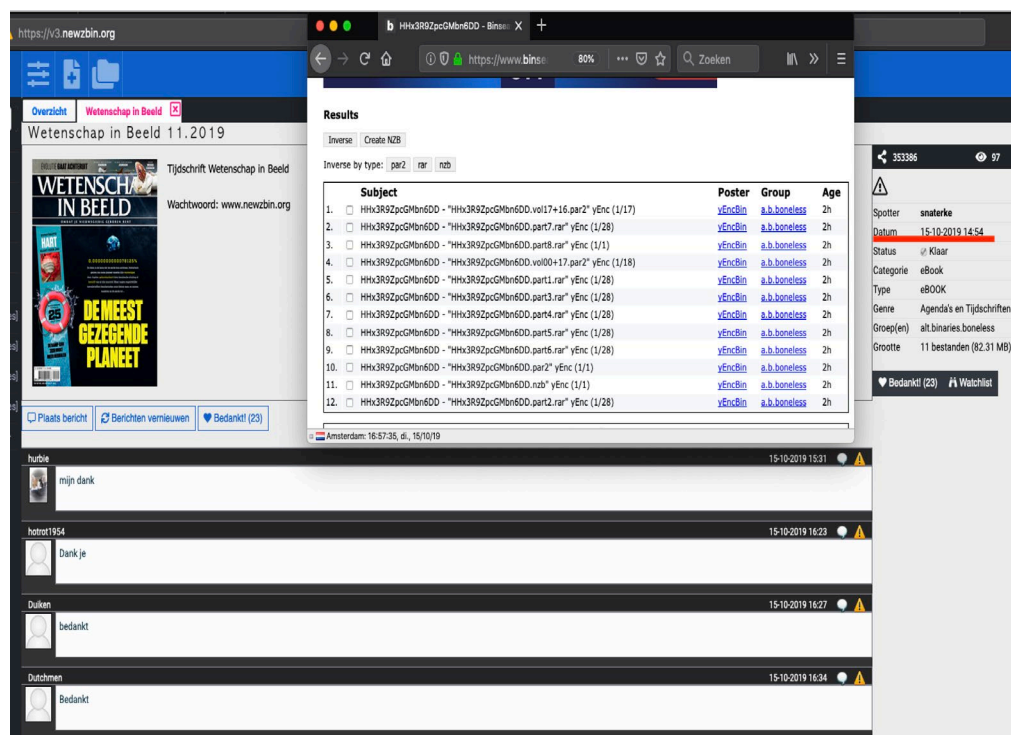
III. Feiten en voorgeschiedenis

Het Usenet, uploaden NZB-bestanden en "spotten"

13. Gedaagde uploadt op grote schaal auteurs- en nabuurrechtelijk beschermde werken op het Usenet. Voor een goede uitleg van de rol die gedaagde vervult bij de illegale verspreiding van entertainment-content, zal eerst een beschrijving worden gegeven van de werking van het Usenet.
14. Het Usenet is een wereldwijd netwerk voor de uitwisseling van tekstbestanden of binaire bestanden, zoals muziek, films, foto's en boeken. Gebruikers van Usenet kunnen materiaal plaatsen ("posten") door bestanden naar het Usenet te uploaden. De Usenet servers worden door Usenet-providers beheerd en om toegang te krijgen tot deze servers dient in de regel een abonnement te worden afgesloten bij een commerciële Usenet-provider.
15. De kern van het Usenet is dat de inhoud die zich op de servers van de ene provider bevindt via een netwerk van servers wordt gekopieerd en verspreid naar servers van andere providers. Hierdoor kan het aanbod op de servers exponentieel toenemen.
16. Om het Usenet te kunnen gebruiken en toegang te verkrijgen tot de inhoud van de servers zijn speciale computerprogramma's nodig, zogenoemde "newsreaders". Dit is software die het mogelijk maakt om de op de server geplaatste bestanden in één keer van het Usenet te downloaden.
17. Hoewel oorspronkelijk bedoeld voor het uitwisselen van tekstberichten, wordt het Usenet tegenwoordig met name en op grote schaal gebruikt voor het illegaal verspreiden en downloaden van entertainment content. Omdat het Usenet oorspronkelijk bedoeld was voor het uitwisselen van tekstberichten, kunnen via het Usenet slechts bestanden met een beperkt formaat (50 Mb) worden geüpload. Om die reden moeten grotere bestanden (zoals boeken, tijdschriften, films, tv-series) worden opgeknipt in een zeer groot aantal kleinere bestanden. Dit worden "articles" genoemd. Deze "articles" hebben elk een uniek nummer, een zogenoemde "message id". De "articles" worden vervolgens op het Usenet geüpload. Door alle articles die

bij een bestand horen te downloaden en vervolgens aan elkaar te “plakken” met een newsreader kunnen gebruikers grotere bestanden downloaden en raadplegen. Het downloaden via Usenet gaat op hoge snelheid.

18. Om de “articles” van een bepaald bestand gemakkelijker te vinden en zo het betreffende bestand te kunnen downloaden, kan gebruik gemaakt worden van een indexeringswebsite. De website www.newzbin.org (hierna: “**Newzbin**”) is zo een indexeringswebsite, waarop gebruikers via zogenaamde “spots” (een vorm van hyperlinks) populaire bestanden zoals films, muziek, boeken en tijdschriften kunnen vinden. Newzbin is bijzonder populair onder gebruikers en had op 15 oktober 2019 147.009 leden (**Productie 2**).
19. Gebruikers van Newzbin kunnen een zoekopdracht uitvoeren naar een bestand, en dit via een spot met één muisklik downloaden. De spot bevat informatie over het bestand: het genre, het aantal articles waarin het bestand is opgeknipt en ook bestandsnaam, waaronder het op Usenet kan worden gevonden. Ter illustratie is wordt een afbeelding van een spot weergegeven (zie ook **Productie 3**):



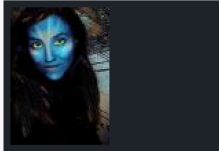
20. Newzbin was voorheen actief onder de namen Nzbspots.org en Nzbee.org. Nzbspots is eind augustus 2012 gestopt na een schikking van BREIN met twee van de moderators (**Productie 4**).

Activiteiten Snaterke

21. BREIN heeft geconstateerd dat onder het alias “Snaterke” ongeautoriseerd titels (games, (e)books, tijdschriften, films, tv-series, muziek en software) op het Usenet

werden geüpload. Onder hetzelfde alias zijn ook de bijbehorende spots op Newzbin geplaatst. Snaterke heeft in de periode tussen maart 2011 en december 2019 in totaal 5.589 spots geplaatst op Newzbin en de voorgangers www.nzbspots.org en www.nzbee.org. Het profiel van Snaterke op Newzbin ziet er als volgt uit:

snaterke



PROFIEL**VOLGEND (5)****VOLGERS (54)****SPOTS (5589)**

Profiel

Deze persoon heeft nog geen profieltekst.

snaterke

Status: Special member

Lid sinds: 08-03-2011

Laatste bezoek: 29-11-2019

Volgen

22. Ter illustratie is een afbeelding opgenomen van de door Snaterke geplaatste spot van het muziekwerk Daddy van Kraantje Pappie

Overzicht**Kraantje Pappie - da**

Kraantje Pappie - Daddy (2018)



Artist: Kraantje Pappie
Album: DADDY
Genre: Hollands
Year: 2018
Quality: FLAC
Playing Time: 00:36:50

Tracklisting

1. (00:02:38) Kraantje Pappie - Controle
2. (00:02:49) Kraantje Pappie - Lil Croney
3. (00:04:07) Kraantje Pappie - S.O. - Codes
4. (00:03:32) Kraantje Pappie, Joshua Noid - Liefde In De Lucht
5. (00:02:42) Kraantje Pappie - Young
6. (00:03:08) Kraantje Pappie, Seven Alias - Niks
7. (00:03:07) Kraantje Pappie, Bizzy, Janna Fraser - Ik Heb Je Nodig
8. (00:02:37) Kraantje Pappie - Pink Je Tas
9. (00:03:33) Kraantje Pappie, Joshyo - Blotch Move

Spotter: snaterke
Datum: 06-12-2018 15:29
Status: ✓ Klaar
Categorie: Geluid
Type: FLAC
Genre: Nederlands
Group(e): alt.binaries.boneless
GroupID: 21 bestanden (287.30 MB)

Beveiligd **Waarheid**

37 rar files
Hiddenverse 4 - Rise of Ariadna - "Hiddenverse 4 - Rise of Ariadna.nzb" yEnc (1/1)
Ariadna.nzb yEnc (1/1)
collectio size: 275.68 MB, parts available: 720 / 720
- 1 nzb file
- 4 part files
- 16 rar files
yEncBin@cpuser.com (yEncBin) a.b.boneless 358d

376. **Christmas Wonderland 9 - "Christmas Wonderland 9.nzb" yEnc (1/1)**
collectio size: 378.62 MB, parts available: 1009 / 1009
- 1 nzb file
- 4 part files
- 16 rar files
yEncBin@cpuser.com (yEncBin) a.b.boneless 358d

377. **Argonauts Agency - Chair of Hephaestus CE.nzb" yEnc (1/1)**
collectio size: 226.88 MB, parts available: 603 / 603
- 1 nzb file
- 3 part files
- 13 rar files
yEncBin@cpuser.com (yEncBin) a.b.boneless 358d

378. **Test - "Test.nzb" yEnc (1/3)**
collectio size: 3.56 GB, parts available: 953 / 9394
- 1 nzb file
- 6 part files
- 20 rar files
yEncBin@cpuser.com (yEncBin) a.b.boneless 359d

379. **Spirits of Mystery 12 - Whisper of the Past CE - "Spirits of Mystery 12 - Whisper of the Past CE.nzb" yEnc (1/2)**
collectio size: 1.42 GB, parts available: 3658 / 3658
- 1 nzb file
- 5 part files
- 25 rar files
yEncBin@cpuser.com (yEncBin) a.b.boneless 359d

380. **13pyf8wMK3QKINP9cvt - "13pyf8wMK3QKINP9cvt.nzb" yEnc (1/1)**
collectio size: 287.19 MB, parts available: 750 / 750
- 1 nzb file
- 4 part files
- 17 rar files
yEncBin@cpuser.com (yEncBin) a.b.boneless 360d

381. **Legend of Rome - The Wrath of Mars - "Legend of Rome - The Wrath of Mars.nzb" yEnc (1/1)**
collectio size: 252.72 MB, parts available: 672 / 672
- 1 nzb file
- 4 part files
- 15 rar files
yEncBin@cpuser.com (yEncBin) a.b.boneless 360d

382. **Christmas Stories - Alices Adventures CE - "Christmas Stories - Alices Adventures CE.nzb" yEnc (1/2)**
collectio size: 1.53 GB, parts available: 4097 / 4097
- 1 nzb file
- 3 part files
- 27 rar files
yEncBin@cpuser.com (yEncBin) a.b.boneless 361d

383. **a04ziwQ9Z12BHM8RC14 - "a04ziwQ9Z12BHM8RC14.nzb" yEnc (1/1)**
collectio size: 13.21 GB, parts available: 35753 / 35753 [requires password]
- 1 nzb file
- 10 part files
- 58 rar files
yEncBin@cpuser.com (yEncBin) a.b.boneless 364d

384. **MatchVentures 2 - "MatchVentures 2.nzb" yEnc (1/1)**
collectio size: 200.7 MB, parts available: 534 / 534
- 1 nzb file
- 3 part files
- 12 rar files
yEncBin@cpuser.com (yEncBin) a.b.boneless 365d

385. **Paranormal Stories - "Paranormal Stories.nzb" yEnc (1/1)**
collectio size: 320.11 MB, parts available: 850 / 850
- 1 nzb file
yEncBin@cpuser.com (yEncBin) a.b.boneless 367d

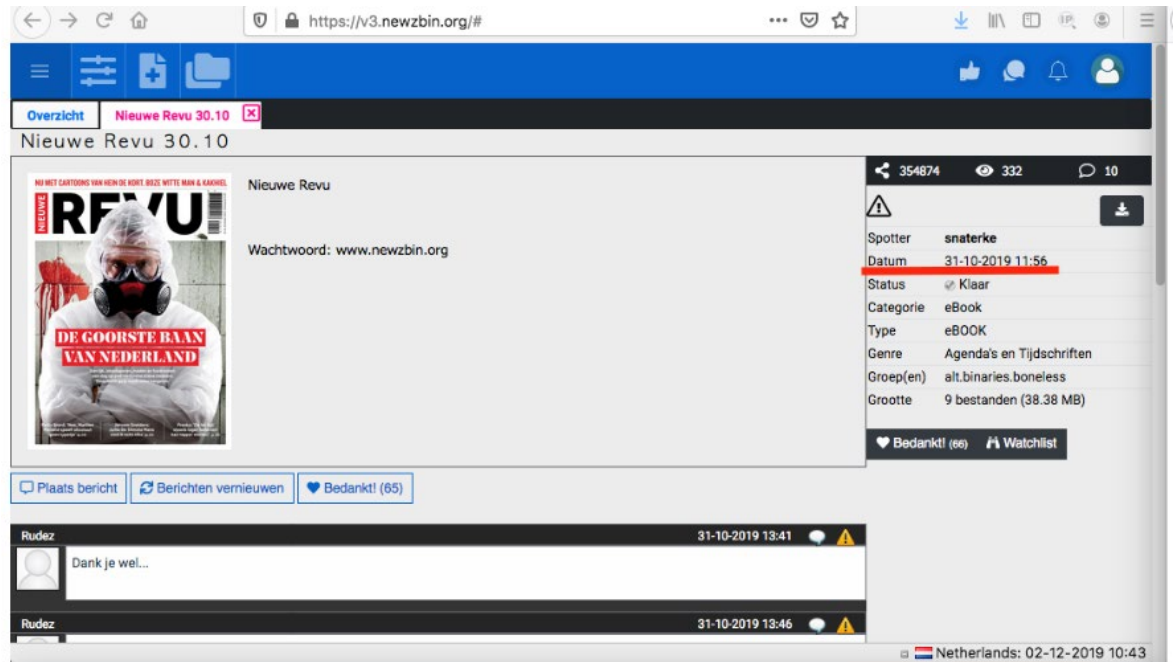
386. **Paranormal Stories - "Paranormal Stories.nzb" yEnc (1/1)**
collectio size: 320.11 MB, parts available: 850 / 850
- 1 nzb file
yEncBin@cpuser.com (yEncBin) a.b.boneless 367d

Zie verder **Productie 3**: screenprints met voorbeelden van spots die door "Snaterke" op Newzbin zijn geplaatst, en de betreffende bestanden, tussen 17 september 2018 en 29 januari 2019

23. BREIN heeft geconstateerd dat gedaagde nog in oktober 2019 een aanzienlijke hoeveelheid spots heeft geplaatst. Deze laatste spots en uploads hebben voornamelijk betrekking op tijdschriften en games. In onderstaande afbeeldingen is een overzicht van de tijdschriften opgenomen die op 3 oktober 2019 door Snaterke zijn gespot. Daarnaast wordt een voorbeeld van de spot van weekblad de Nieuwe Revu weergegeven.

DATUM	CAT	ST TITEL	GROOTTE	SPOTTER	W
28-11-2019 11:04	WIN	Travel Mosaics 11 - Christmas Sleigh Ride	209.66 MB	snaterke	
26-11-2019 12:57	WIN	Mystery Case Files - Black Crown Collector's Edition	1.36 GB	snaterke	
24-11-2019 09:50	WIN	Elven Legend 8 - The Wicked Gears Collector's Edition	358.93 MB	snaterke	
21-11-2019 11:36	WIN	Fairy Godmother Stories - Cinderella Collector's Edition	1.26 GB	snaterke	
16-11-2019 10:57	WIN	Redemption Cemetery - The Stolen Time Collector's Edition	1.21 GB	snaterke	
15-11-2019 11:26	WIN	Hermes - War of the Gods Collector's Edition	592.35 MB	snaterke	
14-11-2019 09:29	WIN	Royal Detective - The Last Charm Collector's Edition	1.31 GB	snaterke	
09-11-2019 10:57	WIN	Kings Heir - Rise To The Throne Collector's Edition	866.11 MB	snaterke	
09-11-2019 10:32	WIN	Rite of Passage - Bloodlines Collector's Edition	695.78 MB	snaterke	
08-11-2019 14:28	eBook	Mein Zaubertopf voor de Themomix	366.78 MB	snaterke	
07-11-2019 09:59	WIN	Whispered Secrets - Dreadful Beauty Collector's Edition	864.12 MB	snaterke	
05-11-2019 13:43	WIN	The Legend of Eratus Dragonlord	187.93 MB	snaterke	
02-11-2019 10:22	WIN	Vacation Adventures - Cruise Director 6 Collector's Edition	606.29 MB	snaterke	
31-10-2019 11:56	eBook	Nieuwe Revu 30.10	38.38 MB	snaterke	
31-10-2019 10:27	WIN	Haunted Hotel - Room 18 Collector's Edition	1.11 GB	snaterke	
29-10-2019 18:09	WIN	Hiddenverse - Kingdom Fall	326.90 MB	snaterke	
28-10-2019 19:29	WIN	Luigi's Mansion 3 NSW/PS4/XC1 Switch	7.66 GB	snaterke	
28-10-2019 11:36	eBook	Tijdschriften 28.10	155.94 MB	snaterke	
26-10-2019 10:17	WIN	Family Mysteries - Poisonous Promises Collector's Edition	1.25 GB	snaterke	
25-10-2019 16:30	eBook	Tijdschriften 25.10	208.70 MB	snaterke	
24-10-2019 18:27	eBook	Tijdschriften 24-10	151.31 MB	snaterke	
24-10-2019 11:07	WIN	Halloween Chronicles - Evil Behind a Mask Collector's Edition	1.37 GB	snaterke	
23-10-2019 22:14	eBook	Tijdschrift Independent and Unofficial Guide to Fortnite - Issue 18, 2019	48.93 MB	snaterke	
23-10-2019 22:00	eBook	Tijdschriften 23.10	111.33 MB	snaterke	
22-10-2019 17:43	eBook	Nederlandse Tijdschriften	421.23 MB	snaterke	
20-10-2019 20:23	WIN	Fishwitch Halloween	156.56 MB	snaterke	
19-10-2019 00:02	WIN	Dreadful Tales - The Fire Within Collector's Edition	0.98 GB	snaterke	
18-10-2019 16:26	eBook	Margriet	32.25 MB	snaterke	
17-10-2019 23:35	eBook	Diabetic Living Australia - November-December 2019	157.68 MB	snaterke	
17-10-2019 23:25	eBook	Story	55.07 MB	snaterke	
17-10-2019 23:21	eBook	Tina	31.28 MB	snaterke	
17-10-2019 23:16	eBook	AutoWeek 2019-10-16	26.53 MB	snaterke	
17-10-2019 01:31	eBook	Nieuwe Revu 2019-10-16	99.98 MB	snaterke	
16-10-2019 23:45	WIN	Mystery Tales - Art and Souls Collector's Edition	1.42 GB	snaterke	
16-10-2019 16:20	eBook	2019-11-01 AutoWeek Classics	61.52 MB	snaterke	
16-10-2019 15:52	eBook	2019-10-16 Grazia	38.06 MB	snaterke	
16-10-2019 15:42	eBook	Libelle 17.10	48.44 MB	snaterke	

Amsterdam: 10:42:25, di., 03/12/19



Productie 5: screenprints met voorbeelden van spots Newzbin geplaatst door "Snaterke" tussen 15 oktober 2019 en 28 november 2019

Productie 6: screenprints met voorbeelden van downloads van de door "Snaterke" geposte en gespotte tijdschriften

Betrokkenheid Snaterke

24. Snaterke had ten tijde van het onderzoek dat BREIN naar Newzbin deed, op de website de status van 'special member'. Ook heette zij in die hoedanigheid nieuwe leden welkom op de website. Bovendien vraagt gedaagde in een bericht van 13 januari 2014 op Newzbin om donaties voor de verdediging in een eventuele procedure tegen Stichting BREIN. Hieruit blijkt haar actieve en nauwe betrokkenheid bij het ongeautoriseerd plaatsen en spotten van entertainment-content via Usenet en Newzbin.

Productie 7: screenprint met bericht van "Snaterke" op Newzbin van 13 januari 2014 met oproep geldinzameling voor procedure tegen BREIN

Productie 8: screenprint van welkomstbericht van "Snaterke" op Newzbin van 27 augustus 2014

Identiteit Snaterke

25. BREIN heeft vastgesteld dat gedaagde de persoon achter het alias Snaterke is, en daarmee degene is die de uploads op het Usenet plaatste om deze te vervolgens op Newzbin te spotten. In Productie 9 is nader uiteengezet hoe BREIN de identiteit van gedaagde heeft achterhaald. In de met de later gevoerde correspondentie wordt ook erkend dat gedaagde de inbreukmakende content heeft geüpload (zie hieronder).

Productie 9: beschrijving vaststelling identiteit gedaagde, met screenprints ter onderbouwing

Correspondentie

26. Op 2 december 2019 heeft BREIN contact gezocht met gedaagde via een door de deurwaarder betekende brief. Hierin is aan gedaagde medegedeeld dat BREIN onderzoek heeft gedaan naar Newzbin, en daarbij heeft vastgesteld dat gedaagde op grote schaal auteurs- en nabuurrechtelijk beschermde werken openbaar heeft gemaakt door onder meer games, tijdschriften, muziek en tv-series te uploaden op het Usenet om deze vervolgens vindbaar heeft gemaakt door deze te spotten op Newzbin. Daarnaast schrijft BREIN dat zij over informatie beschikt waaruit blijkt dat gedaagde betrokken is bij het beheer van de website Newzbin. BREIN biedt aan om, mede namens de benadeelde bij haar aangesloten rechthebbenden, de zaak buiten rechte op te lossen. Gedaagde diende daartoe per direct het inbreukmakend en onrechtmatig handelen te staken en gestaakt te houden, een onthoudingsverklaring te ondertekenen en daarnaast een bedrag van €10.000,- te betalen als tegemoetkoming in de door BREIN gemaakte kosten en de door rechthebbenden geleden schade.

Productie 10: brief van BREIN aan gedaagde van 2 december 2019

27. Op 3 december 2019 ontving BREIN een brief van de heer [Y], de echtgenoot van gedaagde. In deze brief wordt betwist dat gedaagde de eigenaar of beheerder van Newzbin is. Wel wordt in deze brief namens gedaagde erkend dat zij werken heeft geüpload. De heer [Y] stelt in de brief een betalingsregeling voor op grond waarvan het bedrag van € 10.000,- in 100 termijnen van € 100,-.

Productie 11: brief van [Y] aan BREIN d.d. 3 december 2019

28. Op 17 december 2019 heeft BREIN op deze brief gereageerd, en gedaagde er onder meer op gewezen dat de website Newzbin.org nog steeds online en de door gedaagde geüploade bestanden nog steeds op Usenet beschikbaar zijn. BREIN dringt erop aan dat gedaagde zelf contact met haar opneemt. In reactie op deze brief stuurt de heer [Y] een e-mail waarin hij BREIN verwijst naar de heer [Z], die de advocaat van gedaagde en [Y] zou zijn. BREIN probeert vervolgens in overleg te treden met de heer [Z]. Op 6 februari 2020 vraagt de [Z] om uitstel in verband met het overlijden van zijn broer. BREIN gaat hier mee akkoord. Op 18 februari 2020 verzoekt BREIN de heer [Z] om een inhoudelijke reactie te sturen. De heer [Z] zegt dit toe. Daarna verneemt BREIN niets meer van de heer [Z]. Op 6 april 2020 is aan de heer [Z] een laatste termijn gegeven om inhoudelijk op de zaak te reageren. Tot op heden heeft BREIN geen reactie ontvangen van de heer [Z], de heer [Y] of van gedaagde. De heer [Z] bleek overigens niet als advocaat te zijn ingeschreven bij de Orde van Advocaten.

Productie 12: correspondentie tussen BREIN, [Y] en [Z] tussen 17 december 2019 en 6 april 2020

29. BREIN heeft zich uiteindelijk genoodzaakt gezien deze zaak aan haar advocaat over te dragen. Bij brief van 9 december 2020 is gedaagde door de advocaat van BREIN per aangetekende brief nogmaals gesommeerd om een onthoudingsverklaring te ondertekenen, de door haar op het Usenet geüploade bestanden te verwijderen en een bedrag van € 10.000,- te voldoen als tegemoetkoming in de door BREIN gemaakte kosten en de door gedaagde veroorzaakte schade. Een kopie van de betreffende brief is per e-mail aan de heer [Y] en de heer [Z] gestuurd. Een reactie op de brief van 9 december 2020 is opnieuw uitgebleven.

Productie 13: sommatiebrief mr. Kingma aan gedaagde d.d. 9 december 2020

Voortdurende inbreuk

30. De spots die gedaagde heeft geplaatst zijn na de sommatie van BREIN in december 2019 offline gehaald. De door gedaagde op het Usenet geüploade bestanden kunnen echter nog steeds worden gevonden via andere Usenet indexeringsites.

Productie 14: screenprints van downloads op 4 februari 2021 van drie door "Snaterke" geüploade bestanden. De bestandnamen van de downloads komen overeen met de eerste drie downloads uit productie 6 (Tina, een collectie Nederlandse tijdschriften, en National Geographic Historia). Deze bestanden zijn dus nog steeds te vinden en downloaden.

31. In december 2019 was gedaagde enige tijd niet op Newzbin verschenen, kennelijk omdat zij door BREIN was aangeschreven. In reactie hierop verschenen op Newzbin berichten van gebruikers die zich afvroegen waar Snaterke was gebleven en waarom zij plotseling van Newzbin was "verdwenen". Vanuit de "staff" van Newzbin is hierop op 12 december 2019 het volgende bericht verschenen:

"Zoals velen van jullie gemerkt hebben is Snaterke momenteel niet aanwezig op Newzbin en de chat, terwijl ze daar normaal zowat altijd te vinden was. Als staff van Newzbin willen we jullie dan ook geruststellen dat we haar gesproken hebben, maar dat ze zich voor onbepaalde tijd om strikt persoonlijke redenen niet laat zien."

Productie 15: Screenprint van bericht over "Snaterke" op Newzbin van 12 december 2019

Hieruit blijkt eens te meer de actieve en nauwe betrokkenheid van gedaagde bij het ongeautoriseerd plaatsen en spotten van content via Usenet en Newzbin.

IV. Inbreuk auteursrechten

32. Gedaagde heeft een groot aantal auteursrechtelijk beschermde werken geüpload op Usenet, waaronder onder meer tijdschriften, games, muziek en tv-series. Daarnaast heeft gedaagde een groot aantal "spots" op Usenet geplaatst waarmee deze auteursrechtelijk beschermde werken gedownload kunnen worden. Hiermee heeft

gedaagde de betreffende werken verveelvoudigd (door deze vast te leggen op een server) en openbaar gemaakt (door deze aan het publiek ter beschikking te stellen) zonder dat zij hiertoe toestemming van de rechthebbenden heeft verkregen. Het is evident dat de door gedaagde geüploade tijdschriften, games, muziek en tv-series niet met toestemming van de rechthebbenden op het Usenet zijn geplaatst. Legaal aanbod wordt immers tegen betaling aangeboden op diensten zoals Netflix en Spotify, via app stores, of, in het geval van tijdschriften offline in de winkel en soms online voor abonnees op de website van het betreffende tijdschrift.

33. Gedaagde maakt daarmee inbreuk op de auteurs- en naburige rechthebbende van de (leden van de) aangesloten van BREIN in de zin van artikel 1 jo. 12 en 13 Auteurswet en, voor zover het muziek en tv-series betreft, tevens artikel 2, artikel 6 en artikel 7a WNR. Dit geldt zowel voor het uploaden van de betreffende werken, als het door middel van "spots" verwijzen naar deze werken. Uit het GS Media³ en Brein/Filmspeler⁴ van het Europese Hof van Justitie volgt immers dat het aanbieden van hyperlinks of andere verwijzingen naar illegaal aanbod van beschermde werken een nieuwe mededeling aan het publiek in de zin van artikel 3 lid 1 Auteursrechtlijn (2001/29/EU) oplevert indien de plaatser van de hyperlink weet of moet weten dat de betreffende verwijzing toegang biedt tot een illegaal op internet gepubliceerd werk. Het behoeft geen toelichting dat gedaagde wist dat de 5.589 spots die zij geplaatst heeft verwezen naar materiaal dat zonder toestemming van de rechthebbenden (veelal door haarzelf) op Usenet was geplaatst.

V. Vorderingen

Verklaring voor recht

34. BREIN vordert een verklaring voor recht dat gedaagde inbreuk heeft gemaakt op de auteursrechten en naburige rechten van de bij BREIN aangesloten rechthebbenden en hun leden. Indien gedaagde en BREIN niet alsnog – al dan niet naar aanleiding van een vonnis – tot een schikking kunnen komen, kan een verklaring voor recht door de aangesloten van BREIN aanleiding zijn om schadevergoeding van gedaagde te vorderen. Het is overigens de ervaring van BREIN dat na een uitspraak de kans op een schikking groot is

Verbod op verdere inbreuken

35. De door gedaagde geplaatste spots zijn na de eerste brief van BREIN offline gehaald. Desalniettemin heeft BREIN belang bij een verbod op verdere inbreuk. Ten eerste zijn de door gedaagde geüploade werken zelf nog gewoon op Usenet te vinden en te downloaden. Daarnaast heeft gedaagde tot op heden geen onthoudingsverklaring getekend, en ook niet anderszins bevestigd dat zij verdere inbreuken zal staken en gestaakt zal houden. Hiermee heeft BREIN gegronde reden om te vrezen dat gedaagde opnieuw – al dan niet via een ander alias – inbreuk zal maken op auteursrechten op muziekwerken.

Vgl. bijz. Vزر. Rb. Noord-Holland 12 februari 2020,
ECLI:RBNHO:2020:841, rov. 4.8: "De voorzieningenrechter

³ HvJEU 8 september 2016, C-160/15, ECLI:EU:C:2016:644

⁴ HvJEU 26 april 2017, C-527/15, ECLI:EU:C:2017:300

overweegt evenwel, dat gelet op de inbreuk van [gedaagde] in het recente verleden en alsmede gezien de weigering van [gedaagde] om in verband daarmee een deugdelijke onthoudingsverklaring te tekenen, toch voldoende aanleiding bestaat om de vordering [...] toe te wijzen. [eiser] heeft immers om die reden nog steeds belang bij het door haar gevorderde verbod en een daaraan gekoppelde dwangsom. Zonder een getekende onthoudingsverklaring inclusief boetebeding bestaat er voor [gedaagde] immers geen financiële prikkel om de inbreuken te staken dan wel gestaakt te houden, zodat nog steeds sprake is van een voldoende serieuze dreiging tot verder onrechtmatig handelen.”

36. Om deze reden vordert BREIN ook versterking van het verbod met een dwangsom. Ter voorkoming van inbreuken in de toekomst op de rechten van de door BREIN vertegenwoordigde rechthebbenden is een versterking van het verbod met de financiële prikkel van een dwangsom op zijn plaats.

Proceskosten

37. BREIN maakt aanspraak op vergoeding van de volledige door haar gemaakte proceskosten op grond van artikel 1019h Rv. Er bestaat aanleiding voor een volledige proceskostenveroordeling. Door zonder toestemming van de rechthebbenden een groot aantal werken te verveelvoudigen en openbaar te maken heeft gedaagde inbreuk gemaakt op de auteursrechten van de door BREIN vertegenwoordigde rechthebbenden. Gedaagde heeft geweigerd te bevestigen dat zij deze inbreuk in de toekomst gestaakt zal houden, en om BREIN tegemoet te komen in de schade en kosten. De tegen BREIN ingestelde actie is daarom noodzakelijk in het kader van de handhaving van auteursrechten. De proceskosten worden tot op heden begroot op € 4.973,56.

Productie 16: overzicht kosten advocaat en deurwaarder tot op heden

38. De gevorderde proceskosten zijn redelijk en vallen ruim binnen het indicatietarief voor IE-zaken voor een eenvoudige bodemprocedure (€ 8.000,-). Volledigheidshalve merkt BREIN op dat deze zaak niet kan worden aangemerkt als ‘zeer eenvoudig, niet bewerkelijk’. Dit volgt onder meer uit het feit dat het gaat om grootschalige inbreuk, waarbij duizenden werken ter beschikking zijn gesteld. De omvang van de inbreuk wordt in punt 8 en de voetnoot van de leidraad Indicatietarieven IE expliciet vermeld als een van de omstandigheden waarop kan worden gelet bij de bepaling van de complexiteit van de zaak. Verder is relevant dat BREIN onderzoek heeft moeten doen naar de activiteiten en identiteit van “Snaterke” en vervolgens maandenlang tevergeefs heeft geprobeerd de zaak op minnelijke wijze op te lossen, waarna gedaagde noch haar vertegenwoordigers op de berichten van BREIN reageerden. Gedaagde heeft het er dus bewust op aan laten komen en ervoor gezorgd dat BREIN aanzienlijke kosten heeft moeten maken in verband met dit dossier. Deze omstandigheden dragen eveneens bij aan de conclusie dat niet van een zeer eenvoudige, niet bewerkelijke zaak kan worden gesproken.

VI. Verweer

39. Het enige verweer dat gedaagde, bij monde van haar echtgenoot, gevoerd heeft, is dat zij niet de eigenaar of beheerder van Newzbin is. Dit doet echter niet af aan het feit dat zij op grote schaal auteursrechtelijk beschermde werken openbaar heeft gemaakt door deze te uploaden en te spotten. Gedaagde heeft dit, opnieuw bij monde van haar echtgenoot, ook erkend. Of gedaagde ook beheerder is (geweest) van Newzbin kan in deze zaak in het midden blijven.

VII. Bevoegdheid

40. Nu gedaagde woonachtig is in [woonplaats] is de rechtbank Gelderland, locatie Arnhem op grond van artikel 99 Rv bevoegd om van de onderhavige vorderingen kennis te nemen.

VIII. Bewijs

41. BREIN brengt de producties in het geding waarnaar in deze dagvaarding wordt verwezen. Voor zover van enige stelling de bewijslast op BREIN zou blijken te rusten, biedt zij bewijs aan van de desbetreffende stellingen door alle middelen rechtens, waaronder bewijs door middel van nadere documenten en getuigenverklaringen van medewerkers van BREIN over de werking van het Usenet en de geconstateerde inbreuken.

DE EIS

Het uw rechtbank behage bij vonnis, uitvoerbaar bij voorraad:

- I. te verklaren voor recht dat gedaagde met het uploaden van auteursrechtelijk en/of nabuurrechtelijk beschermde werken en met het plaatsen van "spots" op de website Newzbin.org die naar auteursrechtelijk en/of nabuurrechtelijk beschermde werken verwijzen, zoals beschreven in het lichaam van deze dagvaarding, inbreuk heeft gemaakt op de auteursrechten en naburige rechten van de bij BREIN aangesloten rechthebbenden;
- II. gedaagde te bevelen om iedere inbreuk op de auteursrechten en/of naburige rechten van de bij BREIN aangesloten rechthebbenden te staken en gestaakt te houden, op straffe van een dwangsom van € 1.000,- per dag (een deel van de dag daaronder begrepen) of € 500,- per individuele inbreuk, ter keuze van BREIN, met een maximum van € 25.000,-;
- III. gedaagde te veroordelen in de volledige proceskosten van dit geding op de voet van artikel 1019h Wetboek van Burgerlijke Rechtsvordering.

De kosten dezes zijn voor mij, deurwaarder €

Deze zaak wordt behandeld door mr. M.E. Kingma en mr. J.A. Popma, Höcker Advocaten, Apollolaan 153, 1077 AS Amsterdam, 020-5777700, kingma@hocker.nl