

29. oktober 2008

JOHAN SCHLÜTER

Påstandsdokument

(indkærede)

I sagen Ø.L. B-530-08

DMT2 A/S

Frederikskaj 8

1780 København V.

v. advokat Niels Christian Ellegaard

mod

IFPI Danmark

Højbro Plads 10

1200 København K.

v. advokat Torben Steffensen

(indkærede 1)

som mandatar for

Aller International A/S

Marielundsvej 46 E

2730 Herlev

ArtPeople A/S

Ørstedhus

Vester Farimagsgade 41

1606 København K

Bellevue Entertainment A/S

Slotspladsen 2
9000 Aalborg

Bonnier Amigo Music Denmark A/S
Gammel Mønt 14
1117 København K

Circle Records A/S
Bohelndachvej, Holmen
1437 København K

COPE Records ApS
Westend 13
1661 København V

Crunchy Frog ApS
Studiestræde 24, 2. sal
1455 København K

Da Capo Records (selvejende institution)
Gråbrødre Torv
1410 København K

Egmont Serieforlaget A/S
Vognmagergade 11
1148 København K

EMI music Denmark A/S
Dronningens Tværgade 7
1302 København K

Exlibris Music Gyldendal A/S
Klareboderne 3
1001 København K

Flex Records ApS
Magstræde 10B
1204 København K

Folkeskolens Musiklærerforenings Forlag
Gudenåvej 162
7400 Herning

Forlaget GUF (enkeltmandsvirksomhed v/Jan Østergaard Nielsen)
Brogade 6
6400 Sønderborg

Kick Music A/S
Rådhusstræde 3 A
1466 København K

Lifted House ApS
Vester Voldgade 87, 4. sal
1552 København V.

MBO Group A/S
Enghavevej 40, 4. sal
1674 København V

MUSIC for DREAMS (personligt ejet firma v/Kenneth Bager)
Magstræde 10
1204 København K

Now Music I/S
Vognmagergade 7
1120 København K

OH Musik ApS
Jersie Strandvej 5
2680 Solrød Strand

Olga Musik ApS
Christianshavns Torv 2
1414 København K

Playground Music Denmark A/S
Grønnegade 3
1107 København K

RecArt Music ApS
Studsgade 10, 1. sal
8000 Århus C

Rigel ApS
Mårkærvej 4
2630 Taastrup

Sand ApS
Lerholm Vænge 17
2610 Rødovre

SonyBMG A/S
Vognmagergade 7
1120 København K

Spin Entertainment ApS
Filmbyen 14
2650 Hvidovre

SteepleChase Productions ApS
Slotsalléen 16
2930 Klampenborg

Sundance ApS
Havnegade 41
1058 København K

TUBA Entertainment (personligt ejet firma v/Jerry Ritz Blom)
Søndre Jagtvej 27
2970 Hørsholm

Tutl (selvejende forening)
Reynagøta 12
0100 Thorshavn

Universal Music Group A/S
Grønningen 25, st.

1270 København K

Warner Music Denmark A/S
Falkoner Allé 63
2000 Frederiksberg

Voices Music & Entertainment Denmark ApS
Vesterbrogade 95 H
1620 København V

og

Foreningen af danske Videogramdistributører

Højbro Plads 10
1200 København K
(indkærede 2)

som mandatar for

Buena Vista A/S
Østergade 26A, 3. sal
1100 København K.

Nordisk Film Video A/S
Skelbækgade 1
1717 København V.

Paramount International A/S
Vesterbrogade 149
1620 København V.

SF Film A/S
Forbindelsesvej 3
2100 København Ø.

Sandrew Metronome Video Danmark A/S
Omøgade 8, 1. sal
2100 København Ø.

Scanbox Entertainment A/S
Vermundsgade 40A 4. sal
2100 København Ø.

Universal Pictures Denmark A/S
Hauschvej 13
1825 Frederiksberg

Warner Bros. Entertainment
Omøgade 8, 1. sal
2100 København Ø.

og

Gyldendalske Boghandel Nordisk Forlag A/S
Klareboderne 3
1115 København K.
(indkærede 3)

og

JP/Politikens Hus A/S
Grøndalsvej 3
8260 Viby J.
(indkærede 4)

nedlægges følgende

Påstand

Frederiksberg Fogedrets fogedforbud af den 29. januar 2008 stadfæstes.

Anbringender

Til støtte for indkæredes påstand gøres følgende sammenfattede anbringender gældende

Ad sagens hovedspørgsmål

1. Transmissionen af materiale, hvortil indkærede og indkæredes medlemmer har de ophavsretlige enerettigheder, sker mellem brugerne af hjemmesiden thepiratebay.org. Rettighedshaverne har ikke givet tilladelse til transmissionen, som indebærer eksemplarfremsættelse og tilgængeliggørelse for almenheden, jf. ophavsretslovens § 2.
2. Hjemmesiden thepiratebay.org er en søgemaskine til uberettiget distribution af ophavsretligt beskyttede værker, således at hjemmesiden ved links og på anden vis medvirker til ophavsretskrænkelser, jf. U 2005.60 V (DivX-hjemmeside). Hjemmesiden er et vigtigt bindeled mellem brugerne, der gør det muligt at kopiere materiale og stille dette til rådighed brugerne imellem.
3. Det centrale formål med the "pirate" bay er at udveksle piratkopier.
4. Det beskyttede materiale transmitteres i kærendes net, når det distribueres mellem brugerne af thepiratebay.org.
5. Kærendes transmission af ophavsretligt beskyttet materiale krænker indkæredes og disses medlemmers ophavsretlige enerettigheder i henhold til ophavsretslovens § 2.
6. Kærende er ikke omfattet af bestemmelsen i ophavsretslovens § 11 a, der undtager visse netværkstransmissioner fra den ophavsretlige eneret, eftersom kravet om lovligt forlæg i § 11, stk. 3, ikke er opfyldt. Derfor finder der objektivt ophavsretskrænkelser sted som forudsat i Infosoc-direktivet art. 8(3).

7. Ved at blokere for adgangen til hjemmesiden thepiratebay.org forhindres kærendes kunder (internetbrugerne) i uretmæssigt at fildele ophavsretligt beskyttet materiale. At denne blokering ikke forhindrer andre former for ophavsretskrænkelser på Internettet, kan ikke tillægges betydning.
8. Infosoc-direktivets artikel 8(3) hjemler mulighed for at nedlægge forbud overfor kærende. Bestemmelsen er implementeret i dansk ret og lagt til grund i retspraksis, jf. bl.a. U 2006.1474 H (TDC Totalløsninger).
9. Det afgørende efter Infosoc-direktivets art. 8(3) er, at der på en internetudbyders netværk sker ophavsretskrænkelser, ikke om de ophavsretskrænkende filer distribueres direkte fra en bestemt hjemmeside.
10. Kærende er bedst placeret til at bringe krænkelserne af indkæredes og indkæredes medlemmers ophavsretlige enerettigheder til ophør, jf. Infosoc-direktivets præambel betragtning 59.
11. EU-Kommissionen fastslår i sin besvarelse af 11. februar 2008 (bilag 24), at der, for at forhindre de omfattende krænkelser der sker via thepiratebay.org, kan nedlægges forbud overfor teleselskaberne i overensstemmelse med Infosoc-direktivets bestemmelser samt blandt andet dansk retspraksis. Dette følger også af EU-Kommissionens rapport af den 30. november 2007 (bilag 21).
12. Tilsvarende følger det af bemærkningerne til e-handelsloven, at ansvarsfrihedsreglerne i denne lov ikke omfatter de foreløbige retsmidler, herunder altså fogedforbud. E-handelslovens § 14 udelukker således ikke, at der kan nedlægges forbud mod, at den ulovlige transmission finder sted på kærendes netværk.
13. Danmarks forpligtelser i medfør af EU-retten medfører, at forbuddet er nedlagt med rette og også af denne grund bør stadfæstes.
14. Grundlaget for Frederiksberg Fogedrets kendelse fremgår udtrykkeligt af fogedrettens præmisser.

15. Frederiksberg Fogedrets kendelse er ikke truffet ud fra en faktisk vildfarelse.

Ad formulering af fogedforbuddet, jf. retsplejelovens § 641

16. Frederiksberg Fogedrets fogedforbud af den 29. januar 2008 er formuleret med tilstrækkelig klarhed.
17. Påbuddet går ikke videre end hjemlet i retsplejelovens § 641, stk. 2.
18. En tilsvarende formulering af forbudet og påbudet er lagt til grund i andre tilsvarende sager, jf. Københavns Fogedrets kendelse af 25. oktober 2006 (bilag 15) og Frederiksberg Fogedrets kendelse af 15. august 2007 (bilag 16).
19. Den omstændighed, at der teknisk set er forskel på strukturen i hjemmesiderne allofmp3.com (bilag 15) og mp3sparks.com (bilag 16) i forhold til thepiratebay.org ændrer ikke på, hvordan forbuddet bør formuleres. Virkningen af et forbud i denne sag er det samme som virkningen af forbud i de andre sager.
20. Kærende er nærmest til at afgøre, hvilken foranstaltning der bedst og mest effektivt kan anvendes på kærendes netværk.
21. Blokering for adgangen til thepiratebay.org på DNS-niveau er som udgangspunkt tilstrækkelig effektiv.
22. Den anvendte formulering af forbuddet og påbuddet er nødvendig for at sikre en effektiv opretholdelse af disse.

Ad betingelserne efter retsplejelovens §§ 642 og 643

23. De handlinger, der søges forbudt, er klart er i strid med indkæredes og disses medlemmers ophavsrettigheder og de ulovlige aktiviteter, der søges forbudt, må forventes fortsat.

24. Et fogedforbud er den relevante og effektive foranstaltning til at forhindre de krænkelser af indkæredes og indkæredes medlemmers rettigheder.
25. Det følger af fast praksis, at indkærede ikke kan henvises til at gøre sine rettigheder gældende overfor indehaverne af hjemmesiden thepiratebay.org.
26. Skulle indkærede anlægge sag imod indehaverne af hjemmesiden thepiratebay.org i udlandet, ville dette medføre en væsentlig forlængelse af sagsbehandlingstiden, ligesom det ville forøge omfanget af krænkelser af indkæredes og indkæredes medlemmers rettigheder.
27. Det følger af Infosoc-direktivets art. 8(3), at rettighedshaverne i sager af denne karakter skal kunne få nedlagt et fogedforbud og således ikke skal være henvist til først at anvende lovens almindelige regler om straf og erstatning.
28. En proportionalitetsafvejning i henhold til retsplejelovens § 643, stk. 2 indebærer, at forbuddet er nedlagt med rette og derfor bør stadfæstes.
29. Spørgsmålet om eventuelt administrativt arbejde fra kærendes side ved efterlevelse af forbuddet er ikke til hinder for nedlæggelse af forbuddet, jf. Højesterets kendelse refereret i U 2006.1474 H. Den investering og det besvær som kærende pålægges i forbindelse med forbudet er i øvrigt beskeden, jf. bilag 18.

Bevisførelse

Bilag A-H, bilag 1-24 (med undtagelse af bilag 19, 20 og 23).

Afhøring af sagkyndigt vidne Kristian Løkkegaard.

Endvidere vil "Støttebilag vedrørende brug af hjemmesiden The Pirate Bay" blive fremlagt.

Processuelle meddelelser i henhold til retsplejeloven kan sendes til advokatfuldmægtig Maria Fredenslund ved advokat Peter Schønning, Højbro Plads 10, 1200 København K.

København, den 29. oktober 2008

Peter Schønning


Maria Fredenslund