

A photograph of a modern building with a glass facade and concrete steps leading up to the entrance. The image is partially obscured by a dark blue geometric overlay on the left and right sides. The text is overlaid on a white triangular shape in the upper left.

ONLINE PLATFORMS & IE-INBREUK

IE SYMPOSIUM ZEIST, 16 MAART 2022

THIJS VAN AERDE, PATTY DE LEEUWE, REMY CHAVANNES

INHOUD

HVJ EU: YOUTUBE & CYANDO

ARTIKEL 17 DSM-RICHTLIJN

VORDEREN NAW-GEGEVENS EN ANDERE HANDHAVING

DSA

WAMCA

YOUTUBE & CYANDO

Platforms YouTube & Uploaded:

- Verrichten zij en/of de gebruiker met hun dienst een mededeling aan het publiek (art. 3 Arl)?
- Kunnen zij zich beroepen op de vrijstelling voor hosting (art. 14 Reh)?

Hof van Justitie:

- Gebruiker controleert beschikbaarstelling content aan het publiek
- Gebruiker verricht mededeling aan het publiek

YOUTUBE & CYANDO

Hof van Justitie: mededeling aan het publiek

- “Centrale rol” vs “enkele beschikbaarstelling fysieke faciliteiten”
- Draagt platform ertoe bij dat het publiek toegang tot content wordt gegeven in strijd met het auteursrecht? Met name:
 - niet treffen van “passende technische maatregelen die van een behoedzame marktdeelnemer kunnen worden verwacht
 - Deelnemen aan selectie content, aanbieden hulpmiddelen of stimuleren van illegaal delen van content; kan blijken uit bedrijfsmodel
 - Geen notice and take down

YOUTUBE & CYANDO

Hof van Justitie: beroep op vrijstelling voor hosting

- Art. 14 Reh: geen aansprakelijkheid voor op verzoek gebruiker opgeslagen informatie, mits 'geen kennis' en notice and take down
- Bekend: mits geen actieve rol (technisch, automatisch, passief), geen kennis of controle content
- Nieuw: geen beroep op vrijstelling als intermediair “niet louter haar platform ter beschikking stelt, maar er daarnaast toe bijdraagt” dat publiek in strijd met het auteursrecht toegang tot werken krijgt
- Good Samaritan rule: technische maatregelen ter detectie inbreukmakende content dragen niet bij aan “actieve rol”

YOUTUBE & CYANDO

Hof van Justitie: rechten eindgebruikers

- Bij notice moet platform prompt verwijderen “met inachtneming van de vrijheid van meningsuiting”
- Notice moet voldoende gegevens bevatten opdat platform “zonder grondig juridisch onderzoek” kan vaststellen dat sprake is van inbreuk en dat verwijdering verenigbaar is met vrije meningsuiting

ARTIKEL 17 DSM-RL – 29C-E AW

Artikel 17 DSM RL – 29C-E AW (7 juni 2021): uitgangspunt

- Van toepassing op OCSSP's of AODI's
 - (een van de) belangrijkste doelstelling: opslaan, toegankelijk maken, grote hoeveelheden werken van gebruikers, ordenen, promoten met winstoogmerk
- Uitgangspunt: OCSSP maakt openbaar en heeft toestemming nodig
 - Toestemming voor OCSSP is ook toestemming voor gebruiker, *tenzij*

ARTIKEL 17 DSM-RL – 29C-E AW

Artikel 17 DSM RL – 29C-E AW: ‘safe harbor’ OCSSP

- OCSSP’s niet aansprakelijk voor inbreuk indien:
 - hij zich naar beste vermogen inspant licentie te verkrijgen
 - hij zich naar beste vermogen inspant cf hoge industriële normen voor filteren gemelde content
 - hij, na “voldoende onderbouwde notice”, take down + stay down
- Toepassing artikel “leidt niet tot een algemene toezichtsverplichting.”
- Geen filterverplichting of stay down voor OCSSP die <3 jaar bezig is en < € 10 miljoen omzet

ARTIKEL 17 DSM-RL – 29C-E AW

Artikel 17 DSM RL – 29C-E AW: rechten gebruikers

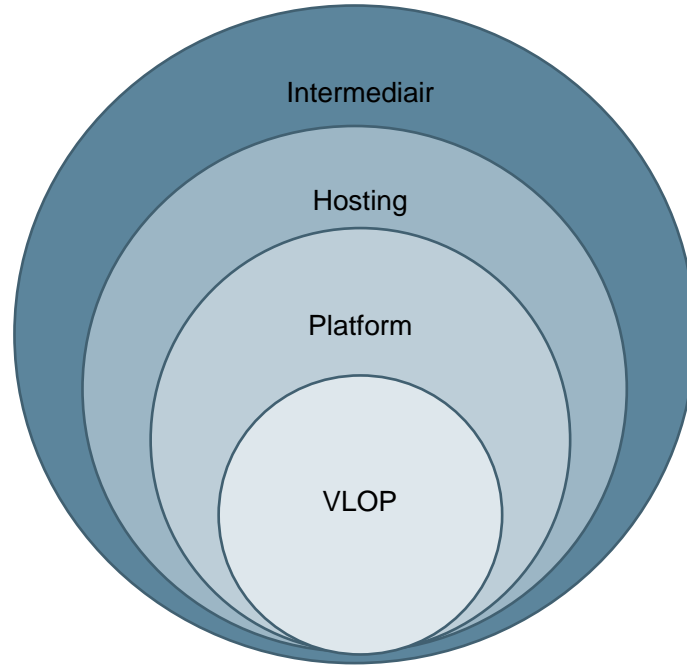
- Samenwerking OCSSP en rechthebbende ‘leidt niet tot voorkomen beschikbaarheid niet-inbreukmakende werken’
- Klachtenprocedure voor gebruikers na filtering of take down/stay down
 - OCSSP, gehoord de rechthebbende, geeft “doeltreffend, snel en aan menselijke toetsing onderworpen oordeel”
 - OCSSP verzorgt ook beroepsmogelijkheid bij onafhankelijke geschillencommissie die “doeltreffend, snel en aan menselijke toetsing onderworpen oordeel” geeft

VORDERINGEN NAW & ANDERE HANDHAVING

Stand van zaken

- *Lycos/Pessers*: weigering verstrekking NAW kan onzorgvuldig zijn
- 25 mei 2018: AVG
- *Dutch Filmworks/Ziggo*, 25 juni 2021, grondrechtenafweging; recht op bescherming persoonsgegevens klanten weegt in dit concrete geval zwaarder
- *Brein/Ziggo*, 2 feb. 2022: Ziggo hoeft geen waarschuwingsbrieven door te sturen aan klanten omdat zij daarvoor “(nog)” geen vergunning AP heeft
- Toekomst: KYBC-verplichting (vgl. art. 22 DSA-voorstel?)

DSA-VOORSTEL



DSA-VOORSTEL

- **Hosting providers**
 - Voorzien in mechanismen voor notices; motiveringsplicht jegens gebruikers
- **Online platforms**
 - Klachtafhandelingsstelsel voor gebruikers, externe geschillenbeslechting
 - Prioriteit aan meldingen *trusted flaggers*
 - Diverse maatregelen tegen misbruik (opschorting account, KYBC)
- **Zeer grote online platforms**
 - Identificatie en beheersing van systemische risico's voor verspreiding illegale content, schending grondrechten, manipulatie dienst, met name in verband met inzet contentmoderatie

WAMCA

Wet afwikkeling massaschade in collectieve actie (WAMCA)

- Per 1 januari 2020
- WAMCA-'light': oa vorderingen met ideëel doel/zeer beperkt financieel belang
- WAMCA-'full': eisen aan governance, financiering en representativiteit: toezichhoudend orgaan, deelname aan besluitvorming, voldoende middelen + zeggenschap bij claimvehikel, internetpagina, ervaring en deskundigheid procederen; voldoende nauwe band met NL rechtssfeer
- WAMCA-Rv: boek 3 titel 14a Rv
- Succesvol instrument?
- Knelpunten?