



ebay



amazon



You Tube



Marktplaats

VISSER
SCHAAP &
KREIJGER

BMM Webinar

Aansprakelijkheid van internetplatforms

Patty de Leeuwe (Visser Schaap & Kreijger)

Bastiaan van Ramshorst (Stichting BREIN)

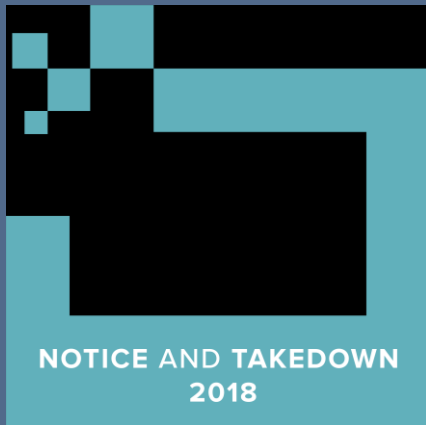
Toenemende verplichtingen
tussenpersonen

“In het bijzonder in de digitale omgeving, zullen derden voor inbreukmakende handelingen wellicht in toenemende mate gebruik maken van de diensten van tussenpersonen. Die tussenpersonen zijn in veel gevallen het meest aangewezen om een eind te maken aan zulke inbreukmakende handelingen”

(ov 59 Auteursrechtlijn)

Safe harbor voor hostingdiensten
(art. 6:196c lid 4 BW)

Safe Harbor



Geen aansprakelijkheid indien:

1. Geen kennis van de inbreukmakende content;
2. Zodra kennis verkregen, prompt verwijderen.

- Effectieve *Notice-and-Takedown* (NTD)
- Geen *Notice-and-Staydown*

- “*Louter technisch, automatisch en passief karakter*”: **geen actieve rol**

Filter- en blokkeringsbevel



- Rechterlijk bevel blijft mogelijk (art. 6:196c lid 5).
- Art. 2.20 lid 6 BVIE (art. 11 Hrl):
“De rechter kan op vordering van een merkhouders een bevel uitvaardigen tot staking van diensten van tussenpersonen wier diensten door derden worden gebruikt om inbreuk op zijn merkrecht te maken.” (vgl. art. 26d Aw).
- Doeltreffend, afschrikwekkend, billijk en evenredig
- Geen algemene monitor- of surveillanceplicht

HvJEU 12 juli 2011, C-324/09 (l'Oréal/eBay)

Actieve rol?



- Beheerder maakt geen “gebruik” van de tekens; niet voor eigen commerciële communicatie
- Beroep op **safe harbour** indien geen actieve rol
- Geen actieve rol door het tegen betaling verlenen technische voorzieningen en algemene bijstand;
- Wel actieve rol als aanbieder bijstand verleend die o.m. bestaat in het optimaliseren van de wijze waarop de verkoopaanbiedingen worden getoond of het bevorderen daarvan. Ook als houder AdWords inkoopt.
- Mogelijkheid opleggen filtergebod, mits doeltreffend, evenredig, afschrikwekkend en geen belemmering voor legitiem handelsverkeer
- Nieuwe inbreuken van dezelfde aard van dezelfde handelaar

HvJEU 22 december 2022 (Louboutin/Amazon)

Actieve rol?



- **Hybride model**: Amazon verkoopt zowel waren rechtstreeks, in eigen naam en voor eigen rekening, als indirect, via derde verkopers.
- Uniforme wijze van presentatie
- Logo in *alle* verkoopaanbiedingen
- Verzending waren derde verkopers ook door Amazon
- Aanvullende diensten zoals ondersteuning presentatie van verkoopaanbiedingen

Sprake van “gebruik” i.z.v. art. 9 lid 2 sub a UMV?

Actieve rol?



- Voor “gebruik” is *tenminste* vereist dat derde teken gebruikt i.h.k.v. de eigen commerciële communicatie
- Gebruik waardoor een verband wordt gelegd tussen teken en diensten Amazon → Perceptie van het publiek
- In *l’Oréal/eBay* geen sprake van hybride model
- Door uniforme wijze van presentatie, gebruik logo en door de aard en de omvang van de door Amazon verleende diensten, voor publiek lastig onderscheid te maken of het gaat om eigen waren of waren derde verkoper.
- **“Gebruik” i.z.v. art. 9 lid 2 sub a GMV**

Rb. Den Haag 17 maart 2021 (PVH/Facebook)

Actieve rol? Rechterlijk bevel?

- KG 2017: FB actieve rol en moet filteren op selectiecriteria (merk + lage prijs/hoge kortingen + een combinatie van 3 of 4 afbeeldingen etc.).
- Geen “gebruik”: niet voor eigen commerciële communicatie.
- Geen actieve rol: geen kennis ondanks voorafgaande controle.
- Ook geen rechterlijk filterbevel: “Facebook doet al veel om misbruik van haar advertentiedienst te voorkomen”. Criteria niet geschikt voor geautomatiseerde controle, niet evenredig.

T O M M Y H I L F I G E R



Afgifte NAW-gegevens



Grondslagen:

- a) Art. 6:162 BW (HR Lycos/Pessers 2005).
- b) Art. 2.22 lid 5 BVIE (vgl. art. 28 lid 9 Aw).
- c) Art. 843a Rv.

- Inbreukmakende content aannemelijk
- Reëel belang bij afgifte NAW
- Geen minder ingrijpende manier bron te achterhalen
- Belang handhaving groter dan andere belangen.

Afgifte NAW-gegevens



Uitdagingen:

- Zonder rechterlijk bevel?
- Advertenties niet op Nederland gericht (vgl. Hof Den Haag 8 februari 2022).
- Staat UAVG aan afgifte in de weg?

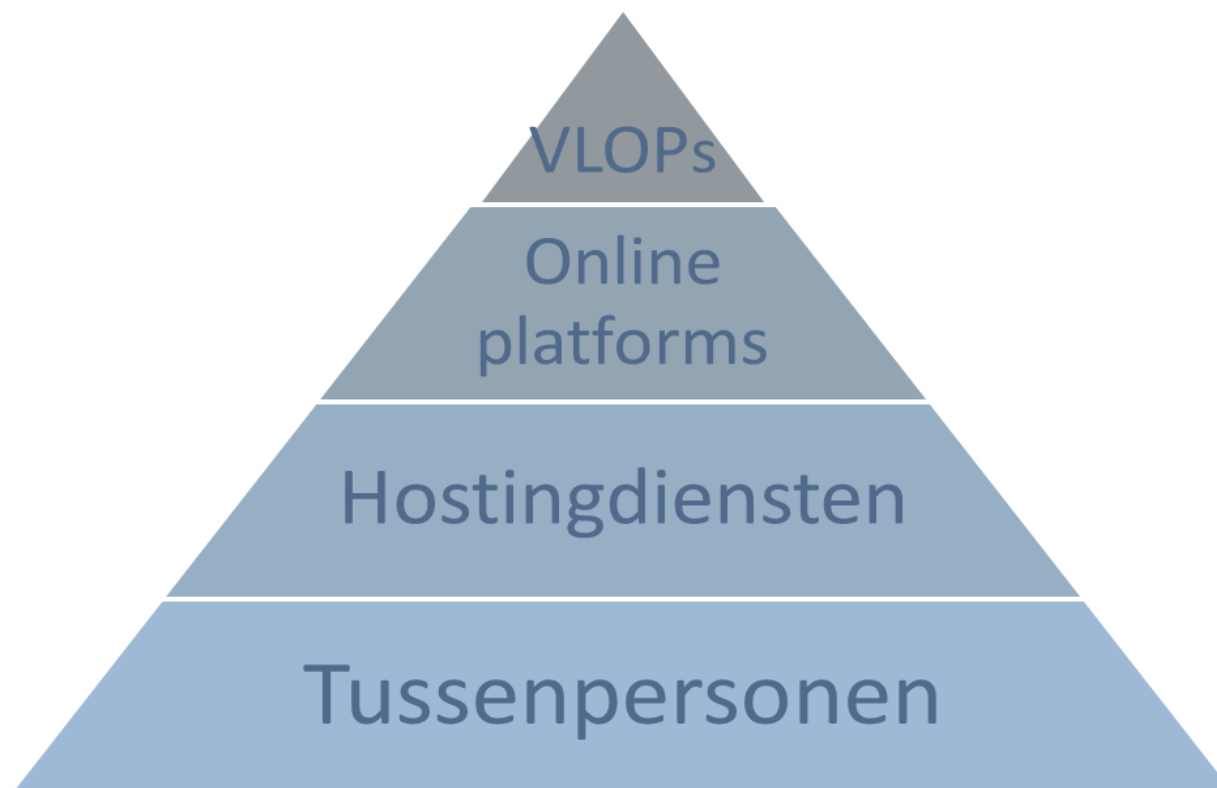
Hof Arnhem-Leeuwarden 11 oktober 2022 (Brein/Ziggo I):

Doorsturen waarschuwingsbrief is verwerking van strafrechtelijke persoonsgegevens, hetgeen Ziggo alleen mag met vergunning

Rb Midden-Nederland 9 juni 2022 (Brein/Ziggo II):

Afgifte NAW-gegevens is verwerking strafrechtelijke persoonsgegevens, wat Ziggo alleen mag met vergunning

- Verordening met aanvullende regulering
- 16 november 2022 in werking, 17 februari 2024 gaan alle verplichtingen gelden



- Safe harbor hostingdiensten (art. 6 DSA)
- Good Samaritan rule (art. 7 DSA)
- Monitorverbod (art. 8 DSA)

- Duidelijke voorwaarden (art. 14 DSA)
- *Notice-and-Action*: voldoende precieze en adequate meldingen mogelijk maken, ontvangstbevestiging en vermelding beroepsmogelijkheid (art. 16 DSA)
- Motivering beslissing (art. 17 DSA)
- Trusted Flaggers (art. 22 DSA)

- KYBC-verplichting marktplaatsen (art. 30 DSA)

BMM webinar handhavingspraktijk BREIN

BASTIAAN VAN RAMSHORST



NAW zaken vs OSINT

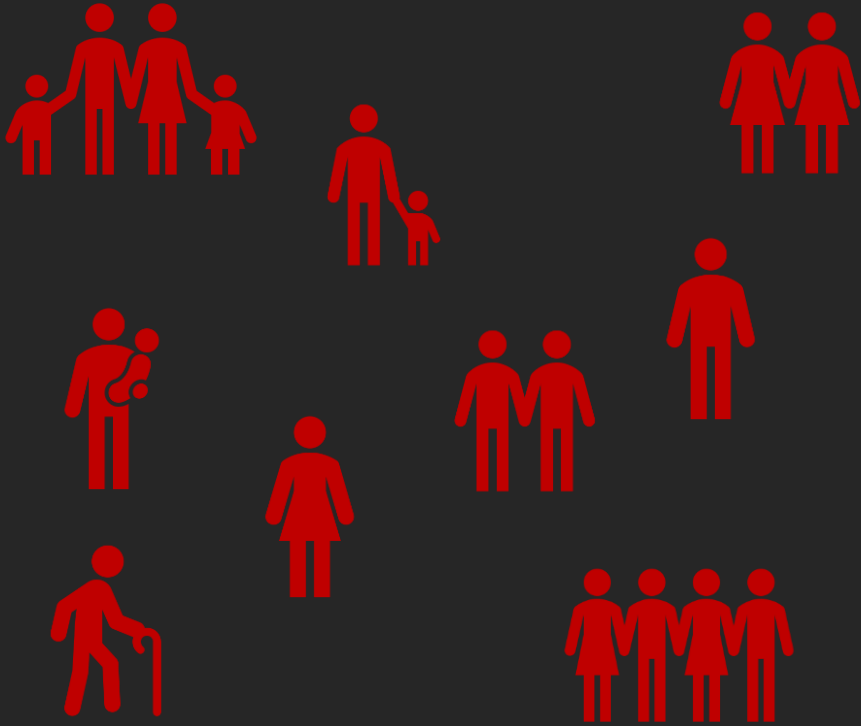
Handhaving op platformen

Blokkering

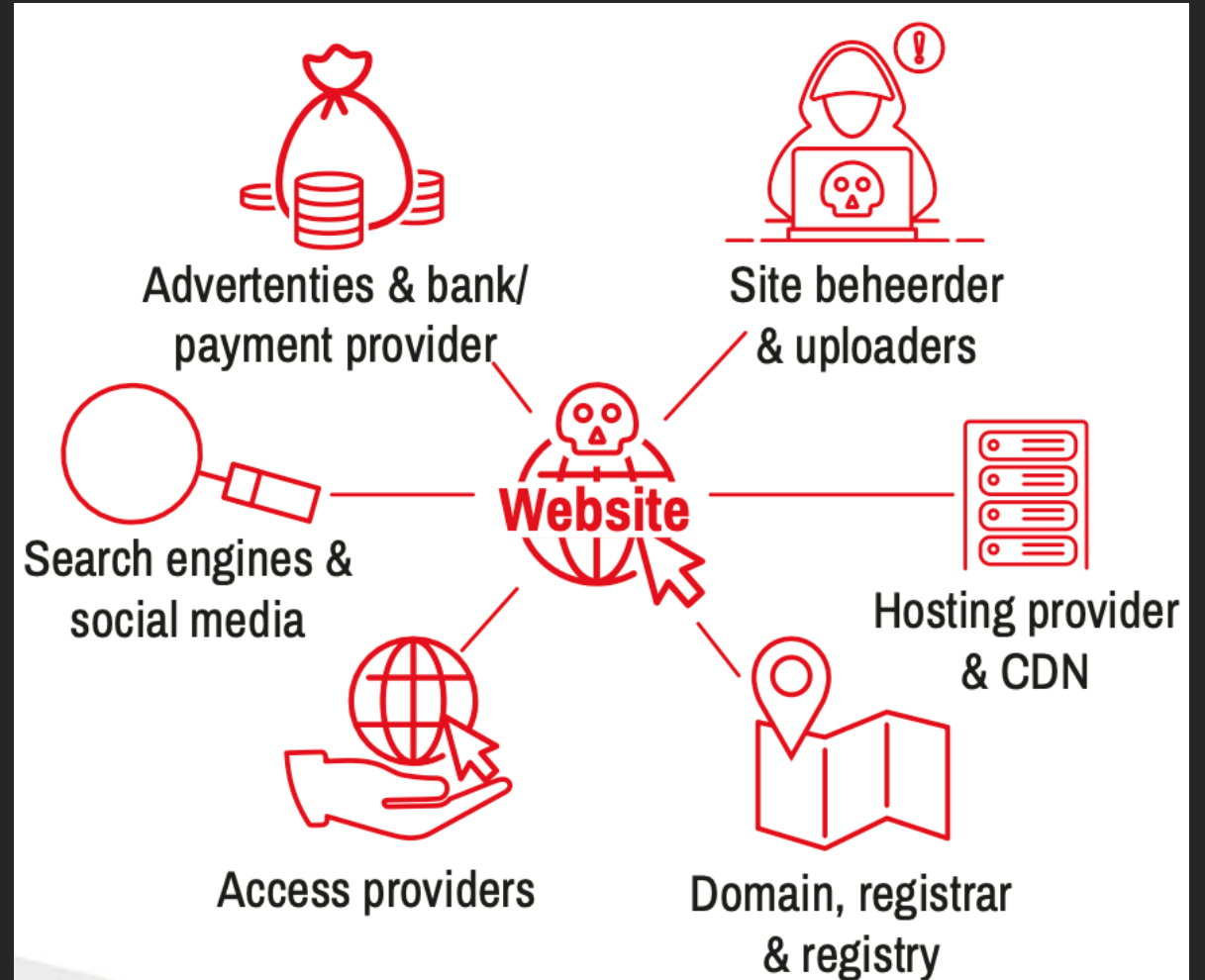
Google



Vraagzijde



Aanbodzijde



OSINT / NAW

Open Source Intelligence (OSINT): verzamelen van informatie en inlichtingen uit openbare bronnen.



HR Lycos – Pessers 2005

Criteria afgifte NAW

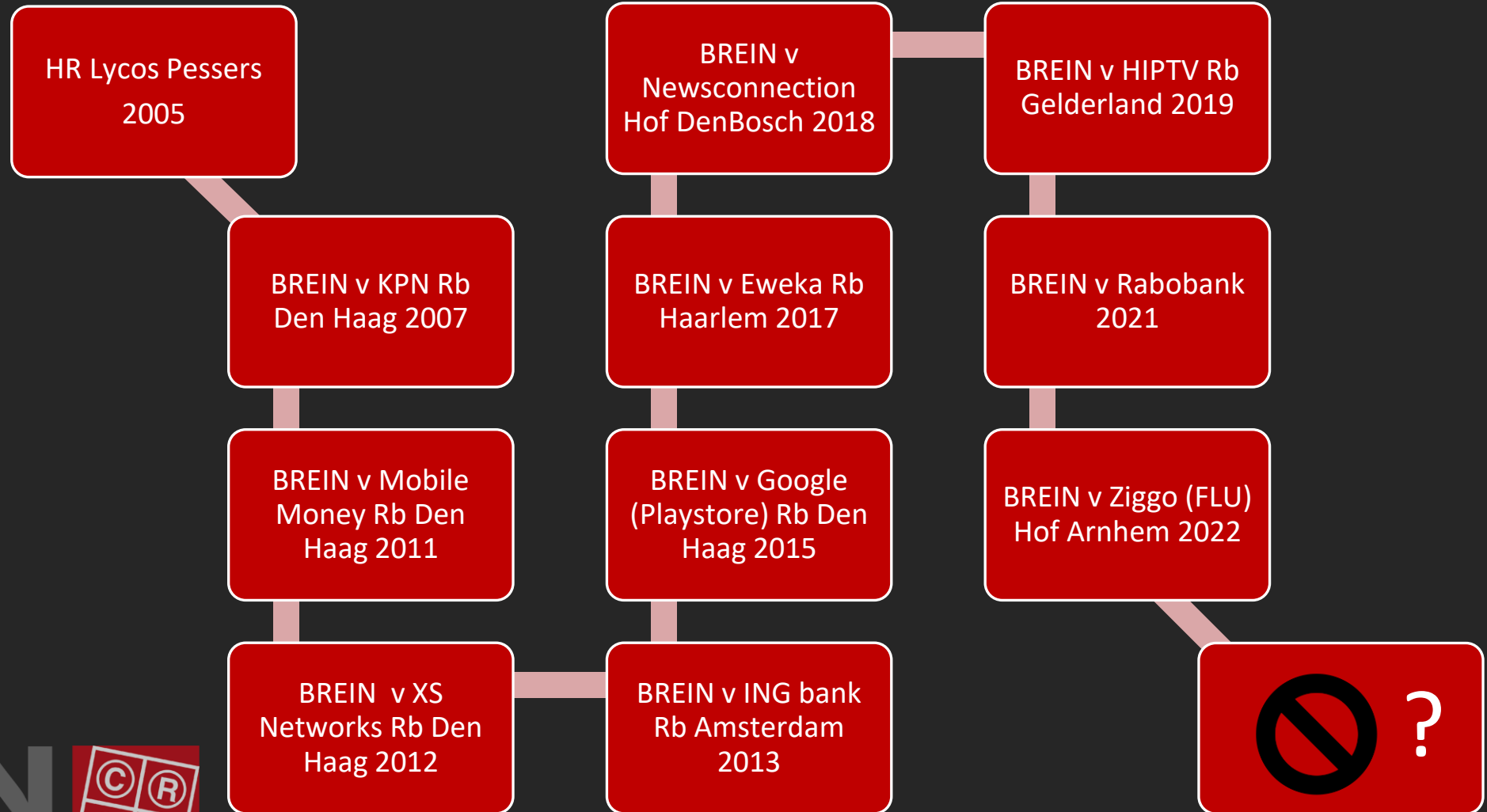
Voldoende
aannemelijk dat
onrechtmatig /
inbreukmakend

Rechthebbende
heeft reëel belang

Geen minder
ingrijpende weg

Afweging
belangen
betrokken partijen

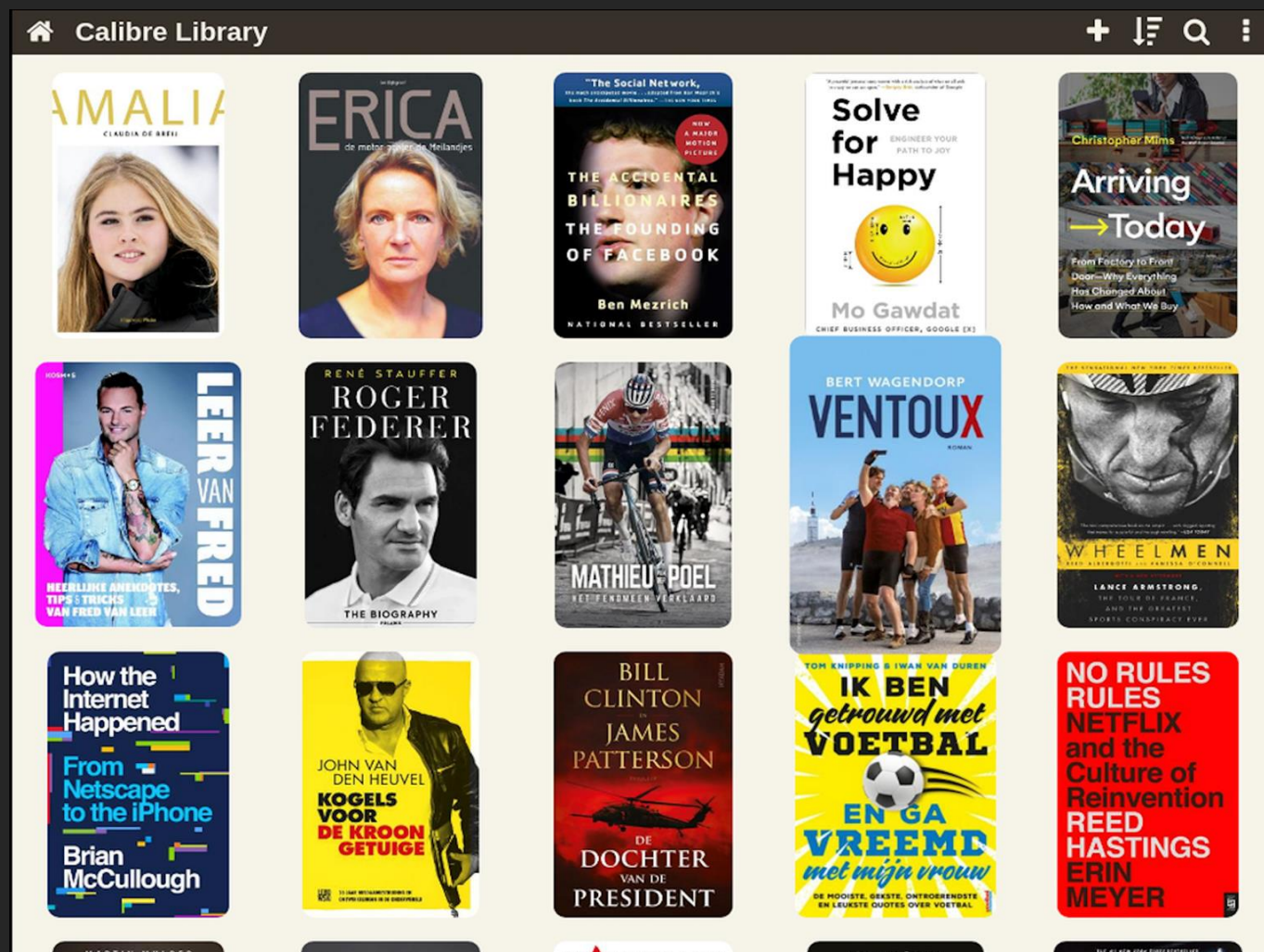
Afgifte identificerende gegevens – BREIN's queeste



BREIN/ ZIGGO II NAW

Rb Midden-Nederland 2022
(BREIN/ZIGGO II) geen gebod
NAW af te geven want Ziggo
geen vergunning AP

9 mei 2023 arrest Hof Arnhem



Platform Handhaving

Trusted Flagger
Directe takedown
Afgifte NAW
KYBC
Filtering?

----- Forwarded message -----

Van: **Marktplaats** <automatisch@marktplaats.nl>

Date: ma 6 feb. 2023 om 10:17

Subject: Uw advertentie is verwijderd: Sony E-Reader PRS-T2 ,Zwart, met beschermhoes en leeslampje

To:



Beste gebruiker,

Om het gebruik van Marktplaats zo eenvoudig en prettig mogelijk te houden hebben wij regels opgesteld. Op deze manier kunnen we de site zo schoon mogelijk houden.

Een eigenaar van intellectuele eigendomsrechten heeft ons in een ondertekende verklaring laten weten dat met uw advertentie inbreuk wordt gemaakt op een auteursrecht, handelsmerk of ander recht. Om die reden hebben wij uw advertentie moeten verwijderen.

Access Providers blokkering I

Juridisch kader

HvJ EU 2014 (UPC Wien): blokkeren door IAP toegestaan:

- IAP moet alle redelijke maatregelen nemen;
- niet nodeloos toegang tot rechtmatige content ontzeggen
- toegang tot illegaal materiaal minstens bemoeilijken

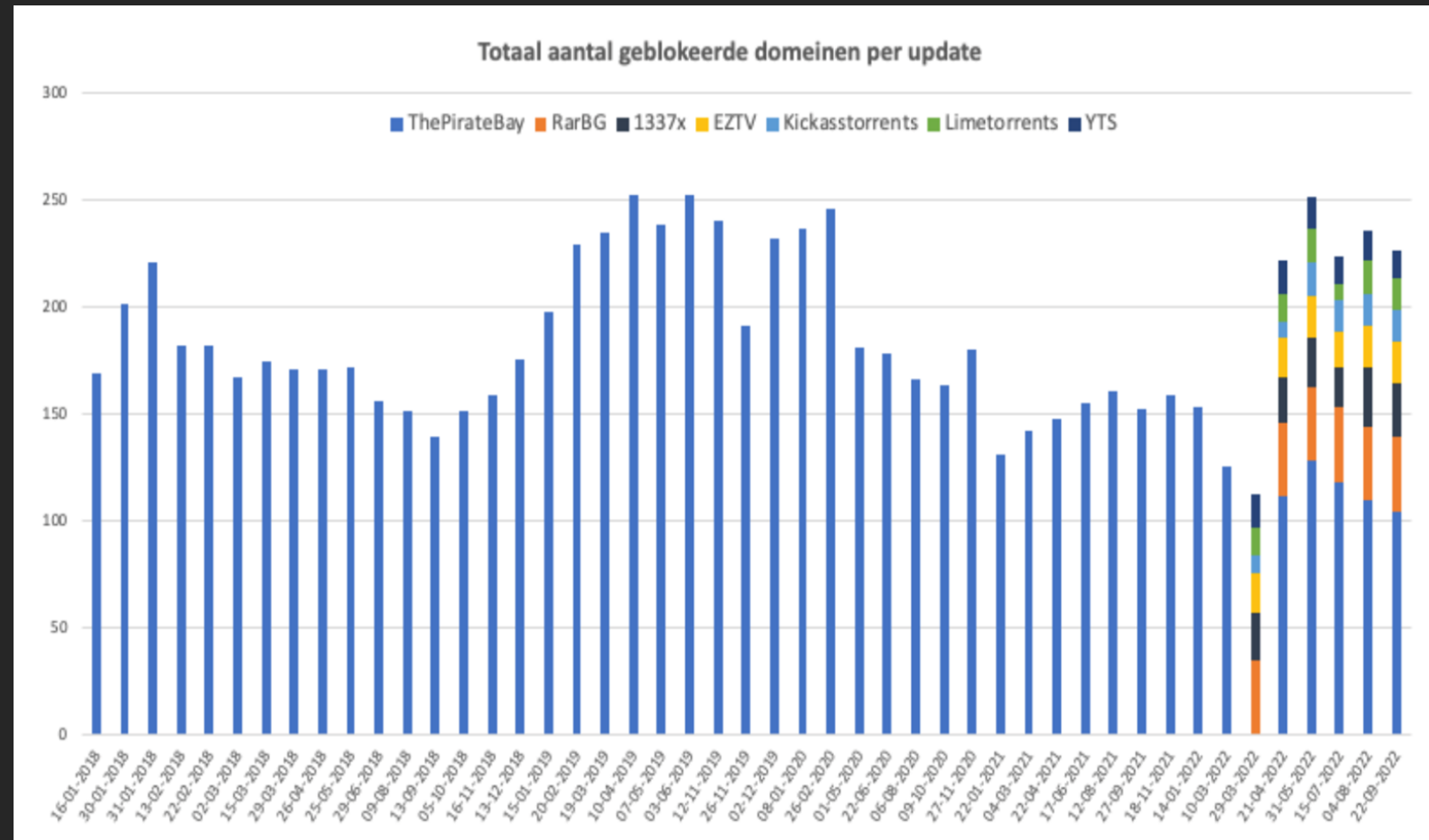
Saga aan BREIN uitspraken in periode 2010 – 2020

“One for all” Convenant 2021 BREIN - Nederlandse IAPs
onder auspiciën J&V met deelname van EZ&K /OC&W en met goedkeuring
ACM ivm netneutraliteit

- vonnis op tegenspraak tegen 1 IAP; andere IAPs volgen
- roulatie schema gedaagde IAPs
- dynamische DNS/IP-adres blokkade (conform dictum)
- partijen dragen eigen kosten
- BREIN verantwoordelijk voor lijsten domeinen/ IP-adressen
- Opt-out

Access Providers blokkering II

Op dit moment 7 grootste BitTorrent websites en 200+ proxy en mirror sites dynamisch geblokkeerd door NL ISPs (1.280 totaal)
>25 miljoen links naar illegale content
Binnenkort derde ronde



Access Providers blokkering III

Blokkering websites o.b.v.
merkinbreuk

Cartier International AG v British Telecommunications plc [2018]
UK Supreme Court

“As a matter of English law, the ordinary principle is that unless there are good reasons for a different order an innocent intermediary is entitled to be indemnified by the rights-holder against the costs of complying with a websiteblocking order.”

Subsidiariteit vereist dat merkhouders eerst andere maatregelen neemt. - > eerst (o.m.) betalingsprovider aanspreken?

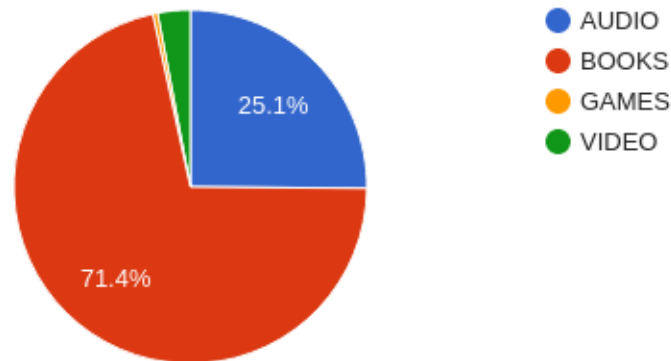
Google zoekresultaten

De-indexering zoekresultaten

De-ranking illegale websites

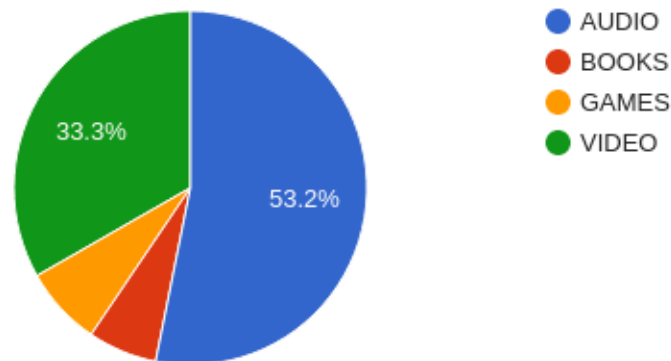
Volledige de-indexering
geblokkeerde illegale
websites

Aantal geïmporteerde titels per categorie



Categorie	Aantal geïmporteerde titels
AUDIO	49,891
BOOKS	141,768
GAMES	880
VIDEO	5,915
Totaal	198,454

Zoekresultaten verwijderd per categorie



Categorie	Aantal zoekresultaten verwijderd
AUDIO	11,153,991
BOOKS	1,329,602
GAMES	1,520,374
VIDEO	6,979,552
Totaal	20,983,519

Risico creëren

Mediastrategie!

← → ↻ stichtingbrein.nl/nieuws/ 🔍 📁 ☆ 📱 📄 📄 B Updaten ⋮

- Donderdag 22-12-2022

Aanhouder wint, illegale aanbieder IPTV aansprakelijk en moet 25.000 euro kosten betalen.

De Rechtbank te Arnhem heeft vonnis gewezen tegen een illegale IPTV aanbieder. De man moet zijn handel gestaakt houden op verbeurde van een dwangsom van 10.000 euro per illegaal IPTV-pakket of dag(deel) met een maximum van 500.000 euro. Daarnaast moet hij informatie geven over aantallen verkochte pakketten en de in- en verkoopprijs daarvan. Ook moet [...]

[Lees verder >](#)

- Maandag 19-12-2022

Stijging gebruikers illegale IPTV in EU met 25% maar daling met 6% in Nederland

Onderzoek van Bournemouth University concludeert dat in 2021 in Nederland 8.2% van de bevolking illegale IPTV gebruikt voor een gemiddelde prijs van 5,35 euro per maand zodat in totaal 68.7 miljoen euro per jaar aan illegale IPTV werd besteed door 1.071.000 gebruikers. In 2018 was dat nog 8.9% voor 6,82 per maand en 93.1 miljoen [...]

[Lees verder >](#)

BASTIAAN VAN RAMSHORST

CONTACT@STICHTINGBREIN.NL

