

# Sociale medier uden ansvar?

FEMR, Hotel Marienlyst

3. september 2015

Peter Schønning

## Emne

- Er YouTube omfattet af reglerne om ansvarsfrihed (safe harbour)?
- Lovgivning og retspraksis
- Drøftelse af juridiske og politiske muligheder

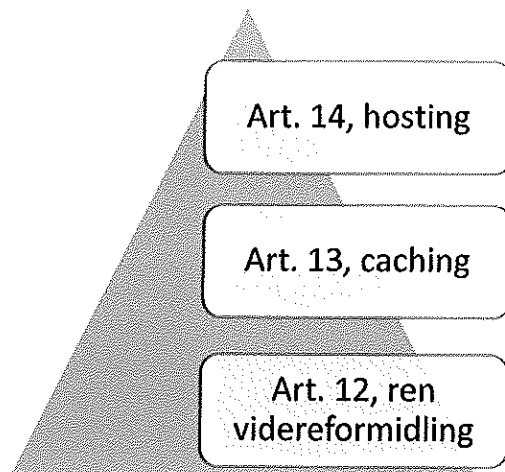
## Case

En person lægger en film eller tv-program ud på YouTube uden tilladelse fra rettighedshaverne. Utvivlsomt en krænkelse af ophavsretten. Personen er ansvarlig, men har YouTube et medvirkensansvar?

## Udgangspunktet

- Direkte ansvar
- Medvirkensansvar: råd og dåd, culpa
- Passiv medvirken, undladelse

## E-handelsdirektivet, overblik



## E-handelsdirektivet

### Artikel 14:

1. Medlemsstaterne sikrer, at tjenesteyderen i tilfælde af levering af en informationssamfundstjeneste, som består i oplagring af information leveret af en tjenestemodtager, ikke pådrager sig ansvar for information oplagret på anmodning af en tjenestemodtager, forudsat:
  - a) at tjenesteyderen **ikke har konkret kendskab** til den ulovlige aktivitet eller information og, for så vidt angår erstatningskrav, **ikke har kendskab til forhold eller omstændigheder**, hvoraf den ulovlige aktivitet eller information fremgår, eller
  - b) at tjenesteyderen fra det øjeblik, hvor han får et sådant kendskab, straks tager skridt til at fjerne informationen eller hindre adgangen til den.
2. [...]
3. [Forbud].

## YouTube

### FAKTA

- YouTube har mere end 1 mia. brugere
- Fra år til år stiger timeantallet for det indhold, der hver måned bliver vist på YouTube, med 80 %
- Der uploades 300 timers video til YouTube hvert minut
- YouTube findes i 76 lande og er tilgængelig på 61 sprog
- Halvdelen af afspilningerne på YouTube sker på mobilenheder

Kilde: Youtube

## YouTube om ophavsret

Fra YouTube's hjemmeside:

- Hvis du mener, at dit ophavsretsligt beskyttede værk er blevet lagt ud på YouTube uden din tilladelse, kan du indsende en underretning om krænkelse af ophavsretten. Sådanne anmodninger bør kun indgives af indehaveren af ophavsretten eller af en agent, der er autoriseret til at handle på ejerens vegne.
- Den hurtigste og nemmeste metode til at underrette YouTube om en påstået krænkelse af ophavsretten er via vores webformular. Du vil opdage, at det er nemmere at bruge en stationær eller bærbar computer til dette end en mobil eller tablet.

## YouTube Content ID

Fra YouTube's hjemmeside:

- Ophavsretsejere kan bruge et system kaldet Content ID til nemt at identificere og administrere deres indhold på YouTube.
- Videoer, der uploades til YouTube, bliver scannet og sammenlignet med en database med filer, som indholdsejere har sendt til os. Ophavsretsejere kan bestemme, hvad der skal ske, når indhold i en video på YouTube matcher et værk, som de ejer. Når dette sker, får videoen et Content ID-krav.

## Vurdering

- Har YouTube konkret kendskab til ulovligheder eller (relevant for erstatningsansvar) kendskab til "forhold eller omstændigheder"?
- Betydningen af, at YouTube screener trafik og indhold for pornografi m.v. – frivillig overvågning, der indebærer burde-viden?
- Betydningen af, at YouTube har målrettet annoncering på basis af info om aktivitet?

## IFPI's vurdering

Frances Moore, IFPI London, 1. august 2015:

"Although some user-upload services are now licensed by rights holders, those licenses were not negotiated in a fair environment because rights holders' content was already available on the services on a mass scale and the measures available to prevent this – i.e. notice and take down and Content ID – are easily circumvented and ineffective in preventing all content being available."

## Sandfelds vurdering

Søren Sandfeld Jakobsen, U 2009B.291:

"Det er klart, at tjenesten ikke ved sin funktionalitet, opsætning eller sprogbrug direkte eller indirekte må opfordre eller tilskynde brugerne til at begå retsstridige handlinger. Er der som ved fildelingstjenester en ikke ubetydelig risiko for, at tjenesten anvendes til ulovlige formål, navnlig ophavsretskrænkelser, går pligten endda muligvis videre end som så, idet hosting-udbyderen efter omstændighederne må skulle oplyse klart og synligt om, hvad der er lovlig henholdsvis ulovlig brug af tjenesten, og i øvrigt teknisk indrette denne således, at risikoen minimeres mest muligt."

## Retspraksis: EU

- Google adWords 2010
- L'Oréal 2011 om eBay:
  - Omfattet af art. 14 hvis kun passiv og neutral (ikke kendskab eller kontrol)
  - Ansvarsfrihed, medmindre udbyder direkte eller indirekte har opfordret til ulovlig oplagring eller udbyderen selv burde have opdaget det

## Retspraksis: Europa og USA

- Fransk dom 2007 om Google Video
- Fransk Tiscali-dom 2010
- Spansk dom 2012 om Telecinco
- Fransk dom 2014 om TF1 mod Dailymotion
- To tyske domme 2014 Gema mod YouTube
- Italiensk dom 2015 om Yahoo
- USA: Viacom-dom 2012 og 2013

## EU-copyrightreform

Kommissions strategipapir maj 2015:

- "One of the key elements of the e-Commerce Directive, and one that has underpinned the development of the Internet in Europe, is the principle that intermediary service providers (ISPs) are not liable for the content of "illegal" information that they transmit, cache or host, subject to certain conditions."
- "These conditional exemptions from liability under the e-Commerce Directive are generally seen to have remained relevant despite technological and market developments since its adoption and as having provided the legal certainty needed to allow Internet-based services to evolve."

## Reda-rapporten juli 2015

Pkt. 45: "foreslår at gennemgå tjenesteydernes og mellemændenes ansvar med henblik på at præcisere deres retlige status og ansvar med hensyn til ophavsret for at sikre, at der udvises rettidig omhu i hele den kreative proces og forsyningskæden og for at sikre et rimeligt vederlag til skabende kunstnere og rettighedshavere i EU"

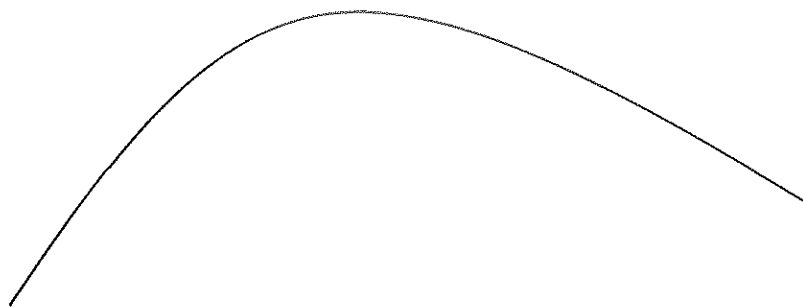


## Drøftelse i summegrupper

- Set fra rettighedshaveres og mediers perspektiv: Hvad kan, bør og skal vi gøre?
- Litigation / legislation?
- Pro et kontra, risici, muligheder? Hvad er realistisk?
- Obligatorisk code of conduct (adfærdskodeks) vedr. take down-procedure?
- "Hvad skal det nytte?"

## Konklusioner?

## Den ophavsretlige beskyttelseskurve



Tak for opmærksomheden!

Peter Schønning  
ps@ophavsretsadvokaten.dk