

Veilige havens en
aansprakelijkheid
van intermediairs & Bird & Bird

Benelux Merken Congres 2013

Prof. dr. M.R.F. Senftleben

Amsterdam, 25 april 2013

Inhoud

- merkgebruik op internet
- veilige haven voor hosting
 - toepasselijkheid op online platforms
 - Europese harmonisering en alternatieven
- rechterlijk bevel
 - algemene en specifieke filterverplichtingen
 - beroep op veilige haven ondanks filteren

Merkgebruik op internet

Marktplaatsen

The screenshot shows a web browser window displaying the eBay website. The address bar shows the URL `http://www.ebay.com/sch/i.html?_nkw=Tiffany`. The search bar contains the text "Tiffany". The page displays 52,048 search results. A sidebar on the left lists various categories such as "Jewelry & Watches", "Sports Mem, Cards & Fan Shop", and "Home & Garden". The main content area shows three search results for jewelry items, including a signed Tiffany bracelet, an authentic Tiffany padlock charm bracelet, and a Tiffany 'Michigan Ave' sterling silver pendant.

Categories: JEWELRY & WATCHES, ELECTRONICS, FASHION, MOTORS, TICKETS, DEALS, CLASSIFIEDS

Search results for Tiffany: 52,048 results found for Tiffany

Categories:

- Jewelry & Watches (12,853)
- Designer Brands (10,452)
- Fine Jewelry (841)
- Watches (640)
- Vintage & Antique Jewelry (688)
- Fashion Jewelry (261)
- More
- Sports Mem, Cards & Fan Shop (10,988)
- Cards (10,489)
- Fan Apparel & Souvenirs (435)
- More
- Home & Garden (6,781)
- Lamps, Lighting & Ceiling Fans (4,841)
- Home Decor & Accents (953)
- More

Search results:

Item	Price	Bids	Time
SIGNED TIFFANY & CO. STERLING SILVER CHAIN BRACELET WITH HEART	\$89.00	26 Bids	3m
Authentic Tiffany T & Company 1837 Padlock Charm Bracelet ~Sterling 925~	\$249.95	Buy It Now	29d 11h 18m
TIFFANY & CO 'MICHIGAN AVE' STERLING SILVER PENDANT!! ***NO RESERVE***	\$99.95	0 Bids	10m

Zoekmachines

The screenshot shows a Google search for "coca cola" in a browser window. The search results page displays a grid of images related to Coca-Cola, including logos, cans, bottles, and promotional graphics. The browser's address bar shows the search URL, and the search bar contains the text "coca cola". The page also shows related searches and navigation options like "Images", "Maps", "Videos", etc.

Search results for "coca cola" (About 145,000,000 results (0.39 seconds))

Related searches: [coca cola bottle](#) [coca cola logo](#) [coca cola ads](#) [coca cola wallpaper](#) [coca cola can](#) [coca cola zero](#)

Everything

Images

Maps

Videos

News

Shopping

More

Any time

Past 24 hours

Past week

Custom range...

All results

By subject

Any size

Large



i-pod

Zoeken

[Geavanceerd zoeken](#)Doorzoek: het internet pagina's in het Nederlands pagina's uit NederlandWeb [+ Opties weergeven...](#)

Resultaten 1 - 10 van circa 308.000.000 voor i-pod (0,42 seconden)

[De Apple® iPod Store](#)store.apple.com/nl/ipod

Nieuwe iPod nano, touch, shuffle, & classic. Gratis thuis geleverd!

Gesponsorde links

[iPod MP3-spelers](#)www.bol.com/iPod

Zeer scherpe prijzen, alle iPods. Voor 21.30 besteld, morgen in huis!

[Pod](#)www.BigDennis.com/i-Pod

Bestel hier je goedkope i-Pod. Check het BigDennis assortiment!

[Apple - iTunes - Alles wat je nodig hebt om jezelf te amuseren](#)

Met iTunes kun je al je materiaal afspelen, zowel op de Mac als op een pc, en overzetten naar je iPod, iPhone of Apple TV. Daarnaast kun je voor al je ...

[Download iTunes 9 - iTunes-overzicht - Mogelijkheden van iTunes](#)www.apple.com/nl/itunes/ - [Verenigde Staten](#) - [In cache](#) - [Vergelijkbaar](#)

Gesponsorde links

[Nano kopen?](#)Alle top mp3-spelers in diverse uitvoeringen. Bekijk ons aanbod!
www.dynabyte.nl[De Nano of toch de Touch?](#)Op zoek naar mooie Mp3 spelers? Alle modellen & prijzen!
Vergelijk.nl/mp3_speler/iPod[Uw advertentie hier >](#)[Apple \(Polska\) - iPod - Porównaj modele iPoda i znajdź odpowiedni ...](#) - [[Vertaal deze pagina](#)]

Nietwukle smukły, kolorowy iPod nano ma teraz nowy wygląd, kamerę video, ... iPod classic z pamięcią o pojemności 160 GB na muzykę, zdjęcia i video to iPod ...

www.apple.com/pl/ipod/whichipod/ - [Verenigde Staten](#) - [In cache](#)[+ Meer resultaten van www.apple.com weergeven](#)[iPod - Wikipedia](#)

Een iPod is een draagbare muziek- en mediaspeler van het Amerikaanse technologiebedrijf

Sociale media

The image shows a screenshot of a web browser displaying the Facebook page for Louis Vuitton. The browser's address bar shows the URL <http://www.facebook.com/LouisVuitton>. The search bar contains the text "louis vuitton facebook". The browser's taskbar at the bottom includes icons for Windows, Internet Explorer, and several open applications. The Facebook page header features the "facebook" logo and a login section with fields for "E-mailadres" and "Wachtwoord", and a button labeled "Aanmelden". Below the header, a promotional banner for Louis Vuitton is displayed, featuring various pieces of luggage and the text "Louis Vuitton is op Facebook." and "Registreer je vandaag nog bij Facebook zodat je een connectie kunt maken met Louis Vuitton." with buttons for "Registreren" and "Aanmelden". The main profile section shows the "LV" logo, the name "Louis Vuitton", and the text "7.492.883 personen vinden dit leuk · 149.178 praten hierover". Below this, there are tabs for "Info", "Foto's", "Vind-ik-leuks" (showing 7,4m likes), "Core Values", and "Etoile Maison". The Windows taskbar at the bottom right shows the time as 18:08 on 7-5-2012.



Zoeken

Heb je al een account? Inloggen



Ajax Amsterdam

@godenzonen

Heldhaftig Vastberaden Barmhartig
amsterdam <https://www.facebook.com/godenzonen>

Volgen

2.999 TWEETS

2.984 VOLGEND

3.223 VOLGERS

Ajax Amsterdam volgen

Volledige naam

E-mailadres

Wachtwoord

Registreren

Tweets

- [Volgend](#)
- [Volgers](#)
- [Favorieten](#)
- [Lijsten](#)

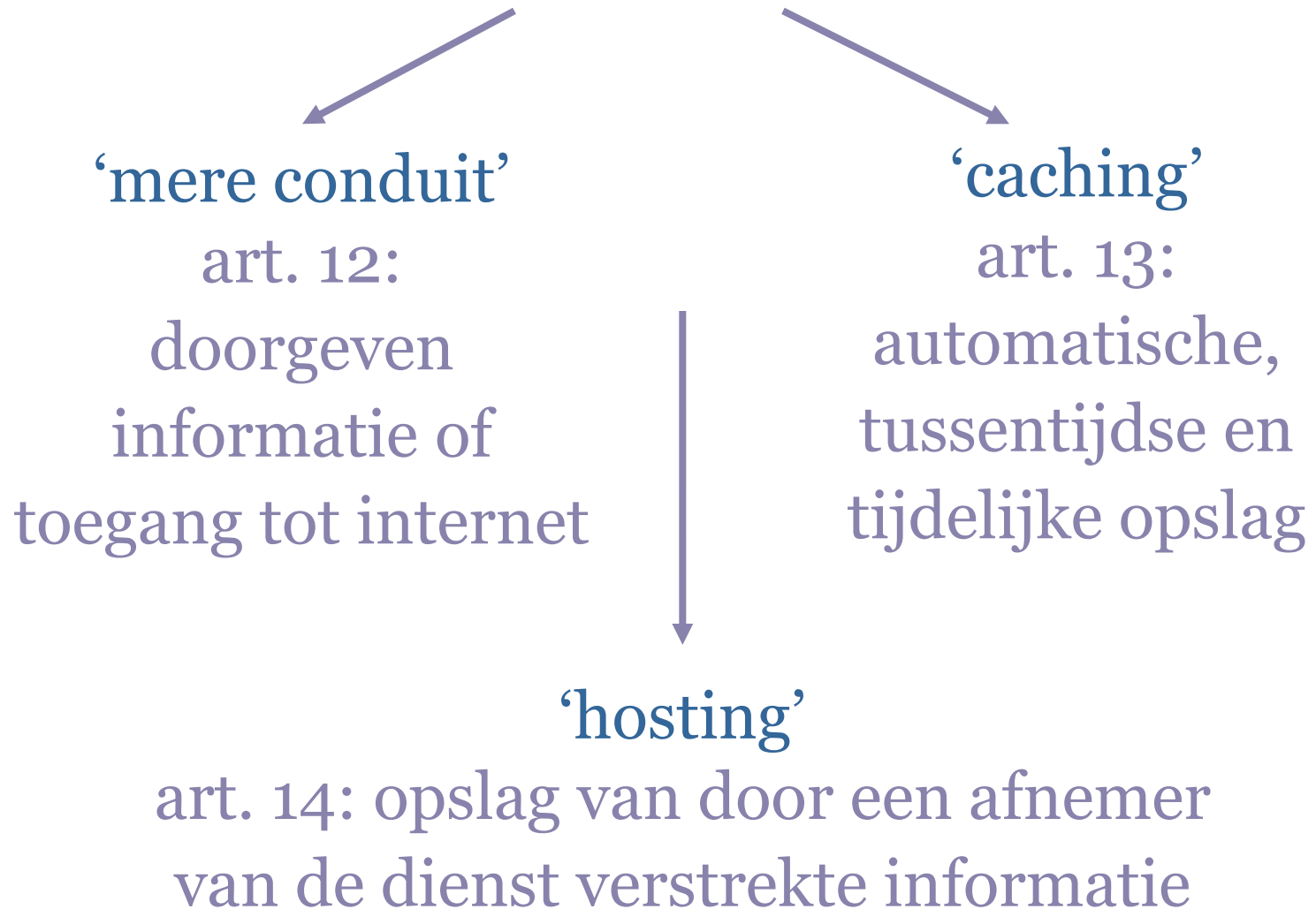
© 2012 Twitter [Over](#) [Help](#) [Voorwaarden](#) [Privacy](#) [Blog](#) [Status](#) [Applicaties](#) [Bronnen](#) [Vacatures](#) [Adverteerders](#) [Bedrijven](#) [Media](#) [Ontwikkelaars](#)

Tweets

- 
Ajax Amsterdam @godenzonen 9 juni
 Stoel Boemigter geeft beste uitzicht goo.gl/Y1BTF
[Openen](#)
- 
Zondagkrant Niels @Zondagkrant 8 juni
 @siemdejong Ajacied RINNOOY VERHOEF uit Varsveld is vermist. Help Rinnooy vinden en RT dit bericht. Meer info link.marktplaats.nl/567410267#AJAX
 Gerepost door Ajax Amsterdam
[Openen](#)
- 
Ajax Amsterdam @godenzonen 8 juni
 Nieuws: Videoanalist Ajax gezicht van NOS EK Lab goo.gl/nzjFS
[Openen](#)
- 
Celine Slosse @Aromalola 8 juni
 Even een foto-tje met @korenzoebecilio yfrog.com/ke9agtl
 Gerepost door Ajax Amsterdam
[Foto weergeven](#)
- 
Ajax Amsterdam @godenzonen 8 juni
 Chivu stelt Ajax teleur en gaat samenwerking met Inter verlengen goo.gl/c8QRb
[Openen](#)
- 
Ajax Amsterdam @godenzonen 8 juni
 Nieuws: Serero haakt met liesblessure af bij Bafana Bafana goo.gl/GIORg
[Openen](#)

Veilige haven voor hosting

Richtlijn elektronische handel



*Veilige haven voor hosting
(art. 6:196c lid 4 BW)*

*Degene die diensten van de informatie-
maatschappij verricht als bedoeld in
artikel 15d lid 3 van Boek3, bestaande
uit het op verzoek opslaan van van een
ander afkomstige informatie, is niet
aansprakelijk voor de opgeslagen
informatie, indien hij...*

Voorwaarden

- geen kennis
 - van activiteit of
 - informatie met een onrechtmatig karakter
 - zodra kennis
 - prompte verwijdering informatie of
 - onmogelijk maken toegang
- = notice-and-takedown procedure

Harmonisatie blijft rudimentair

notice

takedown

?



Hoe ver strekt het begrip 'hosting'?

web 1.0

hosting = opslaan
op een server

web 2.0

hosting = opslaan
op een website



*Cour de cassation 14 januari 2010,
zaak 06-18.855, 'Tiscali'*

...que la société Tiscali média a offert à l'internaute de créer ses pages personnelles à partir de son site et proposé aux annonceurs de mettre en place, directement sur ces pages, des espaces publicitaires payants dont elle assurait la gestion ; que par ces seules constatations souveraines faisant ressortir que les services fournis excédaient les simples fonctions techniques de stockage...

*Rb. Utrecht 26 augustus 2009,
Brein/Mininova*

Hieruit volgt dat de Europese wetgever met de aansprakelijkheidsbeperkingen in beginsel niet het oog had op een individuele websitehouder, maar op zogenaamde hosting providers, zoals XSNetworks (de hosting provider van Mininova), die ten behoeve van duizenden tot miljoenen websites informatie opslaan. (r.o. 4.44)

HvJ EU, 23 maart 2010, zaak C-236/08,
Google/Louis Vuitton



HvJ EU, 23 maart 2010, zaak C-236/08, Google/Louis Vuitton

Louis Vuitton:

- houder van de bekende merken ‘Louis Vuitton’ en ‘LV’

Google:

- maakt gebruik van die merken als trefwoorden mogelijk voor sites waarop imitaties van Louis Vuitton producten worden aangeboden
- bood de mogelijkheid om merken te combineren met andere trefwoorden die op namaak duiden, zoals ‘namaak’, ‘reproductie’ en ‘kopie’

HvJ EU, 23 maart 2010, zaak C-236/08, Google/Louis Vuitton

- Google = host
 - ‘...moet derhalve worden onderzocht of de rol van deze dienstverlener in die zin neutraal is dat zijn handelingen louter technisch, automatisch en passief zijn, wat impliceert dat hij geen kennis heeft van of controle heeft over de gegevens die hij opslaat.’
(punt 114)
- financieel belang dat Google heeft bij de reclamediensdienst niet doorslaggevend (punt 116)

HvJ EU, 23 maart 2010, zaak C-236/08, Google/Louis Vuitton

- betrokkenheid bij het opstellen van de reclameboodschap centraal
 - ‘Wel relevant voor het in punt 114 van het onderhavige arrest bedoelde onderzoek daarentegen is de rol van Google bij het schrijven van de reclameboodschap die de advertentielink begeleidt, of bij de vaststelling of de selectie van trefwoorden.’ (punt 118)
- invloed op keuze van trefwoorden?
- op basis van geautomatiseerd systeem?

Kennismanagement

HvJ EU, 12 juli 2011, zaak C-324/09, L'Oréal/eBay

L'Oréal:

- producent van luxe parfums
- houder van bekende merken



eBay

- koopt keywords bestaande uit L'Oréal merken om via verschillende zoekmachines te verwijzen naar het aanbod op eBay
- voorbeeld: 'Great deals on Shu uemura Shop on eBay and Save!'
- verwijzing betreft onder meer namaakproducten

HvJ EU, 12 juli 2011, zaak C-324/09, L'Oréal/eBay

- ‘behoedzame marktdeelnemer’ vereist
 - ‘...volstaat het om de verlener van een dienst van de informatiemaatschappij een beroep op de [vrijwaring voor hosting] te ontzeggen, dat hij kennis had van feiten of omstandigheden op grond waarvan een behoedzame marktdeelnemer de onwettigheid in kwestie had moeten vaststellen...’ (punt 120)
- geen algemene toezichtsverplichting
- maar eigen onderzoek wel relevant
- evenals mededelingen van derden

HvJ EU, 12 juli 2011, zaak C-324/09, L'Oréal/eBay

- notices relevant zelfs wanneer onvoldoende nauwkeurig of onderbouwd

‘...doet dit er niet aan af dat zij in een dergelijk geval in het algemeen een factor is waarmee de nationale rechter rekening moet houden om te beoordelen of, gelet op de inlichtingen die aldus aan de beheerder zijn verstrekt, deze kennis had van feiten of omstandigheden op grond waarvan een behoedzame marktdeelnemer de onwettigheid had moeten vaststellen.’ (punt 122)

Actuele ontwikkeling

van gehele
vrijstelling van
onderzoek

naar verplichting om zelfs
met ontoereikende notices
rekening te houden



Alternatieven

VS: Digital Millennium Copyright Act

notice

takedown

counter-
notice/
court
action



Canada: Copyright Bill C-11

notice

notice

?



Open vragen

- Dient op een ‘notice’ altijd de onmiddellijke ‘takedown’ te volgen?
- Zou de ‘takedown’ afhankelijk kunnen worden gemaakt van het uitblijven van een ‘counter-notice’?
- Dient een inter partes procedure bij de rechter plaats te vinden?

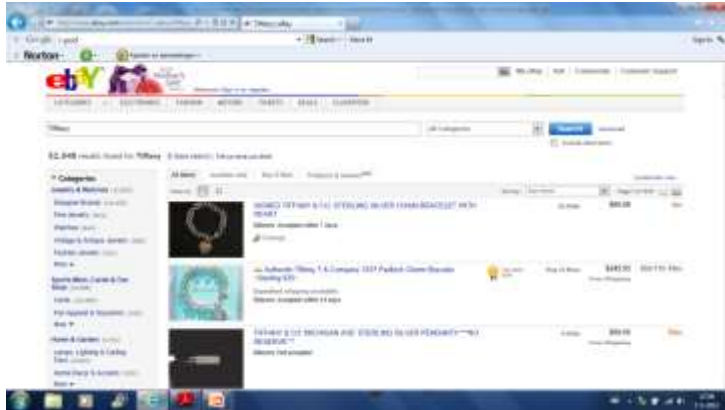
HvJ EU, Google/Louis Vuitton: opinie AG Poiares Maduro

Nevertheless, whatever the protection afforded to innovation and investment, it is never absolute. It must always be balanced against other interests, in the same way as trade mark protection itself is balanced against them. I believe that the present cases call for such a balance as regards freedom of expression and freedom of commerce. (punt 102)

HvJ EU, L'Oréal/eBay: opinie AG Jääskinen

...that the listings uploaded by users to eBay's marketplace are communications protected by the fundamental rights of freedom of expression and information provided by Article 11 of [the] Charter of Fundamental Rights of the EU and Article 10 of the European Convention on Human Rights. (punt 49)

Belangrijke verschillen tussen platforms

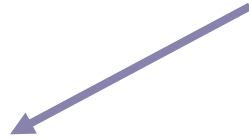


Rechterlijk bevel

*Art. 14 lid 3 Richtlijn elektronische handel
(zie ook art. 11 Handhavingsrichtlijn)*

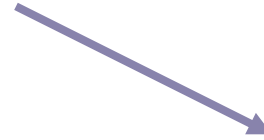
*Dit artikel [= veilige haven voor hosting]
doet geen afbreuk aan de mogelijkheid
voor een rechtbank of een administratieve
autoriteit om in overeenstemming met het
rechtsstelsel van de lidstaat te eisen dat de
dienstverlener een inbreuk beëindigt of
voorkomt.*

Rechterlijk bevel



MAG NIET

Scarlet/Sabam:
geen algemene
filterverplichting



MAG WEL

L'Oréal/eBay:
maatregelen tegen
'repeat infringers'

Algemene filterverplichting

HvJ EU 24 november 2011, zaak C-70/10, Scarlet/Sabam

Scarlet

- internet access provider
- abonnees maken illegale downloads van P2P-platforms

Sabam

- wil Scarlet verplichten om maatregelen te nemen tegen auteursrechtinbreuk door klanten
- namelijk blokkeren van verzending of ontvangst van bestanden die muziekwerken bevatten (deep packet inspection) = filteren

HvJ EU 24 november 2011, zaak C-70/10, Scarlet/Sabam

Geen verplichting tot deep packet inspection

- rechterlijk bevel tegen tussenpersonen zoals internet-providers ook ter voorkoming van IE-inbreuk mogelijk, art. 8 lid 3 Auteursrechtlijn (punt 31)
 - Maar: evenwicht vereist tussen IE-rechten en vrijheid van ondernemerschap in Handvest (punt 46)
 - gevorderde verplichting actief toezicht te houden strookt niet met dit vereiste evenwicht (punt 49)
- = algemene toezichtsverplichting in strijd met art. 15 lid 1 Richtlijn elektronische handel (punt 40)

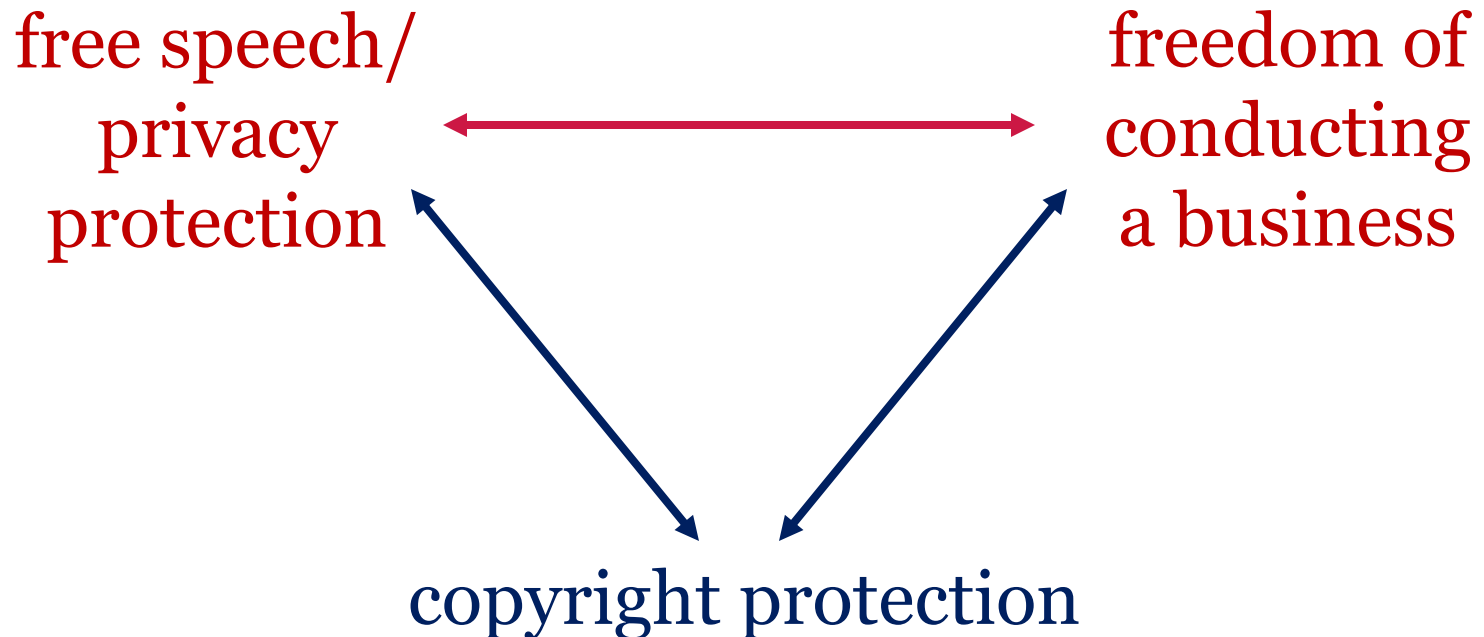
HvJ EU 24 november 2011, zaak C-70/10, Scarlet/Sabam

Geen verplichting tot deep packet inspection

- potentiële aantasting van bescherming van persoonsgegevens en vrijheid van internetgebruikers om informatie te ontvangen (punt 50)
- bovendien mogelijke beperking van de vrijheid van informatie op grond van onvoldoende onderscheid tussen legale en illegale inhoud, beperkingen van het auteursrecht niet in acht genomen (punt 52)
- dus ‘juist evenwicht’ niet gewaarborgd (punt 53)

HvJ EU 24 november 2011, zaak C-70/10, Scarlet/Sabam

- rechthebbende: IE-recht niet uitgehold
- platformaanbieder: te zware last
- internetgebruikers: te ver gaande controle



Specifieke filterverplichting

*HvJ EU 12 juli 2011,
zaak C-324/09, L'Oréal/eBay*

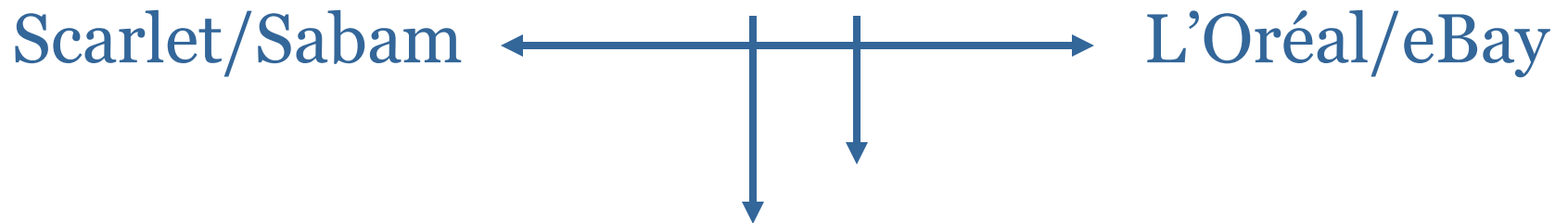
*...rechterlijke instanties de beheerder
van een elektronische marktplaats
kunnen gelasten om maatregelen te
treffen die niet alleen bijdragen tot het
doen eindigen van de door de gebruikers
van die marktplaats gepleegde
inbreuken op die rechten, maar ook tot
het voorkomen van nieuwe inbreuken
van die aard.*

HvJEU, 12 juli 2011, zaak C-324/09, L'Oréal/eBay

- geen globaal en permanent verbod betreffende de verkoop van producten met een specifiek merk
- wel maatregelen tegen reeds bekende inbreukmakers
'...indien hij niet op eigen initiatief de inbreukmaker op de intellectuele-eigendomsrechten schorst teneinde nieuwe inbreuken van diezelfde aard door diezelfde handelaar op diezelfde merken te voorkomen, door middel van een rechterlijk bevel worden verplicht om dit te doen.'
(punt 141)

Ruimte voor filterverplichtingen

- algemene filterverplichting niet toegestaan
- heel specifieke filter mogelijk
- ruimte tussen deze uitersten?



Waar liggen de grenzen van
specifieke filterverplichtingen?

BGH 22 juli 2010, zaak I ZR 139/08, 'Kinderhochstühle im Internet'

- bevel tot filteren (tekst/beeld) mogelijk indien hiervoor automatiseringssoftware ter beschikking staat (r.o. 38)
 - stap 1: software levert beperkt aantal resultaten op
 - stap 2: manuele controle van DEZE resultaten
- bevel tot filteren gaat echter te ver indien automatisering niet mogelijk is (r.o. 39)
 - stap 1: software leidt niet tot beperking van de resultaten
 - stap 2: manuele controle van ALLE resultaten

OLG Hamburg 14 maart 2012, zaak 5 U 87/09, 'Rapidshare II'

- bevel tot preventief filteren op tekst niet langer toelaatbaar, ook geen manuele controle van files met verdachte namen vereist
 - andersluidend oordeel in Rapidshare I achterhaald
 - upload is nog geen verboden openbaarmakingshandeling
- wel bevel mogelijk om opnieuw uploaden van reeds bekende inbreukmakende content te voorkomen
 - niet alleen concreet meegedeelde links
 - maar ook vergelijkbare links naar dezelfde werken

Hof Leeuwarden 22 mei 2012, Stokke/Marktplaats

- verbod algemene toezichtsverplichting in de Richtlijn elektronische handel staat specifieke filterverplichting niet per se in de weg

‘Met het filteren op basis van bepaalde criteria en het daarna afzonderen (‘in quarantaine plaatsen’) en nader beoordelen van advertenties die aan deze criteria voldoen worden nog niet de advertenties van alle klanten gesurveilleerd op mogelijk onrechtmatige informatie.’

(r.o. 8.2)

Hof Leeuwarden 22 mei 2012, Stokke/Marktplaats

- ontbrekende automatiseringsmogelijkheden leiden echter tot onevenredig hoge kosten

‘...voor Stokke tamelijk geringe voordelen op [...], terwijl daaraan voor Marktplaats – die geen profijt trekt van de inbreukmakende advertenties – aanmerkelijke, althans aanmerkelijk grotere, nadelen zijn verbonden (kostenverhoging, devaluatie van de aantrekkelijkheid van de door haar aangeboden dienst).’ (r.o. 8.10)

Open vraag

Stel rechterlijk bevel
tot (specifiek) filteren
is mogelijk...

...wordt daarmee kennis
verkregen die beroep op
veilige haven uitsluit?



Thank you **& Bird & Bird**

martin.senftleben@twobirds.com

Bird & Bird is an international legal practice comprising Bird & Bird LLP and its affiliated businesses. www.twobirds.com