

ONTWIKKELINGEN IN HET ENTERTAINMENTRECHT IN 2020-2021 *PANDEMIE EDITIE*

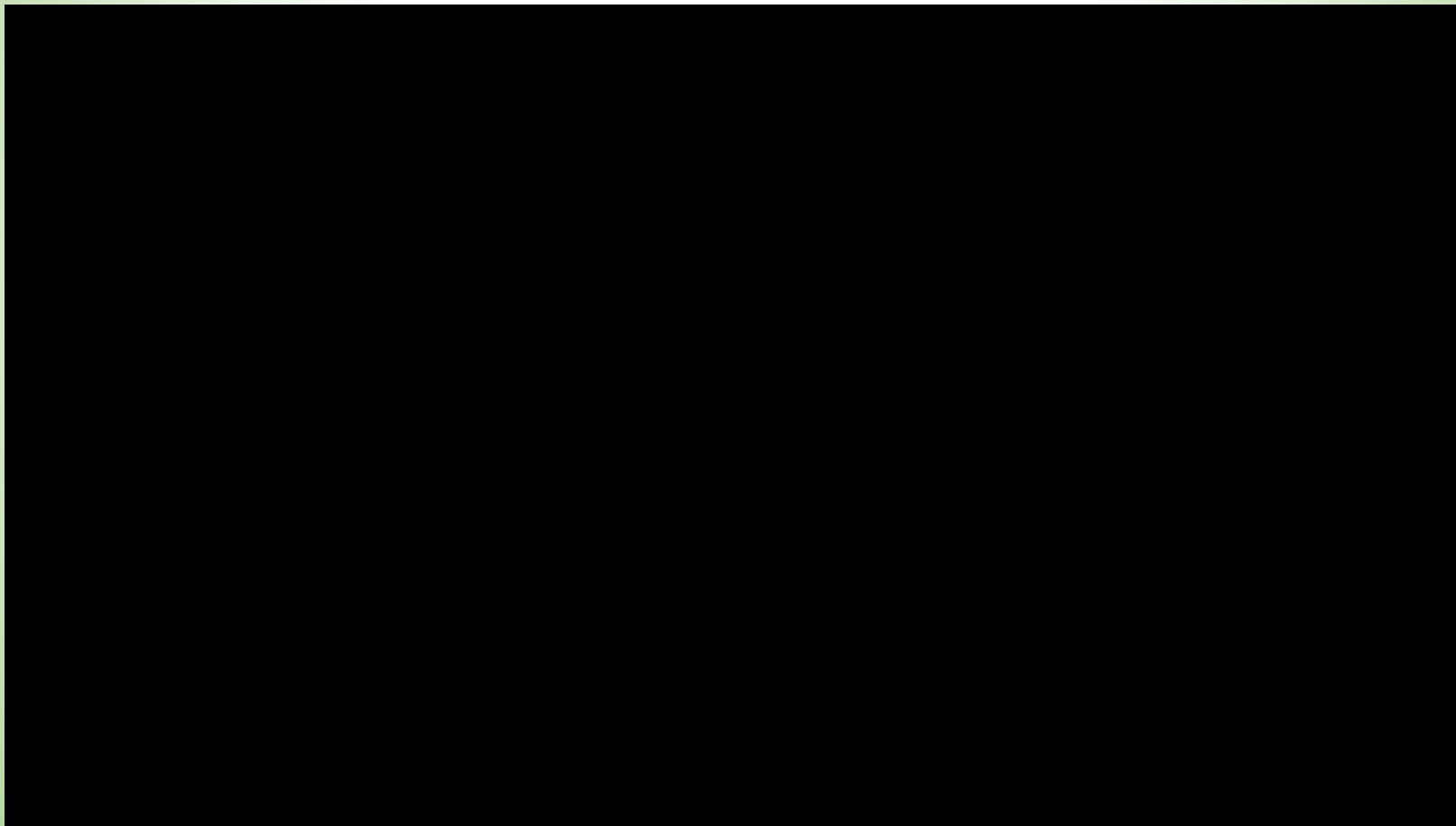


10: Implementatie DSM-richtlijn

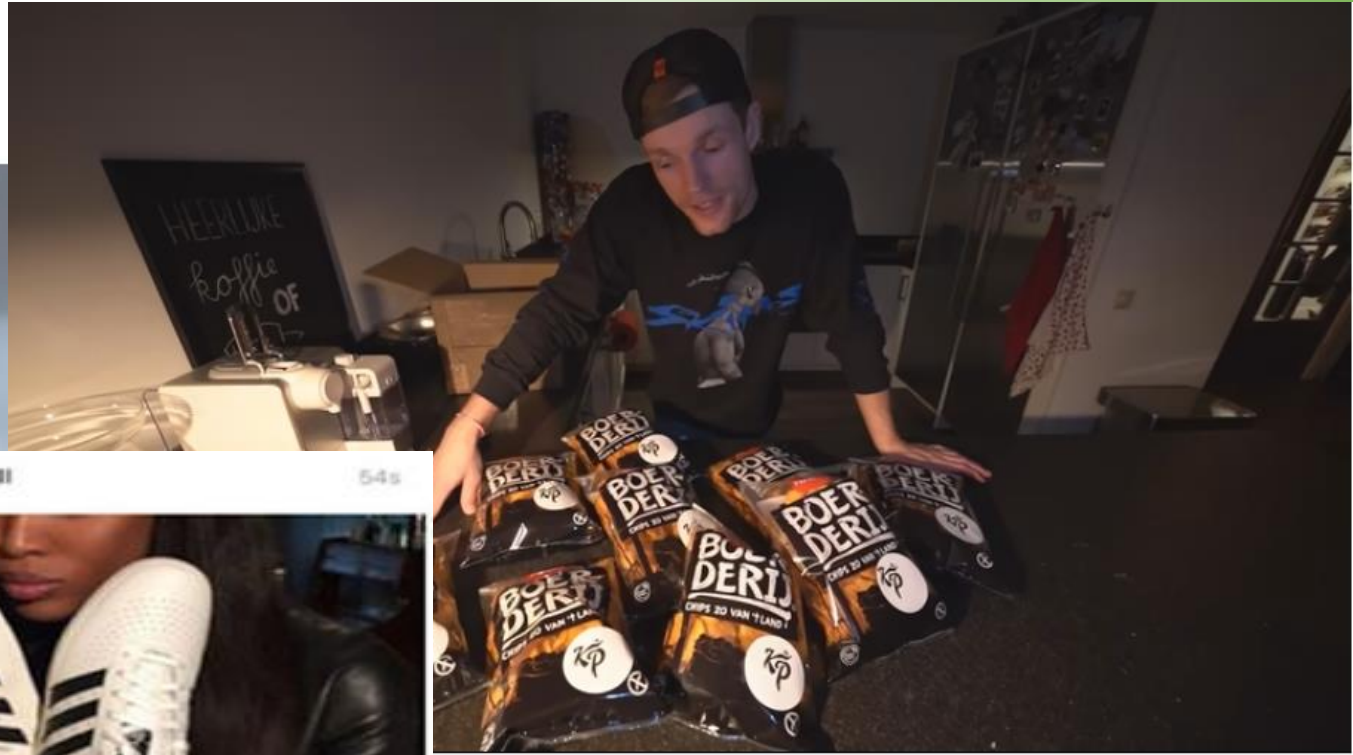
- Artikel 17: einde van de safe harbour voor platforms. “Best efforts” om licentie te verkrijgen. Anders filter.
- Ook in de DSM-richtlijn:
 - Naburig recht voor perspublicaties
 - Excepties voor tekst- en datamining, online onderwijs en cultureel erfgoed
 - Auteurscontractenrecht: passende en evenredige vergoeding (NL: billijke vergoeding), transparantieverplichting (nieuw!), mechanisme voor aanpassing contracten (NL: bestsellerbepaling), alternatieve geschillenbeslechting, herroepingsrecht (NL: non-usus).



9: Sluikreclame vroeger...



9: .. en nu.



iamnaomicampbell 54s



♡ 💬 ➔

♥ 211 likes
iamnaomicampbell Naomi,
So nice to see you in good spirits!!!
Could you put something like: 
Thanks to my friend @gary.aspden and all at adidas -
loving these adidas 350 SPZL from the adidas Spezial
range. 🥰🥰💜👍 @adidasoriginals
View all 4 comments

9: De nieuwe Richtlijn Audiovisuele Mediadiensten en influencers

- Richtlijn Audiovisuele Media Diensten: tot 2018 met name regelgeving voor traditionele media zoals TV en radio. Beperkte regels voor social media; zelfregulering (Reclame Code Commissie).
- In 2018: herziening → regels moeten ook van toepassing zijn op online videos. Implementatie in de Nederlandse Mediawet: 1 november 2021.
- Nieuwe regels voor “Video Sharing Platforms” (VSP’s) zoals YouTube: passende maatregelen voor meer transparantie.

- Ook nieuwe regels voor **“commerciële mediadiensten op aanvraag”**.

Brede definitie: kanalen op videoplatforms waarmee geld wordt verdiend (dus: influencers)

- Dezelfde regels als voor “traditionele media”, waaronder:
 - Sponsorships en product placement mag, mits duidelijk vermeld;
 - Maker mag 'niet aansporen tot kopen, huren of afnemen van producten en diensten door specifieke aanprijzingen' (!);
 - Aanmelden bij CvdM, Stichting Reclame Code en Kijkwijzer = verplicht.

Paid promotion

If you accepted anything of value from a third party to make your video, you must let us know. We'll show viewers a message that tells them your video contains paid promotion.

My video contains paid promotion like a product placement, sponsorship, or endorsement

By selecting this box, you confirm that the paid promotion follows our ad policies and any applicable laws and regulations. [Learn more](#)

8: Auteursrecht in het VK na Brexit

- *Intellectual Property (Copyright and Related Rights) (Amendment) (EU Exit) Regulations 2019*
- *European Union (Withdrawal) Act, EU Withdrawal Agreement en Free Trade Agreement*
- *Copyright, Designs and Patents Act 1988*
- *Verdragen, o.a.:*
 - *Berner Conventie*
 - *TRIPS*
 - *WIPO*



"Banksy does Brexit (detail) #banksy #brexit" by dullhunk is licensed with CC BY 2.0. To view a copy of this license, visit <https://creativecommons.org/licenses/by/2.0/>

8: Auteursrecht in het VK na Brexit (2)

- IP Completion Day (31 december 2020): Unierecht is automatisch overgenomen in Britse wetgeving.
- Britse werken blijven beschermd in de EU en andersom op grond van bijv WIPO-verdragen, TRIPS, en Berner Conventie.
- Op 31 december 2020: géén DSM-richtlijn. VK gaat deze ook niet implementeren.
- Ook geen doorwerking van grensoverschrijdende onderdelen:
 - Land-van-oorsprongsbeginsel SatKab-richtlijn → toestemming in de VK geldt niet meer voor de hele EU.
 - Portabiliteitsverordening geldt niet meer in het VK → geen NPO Start Plus in het VK en niet altijd verder kijken naar je favoriete Netflix serie.
 - Grensoverschrijdend collectief beheer → geen verplichting tot multi-territoriale licentieverlening op onlinerechten van muziekwerken (cbo's, waaronder Buma en PRS, hebben hierover wel afspraken gemaakt)
 - Op het gebied van mediarecht: Richtlijn Audiovisuele Mediadiensten niet meer van toepassing in het VK, dus ook land-van-oorsprongsbeginsel voor omroepen uit de VK die in de EU uitzenden niet van toepassing. Gevolg: toestemming op het vasteland.

7: HvJEU *Atresmedia*

HvJEU 18 november 2020, ECLI:EU:C:2020:935, C-147/19, (Atresmedia vs AGEDI & AIE)

- Artikel 8 lid 2 van de Verhuurrichtlijn: verplichting tot betalen billijke vergoeding aan fonogrammenproducent en uitvoerend kunstenaar voor fonogram of reproductie die wordt gebruikt voor uitzending via de ether of mededeling aan het publiek.
- Vraag: geldt dat ook voor het gebruik van fonogrammen in audiovisuele werken (films, tv-series, videoclip, etc)?
Definitie van “fonogram”?
 - Verdrag van Rome: *“uitsluitend hoorbare”* vastlegging van klanken (...)
 - WPPT: *“de vastlegging van de geluiden van een uitvoering of van andere geluiden (...) anders dan in de vorm van een vastlegging opgenomen in een cinematografisch werk of een ander audiovisueel werk”*.
- Hof: een fonogram dat is opgenomen in een audiovisueel werk kan niet worden aangemerkt als een *“fonogram”* in de zin van de Verhuurrichtlijn.
- Bovendien krijgen artiesten en platenmaatschappijen al een vergoeding uit hun sync licenties.
- Gevolgen?

Quizvraag: moet een tv-zender nog SENA-vergoedingen betalen?

- A. Ja, dezelfde vergoedingen als voor het Atresmedia arrest.
- B. Ja, maar de vergoedingen moeten omlaag.
- C. Nee, er wordt geen relevante handeling meer verricht.

Om de ontstane onduidelijkheid weg te nemen en vanuit praktisch oogpunt voor zowel muziekgebruikers als de rechthebbenden een werkbare oplossing te bieden heeft de Raad van Aangeslotenen van Sena op 19 maart jl. besloten om de huidige exploitatieovereenkomsten aan te passen, zodat Sena ook gemandateerd wordt om een vergoeding te mogen incasseren en te repareren voor het gebruik van een fonogram in een audiovisueel werk.

6: HvJEU RAAP

HvJEU 8 september 2020 ECLI:EU:C:2020:677, C-265/19

- Ook over artikel 8 lid 2 Verhuurrichtlijn (billijke vergoeding)
- Belangrijke beslissing voor uitvoerend kunstenaars (vooral uit de VS)
- Conflict tussen platenproducenten en uitvoerend muzikanten over verdeling billijke vergoeding in Ierland. Er werd niet betaald aan artiesten uit de VS.
- Ierse wet: alleen vergoeding voor uitvoerend kunstenaars uit de EER. Op basis van reciprociteitsbepalingen in de WPPT en het Verdrag van Rome ("als jij niet aan ons betaalt, betalen wij ook niet aan jou").
- HvJEU: dat mag niet. Rechthebbenden uitsluiten mag alleen op EU-niveau worden geregeld en er moet op duidelijke en nauwkeurige wijze worden bepaald in hoeverre de uitoefening van het recht ten opzichte van onderdanen van het andere land wordt beperkt.
- Gevolgen voor Nederland: artikel 32 WNR zag alleen op Verdrag van Rome landen, mag niet meer, reparatiewetje.
- Sena gaat incasseren en repareren voor o.a. 'Amerikaans repertoire' voor alle vormen van openbaarmaking. Gevolg: fikse tariefsverhoging.
- Ziet dit ook op andere vergoedingen waarvoor niet op EU-niveau voorbehoud is gemaakt? (reprorecht, leenrecht, thuiskopie, etc)
- NL overheid: aandringen op beperking op uitsluiting op EU-niveau



"Money!" by ToGa Wanderings is licensed with CC BY 2.0.

5: HvJEU *YouTube en Cyando*

HvJEU 22 juni 2021, ECLI:EU:C:2021:503, C-682/18 en C-683/18 (Peterson/YouTube en Elsevier/Cyando)

- De eeuwenoude vraag: zijn platforms aansprakelijk voor uploads van gebruikers?
- Nog relevant ivm artikel 17? Ja, voor platforms die niet onder de definitie van OCSSPs vallen (zoals Uploaded?), oudere zaken en (heel misschien) als Polen de zaak over artikel 17 wint.
- Hof: vraag of exploitant van een platform een mededeling aan het publiek verricht afhankelijk van verschillende omstandigheden, met name:
 - Concrete wetenschap, en niet prompt verwijderen;
 - Weten of behoren te weten en geen passende technische maatregelen nemen;
 - Deelnemen aan selectie, hulpmiddelen die specifiek bedoeld zijn om illegale content te delen of dit te stimuleren, wat kan blijken uit bedrijfsmodel.
- Dus: platform moet passende maatregelen treffen. YouTube doet dat nu al (vgl. artikel 17).

4: COVID-19 en contracten

- Ongekende maatregelen → bijna alles dicht
- Nakoming onmogelijk. Wat doe je met contracten met bijv. artiesten, locaties, etc. Beroep op overmacht (6:75 BW) of onvoorziene omstandigheden (6:258 BW)?
- Rechter over het algemeen: geen overmacht (want geldelijk onvermogen = geen overmacht). Soms wel sprake van onvoorziene omstandigheden.
- Slechts enkele uitspraken (met name huurrecht), veel partijen zijn er (kennelijk) zelf uitgekomen.
- Een (internationale) uitzondering..

Scarlett Johansson vs Disney



Quizvraag: zou Scarlett Johansson gelijk krijgen bij een Nederlandse rechter?

- A. Ja! Black Widow moet winnen!
- B. Nee, natuurlijk niet.
- C. Hangt af van de omstandigheden van het geval en ik zal eerlijk zeggen dat ik dit antwoord heb gekozen zodat ik het kan toelichten.

3: Tarieven voor dance evenementen

Twee zaken over de billijke vergoeding

HvJEU 25 november 2020, ECLI:EU:C:2020:959, C-372/19 (SABAM/Weareone cs):

Tarieven SABAM waren gebaseerd op de 1/3-2/3 regel – staffel op basis van SABAM-repertoire. Organisatoren: niet nauwkeurig genoeg en geen kostenaf trek voor uitgaven die geen verband houden met muziek. Festival = totaalbeleving. Misbruik machtspositie.

Hof:

- Vergoeding op basis van (enkel) ticketprijs is geen misbruik machtspositie zolang in redelijke verhouding tot de economische waarde vd prestatie. Andere objectieve beoordeling bijzonder moeilijk.
- 1/3-2/3 regel ook geen misbruik machtspositie zolang er geen andere methode is die meer nauwkeurig is zonder de kosten van beheer en toezicht onevenredig te verhogen.

Conclusie PG bij de Hoge Raad 23 April 2021, ECLI:NL:PHR:2021:420 (Dance-organisatoren/SENA):

- Uit SABAM/Weareone volgt dat recette als grondslag in beginsel gerechtvaardigd is.
- Alle klachten verder ongegrond, behalve de klacht dat het Hof niet kan rekenen: tarief per bezoeker gaat van € 0,65 (was € 0,75) naar € 0,52 = omgerekend 1,3% (klein) en 1,04% (groot).

2: Auteursrecht vs Privacy



(1) HvJEU 17 juni 2021, ECLI:EU:C:2021:492, C-587/19 (Mircom/Telenet)

- Mircom beheert rechten op porno uit VS en Canada maar exploiteert deze niet (Copyright-troll)
- Wil IP adressen van Telenet-klienten die de porno uploaden op BitTorrent.
- HvJEU:
 - (1) Uploaden via Bittorrent is beschikbaarstelling voor het publiek;
 - (2) Ook “Copyright trollen” kunnen zich op de Handhavingsrichtlijn beroepen, tenzij misbruik van recht;
 - (3) AVG staat niet in de weg aan registreren IP-adressen van inbreukmakers en verstrekken van namen en (post)adressen aan de houder van het auteursrecht om schade te vorderen, mits verzoek gerechtvaardigd en evenredig is, geen misbruik van recht maakt en grondslag vindt in nationale regeling.

2: Auteursrecht vs Privacy (2)

(2) Hof Arnhem-Leeuwarden 5 november 2019, ECLI:NL:GHARL:2019:9352 en HR 25 juni 2021, ECLI:NL:HR:2021:985 (Dutch Filmworks/Ziggo)

- Hof: DFW heeft een gerechtvaardigd belang en de verwerking is ook noodzakelijk. Privacybelang Ziggo klanten is niet absoluut.
- Maar: belang Ziggo klant moet zwaarder wegen. DFW heeft niet precies uiteengezet welke actie zij tegen welke klant gaan voeren en welke schadevordering zij gaat instellen.
- DFW had in de media gezegd “boetes” van 150 euro te gaan vorderen. Hof: maar een stream is maar 2,99 en een download 13,99.
- Hoort die beoordeling hier thuis?
- Hoge Raad: 81 R.O. (geen vragen die van belang zijn voor de eenheid of de ontwikkeling van het recht)

1: Coronatoegangsbewijzen

- Evenementen worden langzaam weer mogelijk (vooral als er snelle auto's bij betrokken zijn).
- Voorwaarde: vaccinatiebewijs of negatieve test (CoronaCheck app).
- Dit zijn gezondheidsgegevens (en dus bijzondere persoonsgegevens). Toestemming voor verwerking moeilijk (want vrij gegeven?).
- Oplossing: Tijdelijke wet coronatoegangsbewijzen → grondslag en uitzondering verwerkingsverbod voor bijzondere persoonsgegevens in de wet.
- CoronaCheck scanner leest gegevens uit: geeft rood of groen scherm, eerste letter voor- en achternaam en geboortemaand en dag.
- Dit zijn persoonsgegevens en het groene of rode scherm zegt iets over gezondheid, dus dit zijn ook bijzondere persoonsgegevens.
- Expliciet in artikel 58re lid 6 Tijdelijke wet coronatoegangsbewijzen: o.m. de verantwoordelijke voor evenement verwerkt bijzondere persoonsgegevens.

1: Coronatoegangsbewijzen (2)

Wat betekent dit voor organisator (en straks ook musea/horeca?)

- Informatieverplichting (in privacyverklaring)

1.4 BIJZONDERE EN/OF GEVOELIGE PERSOONSgegevens DIE WIJ VERWERKEN

DGP Race B.V. verwerkt de volgende bijzondere en/of gevoelige persoonsgegevens van jou:

Gegevens van personen jonger dan 16 jaar. Onze website en/of dienst heeft niet de intentie gegevens te verzamelen over websitebezoekers die jonger zijn dan 16 jaar. Tenzij ze toestemming hebben van ouders of voogd. We kunnen echter niet controleren of een bezoeker ouder dan 16 is. Wij raden ouders dan ook aan betrokken te zijn bij de online activiteiten van hun kinderen, om zo te voorkomen dat er gegevens over kinderen verzameld worden zonder ouderlijke toestemming. Als je ervan overtuigd bent dat wij zonder die toestemming persoonlijke gegevens hebben verzameld over een minderjarige, neem dan contact met ons op via info@dutchgp.com.

- Op grote schaal bijzondere persoonsgegevens → DPIA
- Op grote schaal bijzondere persoonsgegevens → Functionaris Gegevensbescherming
- Duidelijkheid vanuit de overheid/AP is gewenst

Vragen/bezwaar tegen samenstelling top 10?

- Straks bij de borrel (met muziek!)
- kingma@hocker.nl

Höcker
A D V O C A T E N