

VISSER
SCHAAP &
KREIJGER

VISSER
SCHAAP &
KREIJGER

Eva Maria Painer



- **HvJ EU 1 december 2011, C-145/10**
- **Foto's ook volledig beschermd.**
- **“een intellectuele schepping van de auteur die de persoonlijkheid van deze laatste weerspiegelt en tot uiting komt door de vrije creatieve keuzen van die auteur bij de totstandkoming van die foto”**

Foto: Eva Maria Painer

creatieve keuzes bij foto's

- **Enscenering, pose, belichting**
- **Camera-instelling, de invalshoek**
- **Nabewerking (photoshop)**

Auteursrecht-trol

[eigen definitie]

- Een partij die als hoofdactiviteit bedrijfsmatig en structureel vergoedingen claimt voor gebruik van werk van anderen die veel hoger zijn dan *gebruikelijke vrijwillige licentievergoedingen* en daarbij vaak ook structureel meer kosten claimt dan hij daadwerkelijk maakt.
- Gebruikelijke vrijwillige licentievergoedingen: de door auteurs gehanteerde vergoedingen die gebruikers vooraf vrijwillig bereid zijn te betalen voor het gebruik van een bepaald auteursrechtelijk werk. Deze zijn te onderscheiden van 'gedwongen licentievergoedingen' die achteraf betaald worden onder dreiging van schadeclaims in juridische procedures.

HvJ EU 17 juni 2021,
ECLI:EU:C:2021:492 (*M.I.C.M /
Telenet*)

- HvJ EU noemt een partij die: *“de rechten die de auteurs van de betrokken films haar hebben gecedeerd, niet daadwerkelijk exploiteert, maar enkel schadevergoeding vordert van vermeende inbreukmakers”* een auteursrecht-trol.
- Kan een auteursrecht-trol gebruikmaken van de maatregelen, procedures en rechtsmiddelen die de handhavingsrichtlijn biedt (Richtlijn 2004/48/EG)?

- **A-G Szpunar:**
 - Nee: Mircom voldoet aan de voorwaarden van een licentiehouder, maar wil de handhavingsrichtlijn gebruiken voor een doel waarvoor de richtlijn niet is bedoeld.
- **HvJ EU**
 - Ja: daadwerkelijke exploitatie is geen voorwaarde voor toepassing van de handhavingsrichtlijn.
- **NB: gebruik van de richtlijn is niet mogelijk bij misbruik van recht -> beoordeling nationale rechter**

Pressiemiddelen/redenen

- **Volledige proceskostenveroordeling in IE-zaken**
- **Schadevergoedingen (kanton)rechters**
 1. “standaard tarieven”
 2. Opslagen
- **Te hoge schikkingen**
- **Verweer in persoon (kantonzaken); slecht verweer**
- **Opsporingssoftware**

Schadeberekening

- **Concrete schadebegroting**

Vs.

- **Abstracte schadebegroting (forfaitair bedrag ex art. 13 handhavingsrichtlijn):**
 - Bepaald is dat de rechter “in passende gevallen de schadevergoeding kan vaststellen als een forfaitair bedrag ‘op basis van elementen als ten minste het bedrag aan royalty’s of vergoedingen dat verschuldigd was geweest indien de inbreukmaker toestemming had gevraagd (...)”
- **Verhogingen (persoonlijkheidsrechten)**
 - Naamsvermelding
 - Bijsnijden

Verdienmodel

- **50% van de ‘gedwongen licentievergoeding’**
- **Buitengerechtelijke kosten**
 - “voor zover zij redelijk (en evenredig) zijn”
 - Kosten houden rechtstreeks verband met de procedure
- **(Volledige) proceskostenveroordeling**
 - Nederland: indicatietarief zeer eenvoudige zaak

- **Buitenlandse (vaak Duitse) partijen die opkomen voor buitenlandse rechthebbenden**
- **Gestelde bevoegdheid buitenlandse rechter**
 - Drukmiddel buitenlandse procedure met bijkomende kosten
- **HvJ EU 18 oktober 2012, ECLI:EU:C:2012:642 (Football Dataco/Sports-radar)**
 - Zijn er aanwijzingen dat uit de handeling blijkt dat degene die deze verricht zich op *leden van het publiek in die lidstaat wil richten*
 - NB: bevoegdheid buitenlandse rechter is mogelijk (ECLI:EU:C:2015:28 (Pez Hejduk) & ECLI:EU:C:2013:635 (Pinckney))

Belgische Permission Machine

- **Rechthebbenden deponeren foto's**
- **PM maakt continu online fotoscans**
- **PM sommeert inbreukmakers**
 - "Regularisatie door een retroactieve licentie"
 - Dossierkosten
 - Rappelkosten
 - verhogingen



**Permission
Machine.com**

Onafhankelijke beheerentiteit

- **Richtlijn 2014/26/EU**
 - “iedere organisatie die bij wet of door middel van overdracht, licentieverlening of een andere contractuele regeling is gemachtigd om, als haar enig doel of hoofddoel, auteursrecht of naburige rechten in verband met auteursrecht te beheren namens meer dan één rechthebbende en in het gezamenlijk belang van die rechthebbenden en die: i) direct noch indirect, geheel noch gedeeltelijk eigendom is van noch onder zeggenschap staat van rechthebbenden, en ii) met winstoogmerk optreedt”

- **Verplichting openbaar maken informatie bijv.:**
 - Standaard licentieovereenkomsten en normaal toepasselijke tarieven, inclusief kortingen
 - Algemeen beleid inzake verdeling van de aan rechthebbenden verschuldigde bedragen en beheerskosten

- **Permission Machine = OBE**

**Wat te doen in geval van
inbreuk?**

- **De foto verwijderen (ook van servers)**
- **Inbreuk erkennen (tenzij evident geen inbreuk)**
- **Redelijke vergoeding aanbieden en betalen**
- **Hoogte schadeclaim betwisten**

VISSER
SCHAAP &
KREIJGER