

Kamiel Koelman

van der Diepen
van der Kroef
advocaten
www.vandiepen.com

Nét even wat verder



Thuiskopie en schade

VVA
 25 januari 2013
 k.koelman@vandiepen.com

Overzicht

van der Diepen
van der Kroef
advocaten

- Wat zegt jurisprudentie over schadeberekening/hogte heffing?
- Wat zegt economische benadering?
- Heffen op illegale downloads?
- Heffen op niet privé-kopiëren?

van der Diepen
van der Kroef
advocaten

Jurisprudentie

HvJ EU Padawan 21 okt. 2010

van Diepen
van der Kroef
advocaten

- ‘het niveau van de billijke compensatie [moet] verband houden met de schade die voor de auteur resulteert uit de reproductie van zijn beschermd werk die zonder zijn toestemming voor privégebruik wordt gemaakt.’ (r.o. 40).
- ‘de billijke compensatie moet worden berekend op basis van het criterium van de schade geleden door de auteurs van beschermde werken als gevolg van de invoering van de uitzondering voor het kopiëren voor privégebruik’ (r.o. 50 + dictum)

HvJ EU Padawan 21 okt. 2010

van Diepen
van der Kroef
advocaten

- Maar schade door reproductie zonder toestemming is niet hetzelfde als schade door invoering beperking
- Tenzij fictie wordt aangehangen dat iedereen zich aan de wet houdt en dat dus alleen ongeautoriseerd wordt gekopieerd, als de wet zegt dat dat mag

Hof Den Haag 15 nov. 2010 ACI/Thuis kopie

van Diepen
van der Kroef
advocaten

- ‘In zijn algemeenheid bestaat de compensatie voor het gebruik (in dit geval: reproductie) van een werk in het bedrag dat de rechthebbende had kunnen bedingen voor het verlenen van zijn toestemming voor dat gebruik: de licentievergoeding. De gederfde licentievergoeding is het nadeel dat de auteur lijdt wanneer zonder zijn toestemming en betaling van zijn werk gebruik wordt gemaakt.’ (r.o. 4.7).
- ‘Er is pas nadeel wanneer de consument, bij het ontbreken van de Thuis kopiëregeling, bereid zou zijn om althans enig bedrag aan de auteur te betalen om de desbetreffende kopieerhandeling te mogen verrichten (zie rov. 4.7).’

Hof Den Haag 15 nov. 2010
ACI/Thuis kopie

van Diepen
van der Kroef
advocaten

- Schade is bedrag dat rechthebbende had kunnen bedingen voor betreffende thuis kopie als vooraf toestemming was gevraagd
- Er is schade als rechthebbende 'althans enig bedrag' had kunnen bedingen
- (Vrijwel) iedere gemaakte thuis kopie levert dus schade op?

HvJ EU Opus 16 juni 2011

van Diepen
van der Kroef
advocaten

- 'Aangezien degene die voor privé gebruik een reproductie van een beschermd werk vervaardigt zonder vooraf toestemming te vragen aan de houder van het exclusieve reproductierecht, die houder benadeelt, is die vervaardiger in beginsel verplicht het met die reproductie gepaard gaande nadeel te vergoeden, door het bekostigen van de compensatie die aan die houder zal worden betaald (arrest Padawan, reeds aangehaald, punt 45).' (r.o. 26).

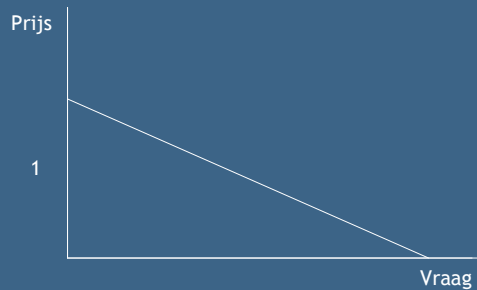
HvJ EU Opus 16 juni 2011

van Diepen
van der Kroef
advocaten

- 'Since the person who has caused the harm to the holder of the exclusive reproduction right is the person who, for his private use, reproduces a protected work without seeking prior authorisation from that rightholder, it is, in principle, for that person to make good the harm related to that copying by financing the compensation which will be paid to that rightholder (Padawan, paragraph 45)' (r.o. 26).

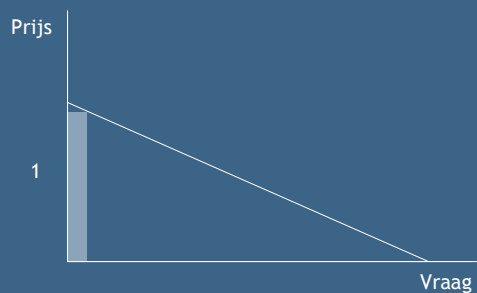
Vraag/prijs-afzetcurve

van Diepen
van der Kroef
advocaten



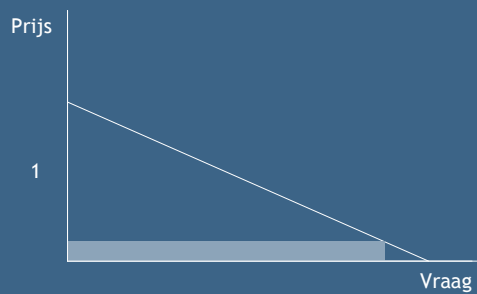
Vraag/prijs-afzetcurve

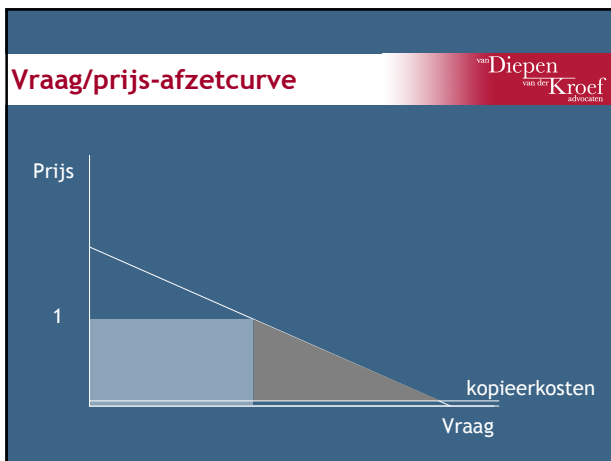
van Diepen
van der Kroef
advocaten

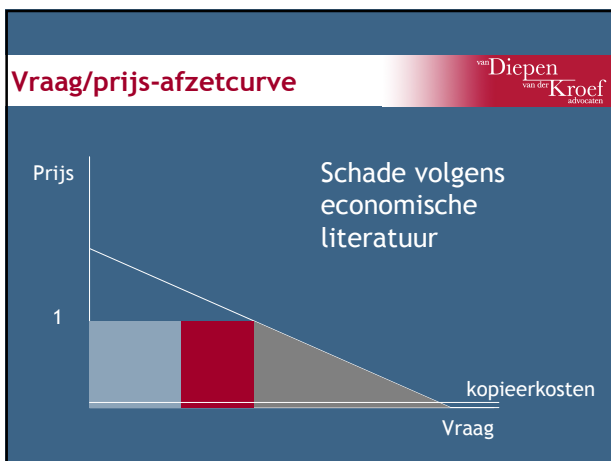


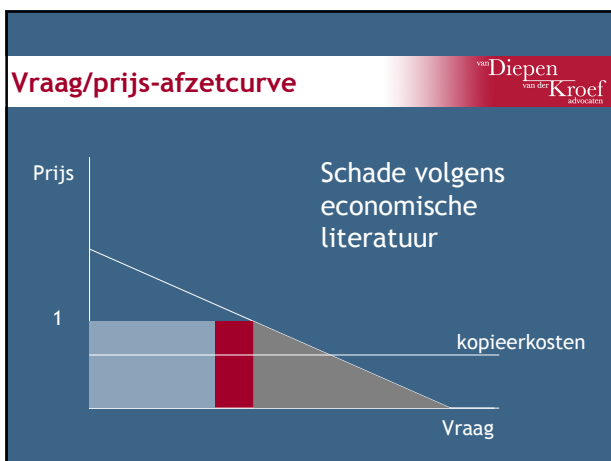
Vraag/prijs-afzetcurve

van Diepen
van der Kroef
advocaten









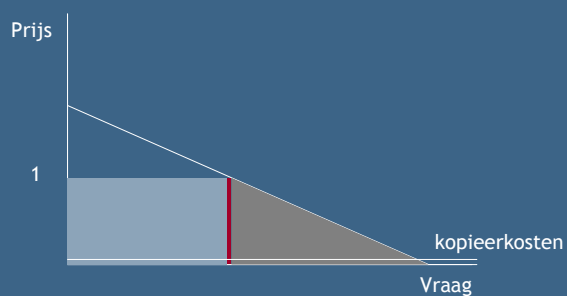
Substitutie

van Diepen
van der Kroef
advocaten

- Onderzoeken VS jaren 80: 20 tot 40 % zou LP hebben gekocht, als niet had kunnen kopiëren op tape
- Onderzoek IViR 2010: 5 tot 7 % van muziekdownloads substitueert rechtmatige aanschaf
- Onderzoek PWC 2012: € 12.778.000 of € 12.122.671 in NL voor muziek en AV samen
- Nieuwe heffing zou zo'n € 40.000.000 opleveren

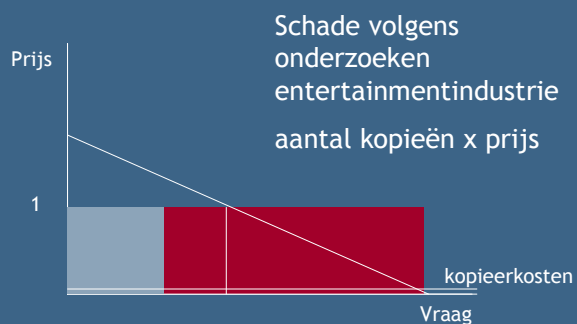
Vraag/prijs-afzetcurve

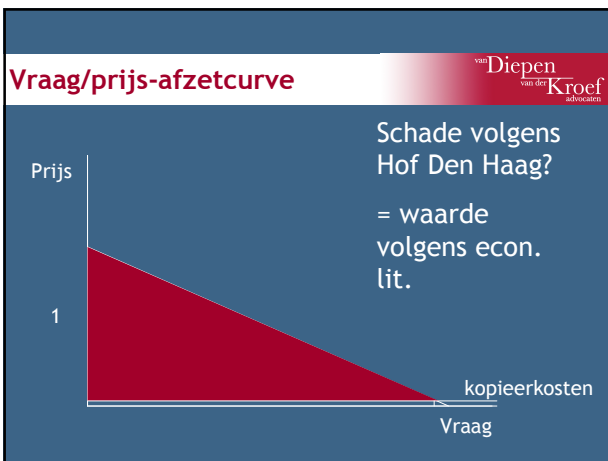
van Diepen
van der Kroef
advocaten

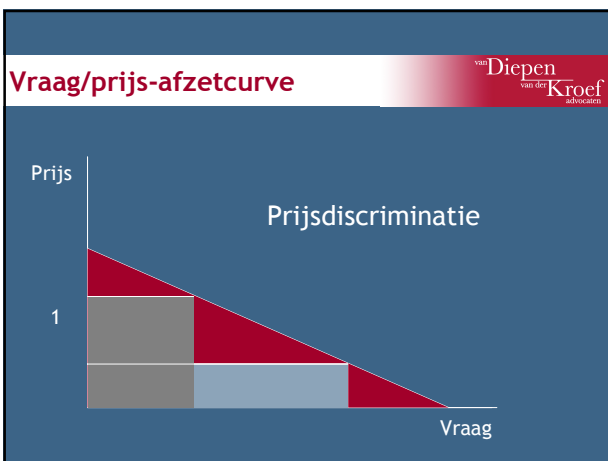


Vraag/prijs-afzetcurve

van Diepen
van der Kroef
advocaten







van Diepen van der Kroef advocaten

Wenselijkheid heffing privé-kopiërenen volgens economische theorie

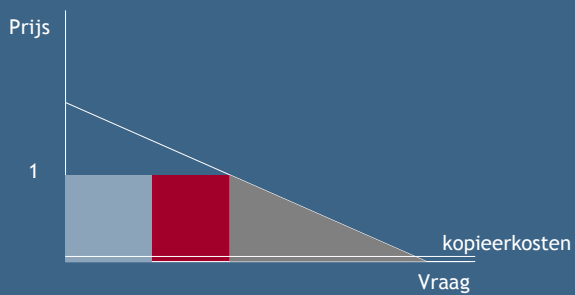
Economische ratio's vergoeding/heffing

van Diepen
van der Kroef
advocaten

- Economische ratio (van omvang) auteursrecht:
- (financiële) *incentive* is nodig om creëren aan te moedigen
 - daarom excl. recht
 - vergoeding auteur is dus niet doel, maar middel
- Maar tegelijkertijd inefficiënt als extra informatiegebruik dat niets extra kost, wordt verhinderd (bijv. omdat ervoor moet worden betaald)
 - informatiegebruik zou eigenlijk vrij moeten zijn
- Balans tussen *incentive* en verhinderen gebruik
 - als gebruik *incentive* niet ondermijnt, altijd toelaten
 - thuish kopiëren dat niet ten koste gaat van inkomsten/*incentive*, altijd toelaten

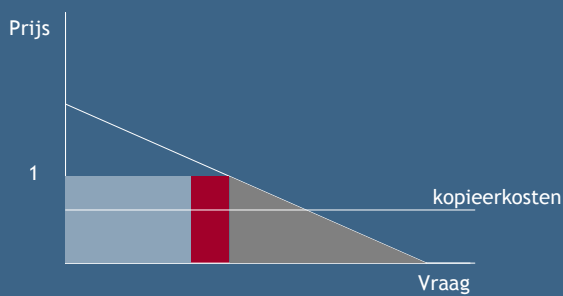
Vraag/prijs-afzetcurve

van Diepen
van der Kroef
advocaten



Vraag/prijs-afzetcurve

van Diepen
van der Kroef
advocaten



Economische ratio's vergoeding

van Diepen
van der Kroef
advocaten

- Transactiekosten staan aan individueel licentiëren in de weg
- Omdat inefficiënt is gebruik te verbieden: beperking
- Maar vergoeding kan nodig zijn om voldoende *incentive* te behouden: heffing
 - aangenomen dat huidige balans de juiste is
- Producenten van kopieerapparaten etc. verdienen aan kopieermogelijkheid, rechth. moet meedelen
 - maar als kopieermogelijkheid waarde heeft, kan rechth. hogere waarde al innen door hogere prijs te vragen
 - waarde van content wordt groter als er meer mee kan worden gedaan; geldstroom moet juist in richting producenten

Heffing ter verg. Illegale downloads?

van Diepen
van der Kroef
advocaten

- Maar rechth. kan hogere waarde niet innen, als geen relatie met gebruiker, zoals bij 'illegale' downloads
 - niemand gaat betalen voor kopiëren door anderen
 - juist voor illegale downloads zou heffing nodig zijn
 - (als tenminste illegaal downloaden tot onderproductie zou leiden;
 - worden er te weinig werken geproduceerd?)

Heffing voor illegale downloads?

van Diepen
van der Kroef
advocaten

- Artl 5 lid 2 Auteursrechtrichtlijn
- De lidstaten kunnen beperkingen of restricties op het in artikel 2 bedoelde reproductierecht stellen ten aanzien van:
 - b) de reproductie, op welke drager dan ook, door een natuurlijke persoon voor privégebruik gemaakt, en zonder enig direct of indirect commercieel oogmerk, mits de rechthebbenden een billijke compensatie ontvangen
 - waarbij rekening wordt gehouden met het al dan niet toepassen van de in artikel 6 bedoelde technische voorzieningen op het betrokken werk of het betrokken materiaal;
- Er lijkt een relatie te bestaan tussen aanspraak op billijke compensatie en beperking/kopieermogelijkheid

Heffing ter verg. illegale downloads?

van Diepen
van der Kroef
advocaten

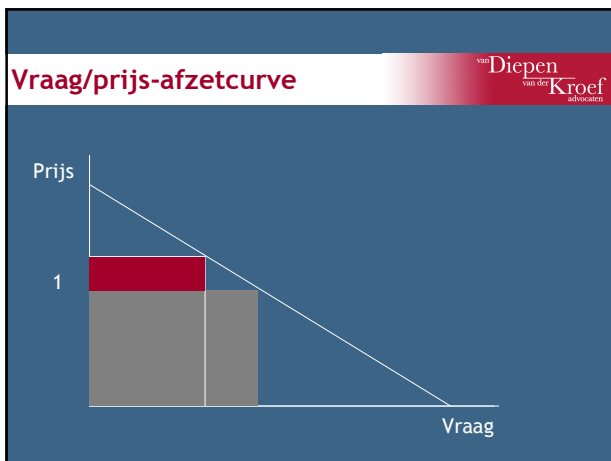
- HvJ EU Padawan: het gaat om de schade geleden als gevolg van de invoering van de uitzondering
 - Dus alleen als illegaal downloaden mag, heeft rechth. aanspraak op vergoeding daarvoor
- Huydecoper: dat 'hinkt op een als verkeerd te bestempelen samenstel van gedachten'
 - Want rechth. zouden te weinig inkomsten overhouden
 - Bovendien is nu eenmaal makkelijker om betaald te krijgen via heffing op apparaten/dragers
- Min./max. harmonisering? Mag lidstaat verdergaan?
- Gaat voorbij aan belang apparatenproducenten?

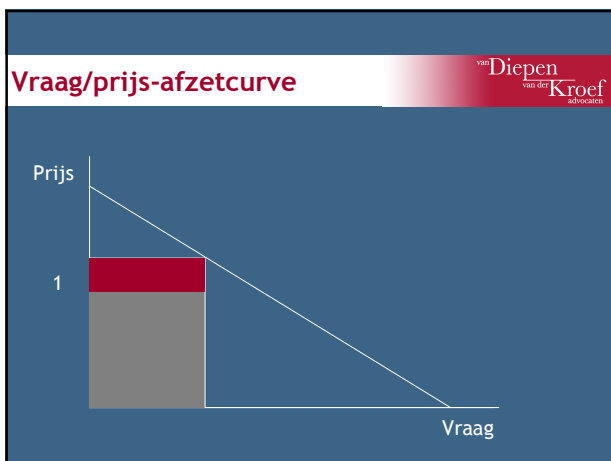
Huidige heffingen

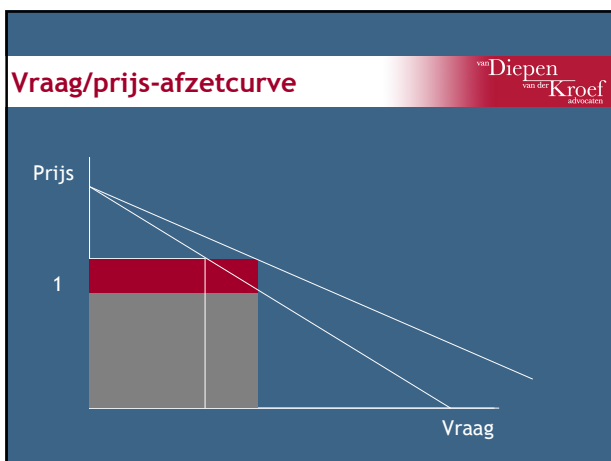
van Diepen
van der Kroef
advocaten

- Cd-r € 0,03
- Dvd € 0,03
- Externe hdd € 1,00
- Audio-/videospeler ≤ 2 GB € 1,00; > 2 GB € 2,00
- Hdd-recorder/settopbox ≤ 160 GB € 2,50; > 160 GB € 5,00
- Telefoon met muziekspeker/smartphone < 16 GB € 2,50; ≥ 16 GB € 5,00
- Tablet ≤ 8 GB € 2,50; > 8 GB € 5,00
- Pc/laptop € 5,00

The screenshot shows the beslist.nl website with a search for 'MP3-spelers'. The results are displayed in a grid format. The first row shows four products: a black MP3 player for € 9,95, a white MP3 player for € 9,99, a black MP3 player for € 10,50, and a black MP3 player for € 14,25. The second row shows four products: a black MP3 player for € 14,87, a pink MP3 player for € 14,87, a black MP3 player for € 14,99, and a black MP3 player for € 15,44. The third row shows four products: a black MP3 player for € 14,99, a black MP3 player for € 14,99, a black MP3 player for € 14,99, and a black MP3 player for € 14,99. The website also features a sidebar with navigation links and a search bar.







Als niet kan worden doorberekend?

van Diepen
van der Kroef
advocaten

- HvJ EU Padawan:
- Heffing moet rechtvaardig evenwicht bewerkstelligen, en
- Een regeling volgens welke de personen die over installaties, apparaten en dragers voor digitale reproductie beschikken en deze op die grond juridisch of feitelijk ter beschikking van privé-gebruikers stellen of daarmee ten behoeve van hen reproductiediensten verrichten, de billijke compensatie dienen te financieren, voldoet aan de vereisten van dit „rechtvaardige evenwicht”, aangezien die personen de daadwerkelijke last van die financiering kunnen afwentelen op de privé-gebruikers. (dictum)

Heffen voor niet-privé-kopieren?

van Diepen
van der Kroef
advocaten

- Voorheen werd onderscheid niet gemaakt
- Dus totale opbrengst heffing moet omlaag?
 - Of was onderscheid (onuitgesproken) al verdisconteerd in de heffing?
- Valt niet onder beperking, dus onder verbodsrecht
- Privaat systeem opzetten en bij bedrijven langsgaan à la Buma/Videma?
- Stemra/St. Thuis kopie/VNU/Nieuwe organisatie?

Bedankt voor uw belangstelling

van Diepen
van der Kroef
advocaten

www.vandiepen.com



Zijn er nog vragen?

Bedankt voor uw belangstelling

van der

Diepen

van der

Kroef

advocaten

www.vandiepen.com

Zijn er nog vragen?

Bedankt voor uw belangstelling

van der

Diepen

van der

Kroef

advocaten

www.vandiepen.com

Zijn er nog vragen?

Bedankt voor uw belangstelling

van der

Diepen

van der

Kroef

advocaten

www.vandiepen.com

Zijn er nog vragen?
