

EEN NIEUW PUBLIEK?

Prof. mr J.H. Spoor

AIPPI, Zeist 15 maart 2017

Auteursrechtlijn, artikel 3, lid 1

- De lidstaten voorzien ten behoeve van auteurs in het uitsluitende recht, de mededeling van hun werken **aan het publiek**, per draad of draadloos, met inbegrip van de beschikbaarstelling van hun werken voor het publiek op zodanige wijze dat deze voor leden van het publiek op een door hen individueel gekozen plaats en tijd toegankelijk zijn, toe te staan of te verbieden.

**HvJ EG 7 december 2006, C-306/05, AMI
2007, 7 m.nt. Koelman, Mf 2007, 5 m.nt.
Visser (*SGAE/Rafael Hoteles*)**

- 32 Vormt de distributie van een signaal door middel van televisietoestellen aan klanten die in hotelkamers logeren, een mededeling aan het publiek?



HvJ EG 7 december 2006, C-306/05 (*SGAE/Rafael Hoteles*)

- 41 Wanneer de auteur in de radio-uitzending van zijn werk toestemt, heeft hij slechts het oog op de directe consumenten die, individueel of in hun privé- of gezinssfeer, de uitzendingen ontvangen.
- Zodra die ontvangst ten behoeve van een veel groter gehoor geschiedt is de mededeling van de uitzending een zelfstandige handeling waarmee het uitgezonden werk aan een nieuw publiek wordt medegedeeld.
- 42 Hotelgasten vormen een dergelijk nieuw publiek.

Maakt u, of maken sommigen van u - hier, in deze zaal - deel uit van een nieuw publiek?

- a) Ja, want ik ben hier voor het eerst.
- b) Nee, want we zijn hier in besloten kring.
- c) Ja, want ik hoor tot dusverre niets nieuws, en ik ben de enige niet. De spreker heeft dus duidelijk geen rekening met ons gehouden.
- d) Nee, want ik luister allang niet meer. Ik ben hier vandaag alleen maar om te netwerken.
- e) Het doet er helemaal niet toe of er een nieuw publiek is.

Podcast op IE-Forum / Boek9: nieuw publiek?

- a) Nee, want de spreker heeft vast het oog gehad op alle ie-beoefenaren, hier en elders.
- b) Ja, want door een podcast krijgt een onbeperkt publiek toegang tot de voordracht.





Jurisprudentie: nieuw publiek

- *SGAE/Rafael Hoteles*.
Hotelkamertransmissie: nieuw publiek.
- HvJEU 18 maart 2010, zaak C-136/09 (*OSDD/Divani*).
Hotelkamertransmissie: nieuw publiek.
- HvJEU 15 maart 2012, C-162/10, AMI 2012, 9 m.nt
Visser (*PPL*).
Hotelkamertransmissie: nieuw publiek!
- HvJEU 27 februari 2014, C-351/12, AMI 2014, 13 m.nt.
Visser en Kreijger (*OSA*).

Zorghotelkamertransmissie: idem!

Jurisprudentie: nieuw publiek

- HvJEU 4 oktober 2011, C-403/08 en C-429/08, AMI 2012, 1 m.nt. Grosheide, CR 2012, 10 m.nt. van Loon, IER 2012, 26 m.nt. de Cock Buning en Speyart (*Premier League*).

Vertoning in pub van uitgezonden voetbalwedstrijden:
nieuw publiek



Jurisprudentie: nieuw publiek

- HvJEU 13 oktober 2011, C-431/09 en C-432/09, IER 2012, 27 m.nt. Seignette (*Airfield*).

Aanbieden van een pakket satellietzenders: nieuw publiek



Jurisprudentie: nieuw publiek?

- HvJEU 15 maart 2012, C-135/10, AMI 2012, 8 m.nt Visser (*SCF/Del Corso*.)

De patiënten in de wachtkamer van een tandarts vormen geen publiek.



Jurisprudentie: nieuw publiek

- HvJEU 31 mei 2016, C-117/15, ECLI:EU:C:2016:379, IER 2016, 48 m.nt. Bronneman (*Reha Training/Gema*).
De patiënten van een revalidatiecentrum vormen wel een publiek. En een nieuw publiek ook.



Nieuw publiek of andere techniek?

- HvJEU 7 maart 2013, C-607/11, NJ 2013, 444 m.nt. Hugenholtz, IER 2013, 26 m.nt. Seignette (*ITV/TVCatchup*).

Live streamen via internet van tv-uitzendingen. Alleen voor gebruikers in het Verenigd Koninkrijk en met een kijkvergunning.

Maar bij streamen wordt een andere techniek gebruikt dan voor de oorspronkelijke tv-uitzendingen. Dan doet niet meer terzake of al dan niet een nieuw publiek wordt bereikt.



Jurisprudentie: geen nieuw publiek

- HvJEU 13 februari 2014, C-466/12, AMI 2014, 7 m.nt. Koelman, IER 2014, 59 m.nt. Seignette (*Svensson*).
Het plaatsen van hyperlinks naar websites met beschermde werken is een mededeling aan het publiek. De doelgroep van een website zonder toegangsbeperking bestaat echter uit alle potentiële bezoekers, dus alle internetgebruikers. Een hyperlink naar zo'n website richt zich derhalve niet op een nieuw publiek, en vereist dus geen toestemming.

**HvJEU 8 september 2016, C-160/15, AMI
2016, 7 m.nt. Koelman, IER 2016, 47 m.nt.
Seignette (*GS Media*)**

- GS Media plaatst een hyperlink naar een website met inbreukmakend materiaal.
- De HR vraagt zich af of er wel een nieuw publiek is, aangezien het materiaal op de website reeds voor iedereen toegankelijk is.
- HvJ: *Svensson*, en dus ook het ontbreken van een nieuw publiek, geldt alleen voor hyperlinken naar geautoriseerd materiaal.

Een paar conclusies

- De toets op nieuw publiek berust op een misverstand. Ze is niet in overeenstemming met de Berner Conventie.
- De invulling is subjectief en weinig omlijnd. Dat geldt ook voor de vervangende toets op de toegepaste technische werkwijze.
- Last not least: de toets is overbodig. Er blijkt vrijwel altijd een nieuw publiek te zijn, en de enige casus waarin dat niet het geval is had anders – en beter – kunnen worden opgelost.
- *Tant de bruit pour une omelette!*