

Rechtspraak in het kort, actualiteiten, agenda

Onder (eind)redactie van S.J. van Gompel & M.M.M. van Eechoud m.m.v. B.C. van Breda

Rechtspraak

Nederland

Ktr. Rechtbank Amsterdam 2 oktober 2015, IEF 15310 (Fotograaf/ Myjour)

Link op social media met automatische foto is nieuwe openbaarmaking.

Net geen toepassing van Svensson en Sanoma: Het enkele stellen dat sprake is van een (hyper)link naar een voor alle internetgebruikers rechtstreeks toegankelijke foto zonder daarbij aan te geven waar deze foto zich bevindt, is een onvoldoende gemotiveerde betwisting van de stelling van eiser dat sprake is van een nieuwe openbaarmaking. Geen citaatrecht.

3. [...] Uit het Svensson-arrest volgt dat het aanbieden van hyperlinks beschouwd moet worden als een mededeling. Wanneer deze mededeling (dus ook in de vorm van een hyperlink) dezelfde werken betreft als de oorspronkelijke mededeling en dit op dezelfde technische wijze wordt verricht, is slechts sprake van een 'mededeling aan het publiek' als het een nieuw publiek betreft. [...] In de zaak Svensson is door het plaatsen van de links geen sprake van mededeling aan een nieuw publiek. Dit omdat de toegang tot de website waarop de oorspronkelijke artikelen stonden op geen enkele wijze was beperkt [...]

4. [...] Verder begrijpt de kantonrechter, net als vele schrijvers, r.o. 29-3 Svensson-arrest aldus dat het hierbij niet relevant is of de link 'slechts' een hyperlink is of dat sprake is van een zogeheten, embedded link. Dit wordt bevestigd in de Bestwater-beschikking (HvJEU 21 oktober 2014, C-348/13). Wat er verder ook zij van dit problematische nieuw publiek-criterium, dit is de maatstaf die de kantonrechter zal moeten hanteren.

[...]

6. Myjour voert het verweer dat de foto een (inline)link betreft en geeft hierbij aan niet te weten waar naartoe wordt gelinkt. Myjour heeft ter terechtzitting aangeboden te bewijzen dat het een link betreft en waar naartoe wordt gelinkt. Naar het oordeel van de kantonrechter is hiermee de stelling van de fotograaf onvoldoende gemotiveerd bestreden. Nadere onderbouwing mag temeer worden verwacht als gedaagde meer van de kwestie afweet. Onderbouwing van de stelling dat de foto een link betreft ontbreekt echter volledig. [...] De stelling dat de foto vrij toegankelijk te vinden is op internet[...] is hiertoe in ieder geval onvoldoende. Myjour heeft eveneens nagelaten de vindplaats van het brondocument te specificeren. [...]

7. Uit het voorgaande volgt dat met het enkel stellen dat sprake is van een (hyper)link naar een voor alle internetgebruikers rechtstreeks toegankelijke foto zonder daarbij aan te geven waar deze foto zich bevindt, Myjour de stelling van de fotograaf dat sprake is van een nieuwe openbaarmaking onvoldoende gemotiveerd heeft betwist. De kantonrechter komt dan ook niet toe aan het door Myjour aangeboden tegenbewijs.

8. Myjour heeft verder gesteld dat bij het plaatsen van hyperlinks door Facebook en Twitter automatisch een willekeurige foto bij

deze hyperlink wordt gezocht en geplaatst. Myjour heeft dus geen actieve handeling verricht en daarom geen auteursrechtinbreuk gepleegd. [...]

9. De kantonrechter overweegt dat vaststaat dat de hyperlink boven de foto door Myjour is geplaatst. Myjour heeft aangegeven op de hoogte te zijn van de door haar gestelde automatische plaatsing van beeldmateriaal en de mogelijkheid om deze automatische handeling uit te zetten. Daaruit volgt dat de gestelde automatische plaatsing een door Myjour bewust gebruikte dienst betreft. Hieruit volgt dat de openbaarmaking van de foto aan Myjour moet worden toegerekend.

10. Door Myjour is nog aangevoerd dat Panorama een licentievergoeding heeft betaald aan de fotograaf voor de plaatsing van de foto in het artikel en de foto nu in dezelfde context wordt gebruikt. Hieruit volgt dat het gebruik van de foto met instemming van de fotograaf heeft plaatsgevonden. [...]

11. De kantonrechter overweegt dat enkel uit het feit dat toestemming is gegeven voor het plaatsen van de foto in het artikel door Panorama niet volgt dat deze foto door een derde mag worden gebruikt. [...]

12. Myjour heeft subsidiair een beroep gedaan op het citaatrecht in de zin van artikel 15a Auteurswet. De kantonrechter overweegt echter dat de naam van de maker van de foto niet is vermeld. Uit artikel 15a lid sub 4 Auteurswet volgt dat van een rechtmatig citaat pas sprake kan zijn als, voor zover redelijkerwijs mogelijk, de bron, waaronder de naam van de maker, op duidelijke wijze wordt vermeld. Nu aan deze voorwaarde niet is voldaan, moet al om die reden het beroep van Myjour op het citaatrecht worden verworpen. [...]

Noot

Myjour is een 'online kiosk' waar men losse artikelen uit kranten en tijdschriften voor een lage prijs kan kopen. In Panorama is een artikel gepubliceerd met een foto van Holleeder. Eiser is maker van die foto. Myjour heeft een hyperlink gedeeld via Twitter en Facebook. Onder de link staat de foto (flink groter dan de welbekende thumbnail). De link verwijst niet direct naar het artikel, maar naar een betaalmuur. Volgens Myjour zou de foto zelf een hyperlink betreffen, maar omdat zij dit onvoldoende onderbouwt, komt de kantonrechter niet toe aan de toepassing van de Svensson leer op deze casus. Het beroep op het citaatrecht wordt reeds vanwege de ontbrekende naamsvermelding reeds afgewezen. De in het vonnis afgebeelde printscreen van de webpagina van Myjour openbaart echter dat in het geheel geen sprake is van een citaat (geen eigen context, foto wel blikvanger). Het is alsof de kantonrechter een slang bestudeert en concludeert dat het al om die reden geen hond is, omdat het beest geen vier poten heeft.

MdZ