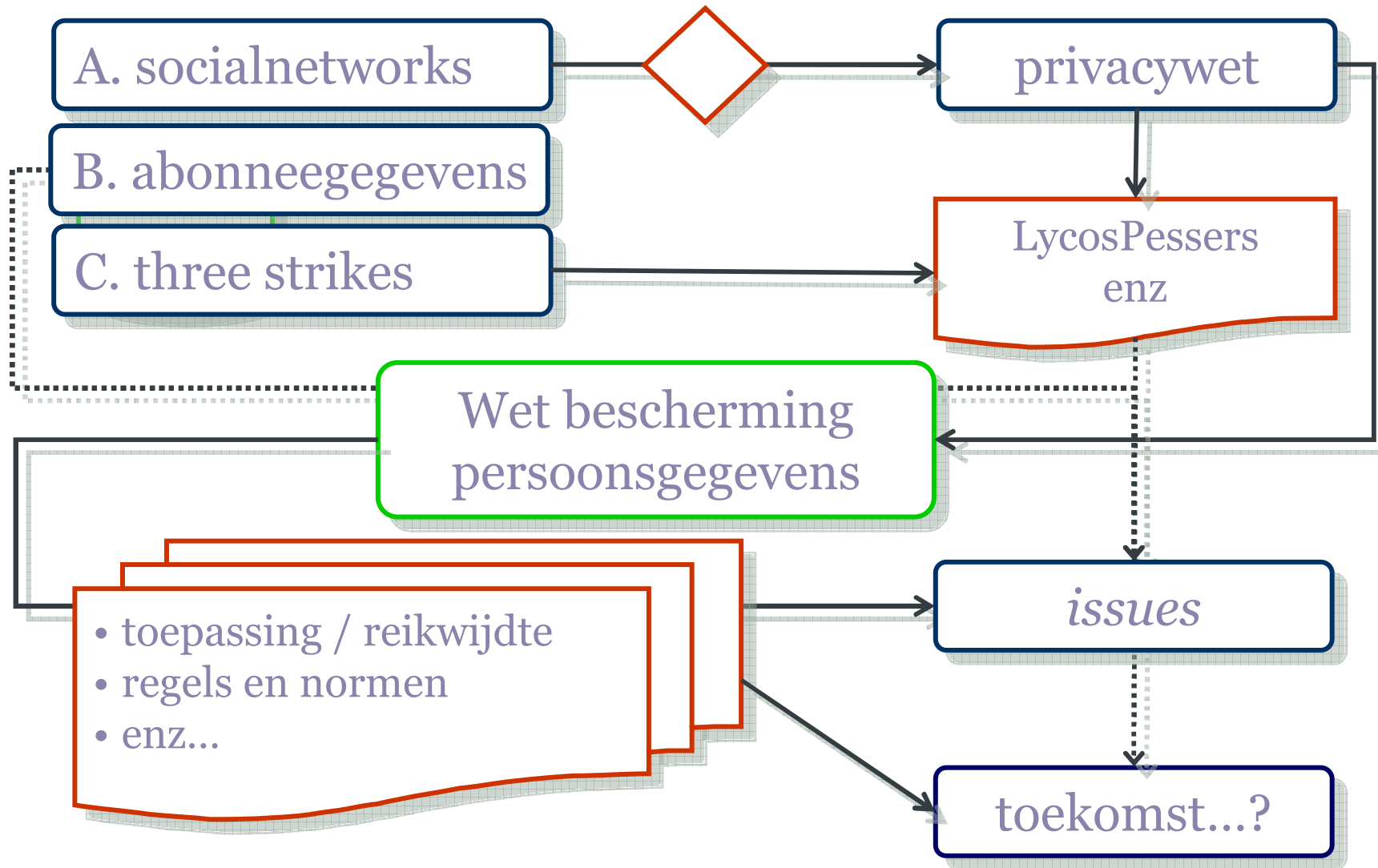


LEXLUMEN
Intellectuele eigendom
en privacy & Bird & Bird

Gerrit-Jan Zwenne
7 april 2011



roadmap

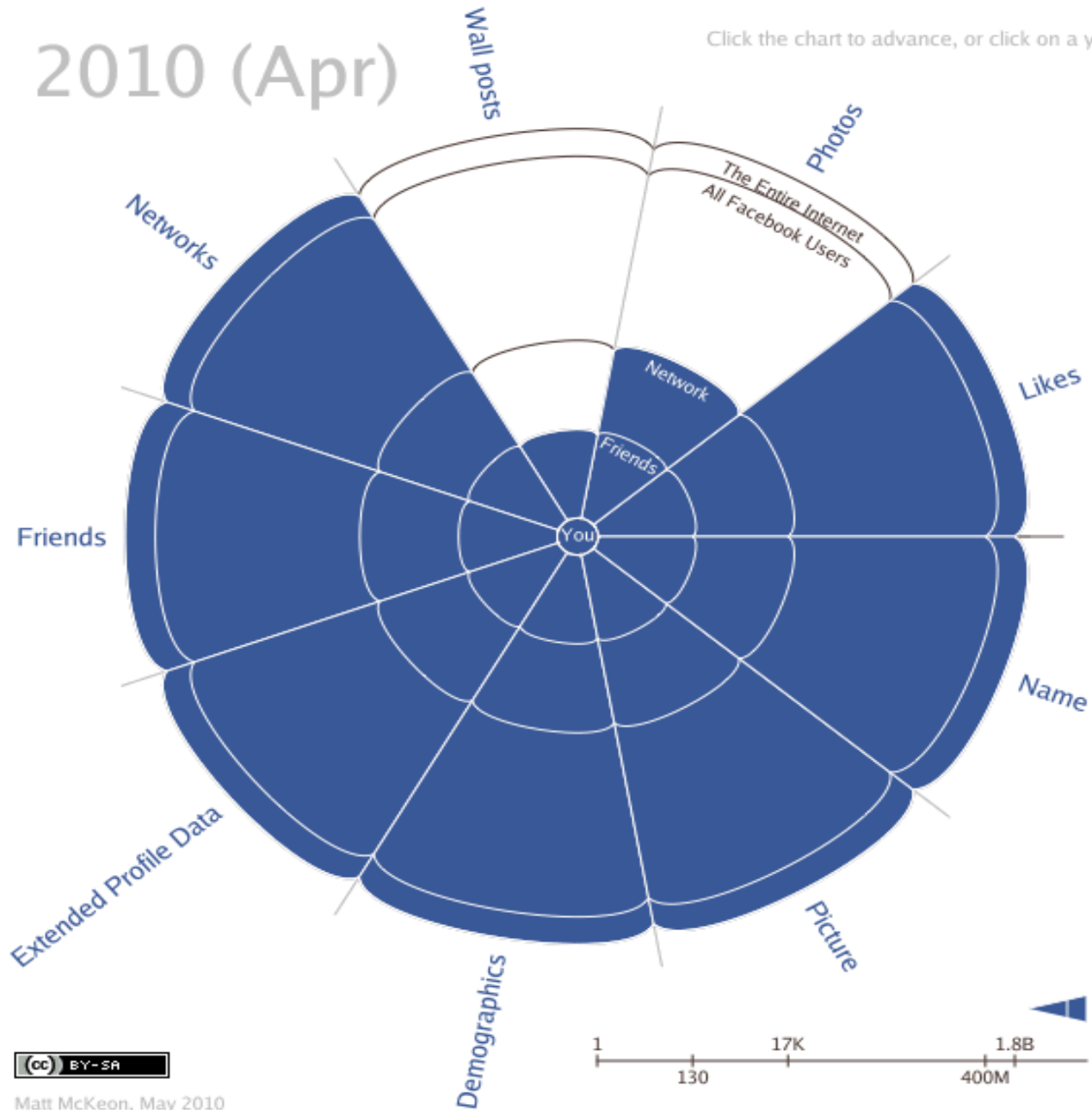


A. Sociale netwerken

2010 (Apr)

Click the chart to advance, or click on a year

- 2005
- 2006
- 2007
- 2009 (Nov)
- 2009 (Dec)
- 2010 (Apr)**



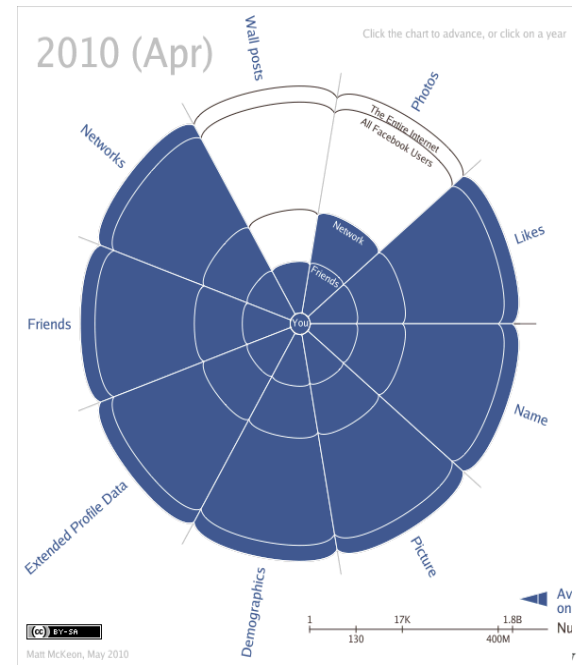
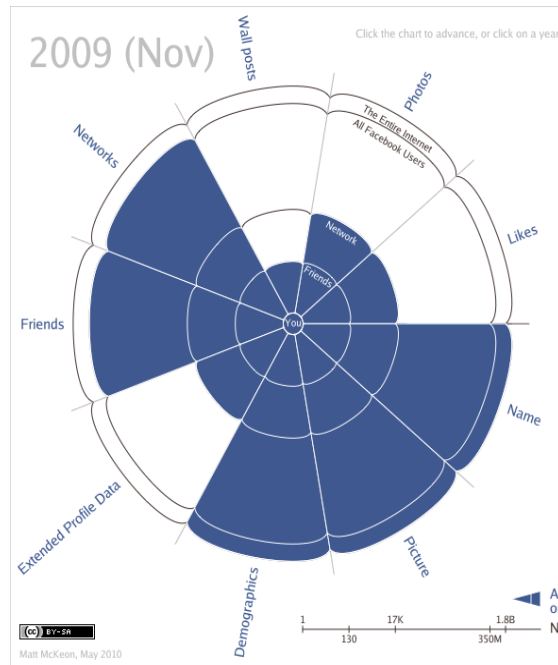
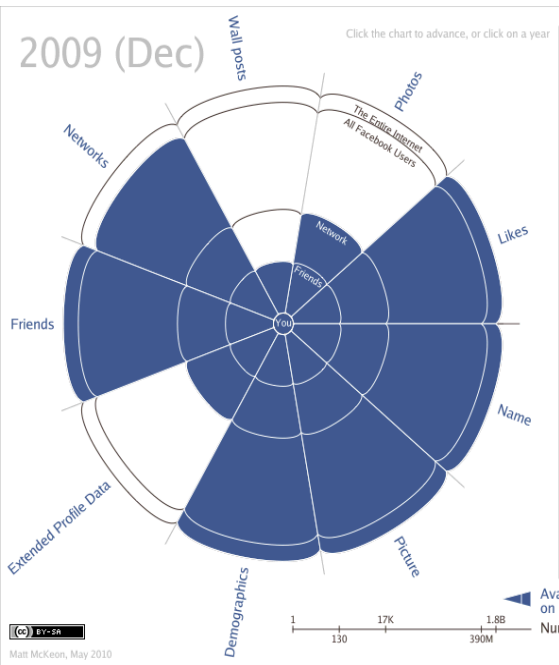
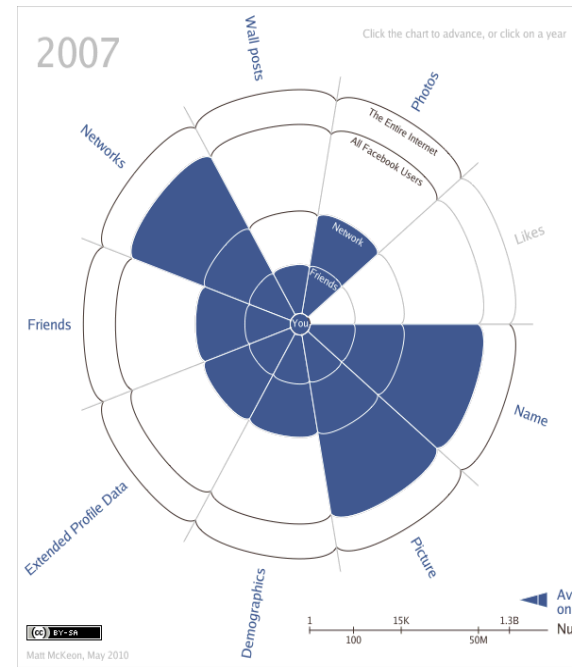
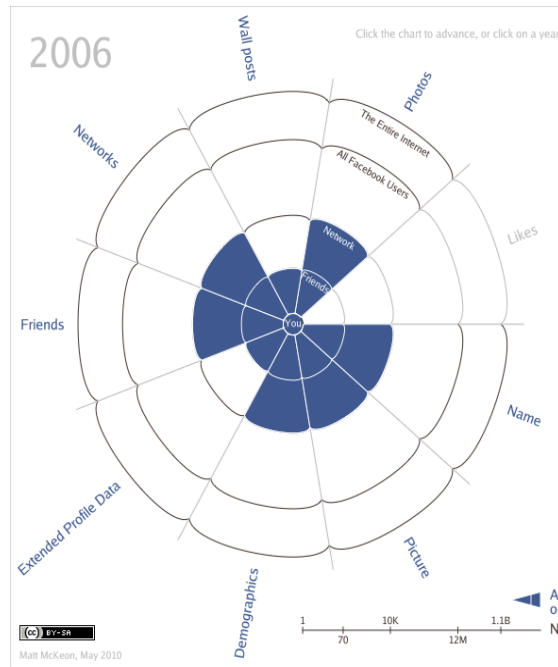
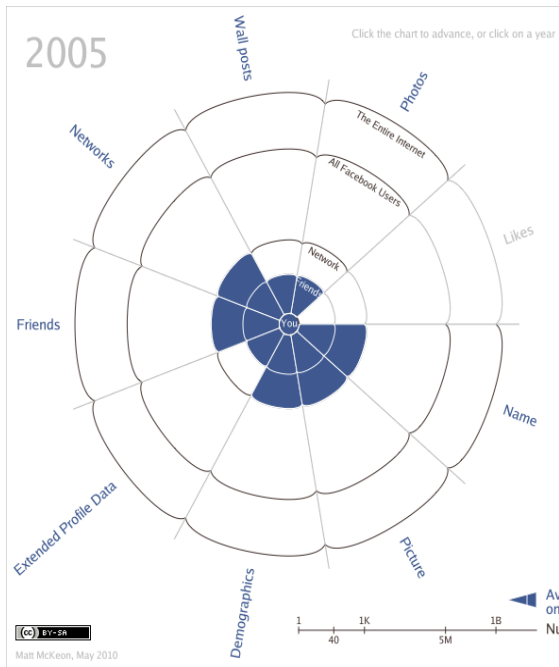
Matt McKeon, May 2010



Availability of your personal data on Facebook (default settings)

Number of People





some facts about social networks

 <p>start 5 May 2003</p> <p>users Netherlands >2 mio global >90 mio</p>	 <p>start 10 October 2004</p> <p>users Netherlands >11 mio global >11 mio</p>
 <p>start 4 February 2004</p> <p>users Netherlands >3.5 mio global >600 mio</p>	 <p>start 21 March 2006</p> <p>users Netherlands >... global ?</p>
 <p>start 1 March 2009</p> <p>users Netherlands >.....? global >6 mio</p>	

what's the business model?

- banners
- targeted marketing
- premium services
- personal data
- other...?

 LinkedIn	start 5 May 2003 users Netherlands >2 mio global >90 mio		start 10 October 2004 users Netherlands >11 mio global >11 mio
	start 4 February 2004 users Netherlands >3.5 mio global >600 mio		start 21 March 2006 users Netherlands >.....? global >175 mio
		start 1 March 2009 users Netherlands >.....? global >6 mio	

Our User Agreement has been updated; click here for a summary of the changes.

INTRODUCTION.

Purpose.

The mission of the Service is to help you be more productive and successful in your business, whether you are a professional or a hobbyist. You can use the Service to make decisions about your business.

B. License

You own the content you create on the Service, but you grant LinkedIn a nonexclusive, irrevocable, worldwide, perpetual, unlimited, assignable, sublicenseable, fully paid up and royalty-free right to use and commercialize, in any way now known or in the future discovered, any information you provide, directly or indirectly to LinkedIn, including but not limited to any user generated content, ideas, concepts, techniques or data to the Service, you submit to LinkedIn, without any further consent, notice and/or compensation to you or to any third parties...

By providing information to the Service, you agree to the terms of any contract you enter into with the Service, including the Service's privacy policy and terms of use, and you warrant that you own the content you create on the Service.

C. Service Eligibility.

To be eligible to use the Service, you must meet the following criteria and represent and warrant that you:

...you grant LinkedIn a nonexclusive, irrevocable, worldwide, perpetual, unlimited, assignable, sublicenseable, fully paid up and royalty-free right to us to copy, prepare derivative works of, improve, distribute, publish, remove, retain, add, process, analyze, use and commercialize, in any way now known or in the future discovered, any information you provide, directly or indirectly to LinkedIn, including but not limited to any user generated content, ideas, concepts, techniques or data to the services, you submit to LinkedIn, without any further consent, notice and/or compensation to you or to any third parties...

...For content that is covered by intellectual property rights, like photos and videos ("IP content"), you specifically give us the following permission, subject to your privacy and application settings: you grant us a **non-exclusive, transferable, sub-licensable, royalty-free, worldwide license** to use any IP content that you post on or in connection with Facebook ("IP License"). This IP License ends when you delete your IP content or your account unless your content has been shared with others, and they have not deleted it. When you delete IP content, it is deleted in a manner similar to emptying the recycle bin on a computer.

Bestanden uploaden/licentie

5.1 Onder de voorwaarden die in deze gebruiksvoorwaarden zijn gesteld, behoud je in beginsel de auteursrechten en andere intellectuele eigendomsrechten die aan jou toebehoren.

worden g

5.2 Je erkent en stemt er mee in dat je door het beschikbaar stellen van bestanden, gegevens en/of materialen aan Hyves (waarmee in deze gebruiksvoorwaarden onder meer wordt bedoeld: het uploaden daarvan), je automatisch aan Hyves:

(a) een kosteloze, onbezwaarde, wereldwijde, sub-

(i) de bestanden, gegevens en/of materialen te gebruiken, te verspreiden

(ii) de bestanden, gegevens en/of materialen te gebruiken en te verspreiden (en aan derden toe te staan om te gebruiken en te verspreiden) in welke media dan ook voor marketing

(b) het recht te verkrijgen en/of materialen te verspreiden (en aan derden toe te staan om te gebruiken en te verspreiden) in welke media dan ook voor marketing en/of promotie doeleinden in verband met de dienstverlening van Hyves

Je erkent en stemt er mee in dat je door het beschikbaar stellen van bestanden, gegevens en/of materialen aan Hyves (waarmee in deze gebruiksvoorwaarden onder meer wordt bedoeld: het uploaden daarvan), je automatisch aan Hyves:

(a) een **kosteloze, onbezwaarde, wereldwijde, sub-licentieerbare, niet-exclusieve licentie verleent om**

(i) de bestanden, gegevens en/of materialen te gebruiken, te verveelvoudigen, te verspreiden en openbaar te maken in verband met de dienst van Hyves; en

(ii) de bestanden, gegevens en/of materialen te gebruiken en te verveelvoudigen (en aan derden toe te staan om te gebruiken en te verveelvoudigen) in welke media dan ook voor marketing en/of promotie doeleinden in verband met de dienstverlening van Hyves

5.3 De in artikel 5.2 bedoelde licentie eindigt op het moment dat jij of Hyves de desbetreffende bestanden, gegevens en/of materialen verwijdert van de Website.

betekenis van privacywetgeving

toepasselijk recht

- is er een vestiging in Nederland? En, zo ja, worden er persoonsgegevens verwerkt in het kader van de activiteiten van die vestiging?
- geen vestiging in Nederland of rest van de EU? maar worden er wel gegevens hier verwerkt?

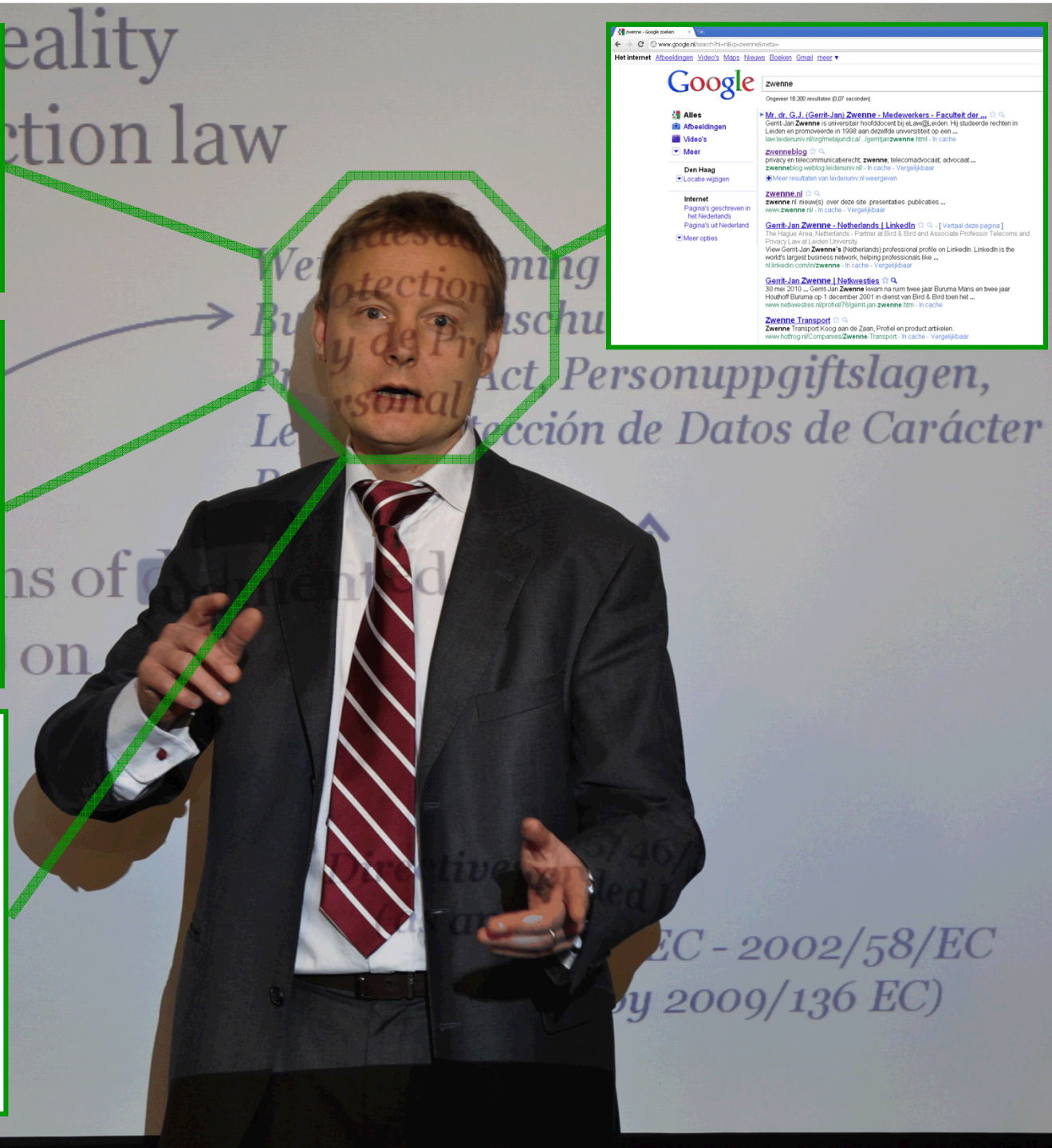
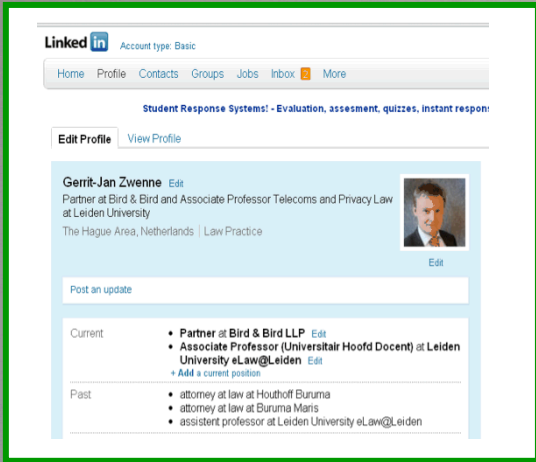
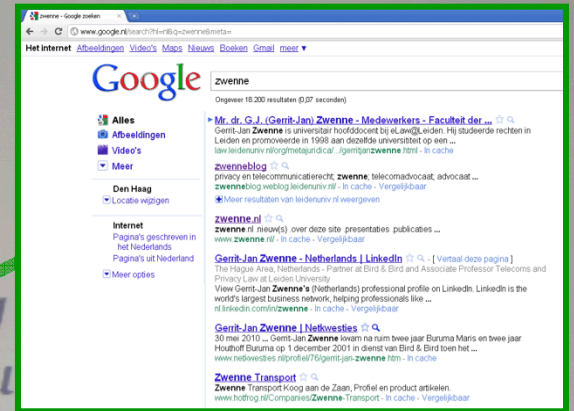
*gegevensverzoeken
van autoriteiten
zonodig via
internationale
rechtshulp*

eigendom van gegevens

- wie bepaalt doel en wijze van verwerken?
- wie verwerkt in opdracht van gevevenseigenaar?

toestemming

- als er wordt verwerkt op basis van (ondubbelzinnige) toestemming kan deze niet worden verkregen via algemene voorwaarden



B. abonneegegevens

Lycos / Pessers

HR 25 november
2005 *LJN* AU4019

op website gepubliceerde informatie is
niet onmiskenbaar onrechtmatig

maar dat is geen reden voor afwijzing
van vordering om verstrekking
abonneegegevens

verstrekken moet

a) voldoende aannemelijk dat de informatie, op zichzelf beschouwd, jegens derde onrechtmatig en schadelijk is

b) derde heeft reëel belang bij abonneegegevens

c) geen minder ingrijpende mogelijkheid (subsidiariteit)

d) afweging betrokken belangen van rechthebbende, ISP en abonnee (proportionaliteit)

Brein / UPC

toepassing Lycos / Pessers criteria

onomkeerbaarheid of onherstelbaar
nadeel leidt niet tot niet-toewijzing,

Vzr Rb A'dam 24
augustus 2006
LJN AY6903

*maar is wel relevant bij belangenafweging
(proportionaliteit)*

Brein / KPN

Rb Den Haag 5
januari 2007 *LJN*
AZ5678

*als KPN wordt gewezen op kennelijk
(onmiskenbaar) onrechtmatige
gedragingen van abonnees*

- toepassing Lycos /Pessers
- niet alleen volstaan met alleen verstrekking abonneegegevens
- ook afsluiten van internetverbinding

vgl. HADOPI en three strikes...

inzageverzoek...

werknemer moet bij ISP
inzageverzoek doen m.b.t.
verkeersgegevens betreffende
gebruik eigen internetverbinding
gegevens in bewaring bij notaris
t.b.v. bewijs in ontslagzaak

*inzagerecht van art. 35 Wet
bescherming persoonsgegevens*

*hacking of computervredebreuk
i.d.z.v. art. 138a WvSr*

Vzr Rb Alkmaar 4
november 2010
LJN BO2916

C. three strikes (and you're out!)



ACTA in a nutshell...

*Anti Counterfeiting
Trade Agreement*

EDPR Opinion on ACTA
(2010/C 147/01)

WTF..!?

copyright holders using automated technical means, possibly provided by third parties, would identify **alleged** copyright infringement by engaging in **monitoring** of internet users' activities [...] to identify file sharers who allegedly exchange copyright material

*eg. via the surveillance of forums, blogs or
by posing as file sharers in peer-to-peer
networks...!*

a nutshell...

internet service provider(s) ← *cf. LycosPessers*

after identifying Internet users **alleged to be engaged** in copyright violation by collecting their IP addresses, copyright holders would send the IP addresses of those users to the relevant **ISP(s)** who would warn the subscriber to whom the IP address belongs about his **potential** engagement in copyright infringement.

Being warned by the ISP a **certain number** of times would **automatically** result in the ISP's termination or suspension of the subscriber's internet connection

ie without prior court approval *WTF..?! → three strikes...!*

ACTA update

http://bit.ly/GJZ_ACTAtext

- tekst aangenomen 2 oktober 2010
- verplichtingen voor aangesloten staten
- three-strikes enigszins afgezwakt, niet uitgesloten

Australie, Canada, EU, Japan, Korea, Mexico, Maroko, Nw Zeeland, Singapore, Zwitserland en USA

Vgl. EIRCOM-case, Virgin's Deep Packet Inspection, HADOPI etc.



ACTA

ARTICLE 2.18: ENFORCEMENT IN THE DIGITAL ENVIRONMENT

1. Each Party shall ensure that enforcement procedures, to the extent set forth in the civil and criminal enforcement sections of this Agreement, are available under its law so as to permit effective action against an act of intellectual property rights infringement which takes place in the digital environment and remedies which are available under its law.
2. Each Party's enforcement procedures for intellectual property rights infringement and copyright or related rights infringement shall be designed to address the problem of widespread distribution in a manner that avoids the negative effects on the digital economy, such as freedom of expression, and, as far as possible, shall be designed to protect the interests of the community to which the rights in question relate.
3. Each Party shall ensure that its enforcement procedures are designed to protect the interests of the community to which the rights in question relate, and shall ensure that its enforcement procedures are designed to protect the interests of the community to which the rights in question relate.
4. Each Party may provide, in accordance with its laws and regulations, its competent authorities with the authority to order an online service provider to disclose expeditiously to a right holder information sufficient to identify a subscriber whose account was allegedly used for infringement, where that right holder has filed a legally sufficient claim of infringement of at least trade mark and copyrights or related rights and where such information is being sought for the purpose of protecting or enforcing at least the right holder's trademark and copyright or related rights. These procedures...

Richtlijn 2009/140/EG

(4) Met erkenning van het feit dat het internet van wezenlijk belang is voor het onderwijs en de praktische uitoefening van het recht op vrijheid van meningsuiting en de toegang tot informatie, moet elke beperking die wordt opgelegd aan de uitoefening van deze grondrechten in overeenstemming zijn met het Europees Verdrag tot

bescherming van de rechten van de mens, moet een breed open

Richtlijn 2002/21/

Artikel 1bis:

[...] maatregelen betreffen de eindgebruikers via de rechten en vrijheden passend, evenredig en worden uitgevoerd met overeenkomstig het de fundamentele vrijheden waaronder doeltreffende maatregelen mogen genomen worden. Het beginsel van het vermoeden van onschuld. Een voorafgaande, eerlijke en onpartijdige procedure wordt gegarandeerd, inclusief het recht van de betrokkene of betrokkenen om te worden gehoord, met dien verstande dat voor naar behoren gestaafde spoedeisende gevallen geëigende voorwaarden en procedurele regelingen gelden overeenkomstig het EVRM. Het recht op een daadwerkelijke en tijdige beroepsmogelijkheid bij een rechterlijke instantie is gegarandeerd.

...maatregelen mogen derhalve alleen worden genomen met inachtneming van het beginsel van het vermoeden van onschuld en het recht op een persoonlijke levenssfeer. Een voorafgaande, eerlijke en onpartijdige procedure wordt gegarandeerd, inclusief het recht van de betrokkene of betrokkenen om te worden gehoord, met dien verstande dat voor naar behoren gestaafde spoedeisende gevallen geëigende voorwaarden en procedurele regelingen gelden overeenkomstig het EVRM. Het recht op een daadwerkelijke en tijdige beroepsmogelijkheid bij een rechterlijke instantie is gegarandeerd.

vragen? & Bird & Bird

gerrit-jan.zwenne@twobirds.com

[twitter@grrtjnzwnne](https://twitter.com/grrtjnzwnne)

Bird & Bird is an international legal practice comprising Bird & Bird LLP and its affiliated businesses. www.twobirds.com