

30 augustus, 2019

Geacht Ministerie van Justitie en Veiligheid,

Wij danken u voor uw aandacht voor de diverse aandachtspunten rondom de onderhandelingen met betrekking tot de Richtlijn inzake auteursrechten in de digitale eengemaakte markt (Richtlijn inzake auteursrechten) en vooral voor uw steun voor het beschermen van opensource softwareontwikkeling op basis van artikel 17, in het bijzonder gezien het belang van opensource platforms voor organisaties en individuele ontwikkelaars in Nederland. We zijn verheugd met de tijdige openbare raadpleging en dat we de gelegenheid hebben om een bijdrage te leveren.

> Is de richtlijn volledig en accuraat opgenomen in het implementatiewetsvoorstel?

Nee, alleen een deel van Artikel 2(6) is opgenomen in het implementatiewetsvoorstel. Voor een volledige en accurate opname van de Richtlijn inzake auteursrechten, zouden we willen verzoeken om het hele artikel 2(6) op te nemen in het implementatiewetsvoorstel.

In het huidige implementatiewetsvoorstel is het deel van artikel 2(6) (<https://eur-lex.europa.eu/legal-content/NL/TXT/HTML/?uri=CELEX:32019L0790&from=EN>) weggelaten dat de verschillende diensten opsomt die zijn uitgesloten van artikel 17:

Aanbieders van diensten als platforms voor het ontwikkelen en delen van opensourcesoftware, wetenschappelijke of onderwijsgegevensbanken zonder winstoogmerk en online-encyclopedieën zonder winstoogmerk moeten ook van de definitie van aanbieder van een onlinedienst voor het delen van content uitgesloten zijn. Om een hoog niveau van auteursrechtelijke bescherming te waarborgen, dient het in deze richtlijn bedoelde mechanisme voor de vrijstelling van aansprakelijkheid tot slot niet van toepassing te zijn op dienstverleners die hoofdzakelijk tot doel hebben schendingen van het auteursrecht te plegen of te bevorderen.

In de memorie van toelichting staat nu:

Aanbieders van diensten als online-encyclopedieën zonder winstoogmerk, onderwijs- of wetenschappelijke gegevensbanken zonder winstoogmerk, platforms voor het ontwikkelen en delen van opensourcesoftware, aanbieders van elektronische communicatiediensten als gedefinieerd in Richtlijn (EU) 2018/1972, onlinemarktplaatsen en business-to-business clouddiensten en clouddiensten waarmee gebruikers content kunnen uploaden voor eigen gebruik, zijn dus geen platformaanbieders als bedoeld in het zevende lid.

Echter, de opsomming van uitgesloten diensten is een onlosmakelijk onderdeel van de Richtlijn inzake auteursrechten en zou daarmee ook opgenomen moeten worden in het

implementatiewetsvoorstel om volledig te zijn en om duidelijk te zijn naar ontwikkelaars en organisaties in Nederland.

- GitHub, gevestigd in San Francisco, met kantoren in Amsterdam en Tokio, is 's werelds grootste platform voor softwareontwikkeling, waarmee mensen en bedrijven samen softwareprojecten kunnen ontwikkelen in meer dan 100 miljoen repositories. GitHub's wereldwijde community van meer dan 40 miljoen mensen omvat individuele ontwikkelaars, studenten, startups, kleine bedrijven, grote bedrijven, NGO's en overheden. GitHub is ook de thuisbasis van de opensource software-community, waar de meerderheid van de populairste opensource-projecten worden ontwikkeld. Door GitHub gehoste softwareprojecten omvatten applicaties die zijn ontworpen voor web- of mobiele oplossingen, evenals broncode die hele bedrijven ondersteunt.
- De Nederlandse startup GitLab is een 'open core' software bedrijf dat DevOps software ontwikkelt die gebruikt wordt door meer dan 100,000 organisaties en een community heeft van meer dan 2.200 actieve bijdragers. GitLab is in 2013 opgericht en onder de leiding van mede-oprichter Sytse Sijbrandij uitgegroeid tot een organisatie met een waarde van een miljard dollar. GitLab houdt een BV in Utrecht aan en heeft in Nederland dertig werknemers in dienst.
- Open State Foundation werkt aan digitale transparantie door openbare informatie als open data toegankelijk te maken voor hergebruik. Wij geloven dat het de democratie versterkt en substantiële maatschappelijke en economische waarde creëert. Het vrijgeven van informatie als open gegevens op non-profit platforms opent een nieuwe wereld van innovatie voor politiek en bestuur. De vooruitgang van digitale technologie zorgt voor de distributie van gegevens in bulk naar het publiek en stelt mensen in staat volledige databases te verzamelen, te visualiseren, te combineren en te delen via applicaties, websites en mobiele apps op internet. Open State Foundation heeft de afgelopen jaren verschillende opensource tools ontwikkeld, zoals openspending.nl, Archaeologydata.com en politwoops.

Onze interesse en betrokkenheid vloeit voort uit de potentiële impact die de Richtlijn inzake auteursrechten zoals aanvankelijk voorgesteld zou hebben op GitHub, andere software-ontwikkel- en deelplatforms zoals GitLab en het bredere softwareecosysteem. Tijdens de onderhandelingen over deze richtlijn heeft GitHub samen met de opensource community uitgelegd waarom platforms voor softwareontwikkeling niet relevant zijn voor het doel van de Richtlijn inzake auteursrechten en buiten de scope van de richtlijn moeten vallen. De definitieve richtlijn sluit opensource software voor het ontwikkelen en delen van platforms uit in artikel 2, lid 6. Wij zijn u dankbaar voor de erkenning van de noodzaak om opensource software te beschermen, onder meer door die uitsluiting op te nemen.

Zonder opname van de opsomming van uitgesloten diensten in de Nederlandse wet, zal er verwarring ontstaan bij ontwikkelaars over de vraag of de wet hen wel beschermt tegen

aansprakelijkheid voor de mogelijke inbreuk op het auteursrecht op geüploade inhoud, omdat de Nederlandse wet alleen zou uitleggen welke diensten binnen de reikwijdte vallen en niet welke er buiten vallen. Dit kan ontwikkelaars ertoe brengen onnodige maatregelen te nemen om de toegang tot inhoud te beperken, bijvoorbeeld door upload filters te gebruiken. Filters zijn hoogstwaarschijnlijk niet effectief bij het detecteren van inbreuk op softwarecode, gezien het aantal bijdragers, licenties van afhankelijke softwareprojecten en de complexiteit van licentievereisten. False positives kunnen dan tot gevolg hebben dat de code niet langer beschikbaar is en daarmee zullen ook projecten die afhankelijk zijn van die code breken.

Ondanks het controversiële karakter van een groot deel van de richtlijn, was de uitsluiting van de in artikel 2, lid 6, genoemde diensten niet controversieel. Hoewel de onderhandelingen nog vers in ons geheugen liggen, is volledige opname van het artikel in het Implementatiewetsvoorstel - niet alleen de Memorie van toelichting - noodzakelijk om ervoor te zorgen dat de reikwijdte van de gedekte diensten een exacte weergave is van wat de instellingen zijn overeengekomen.

We verzoeken u dan ook om wat is overeengekomen door te voeren naar de nationale implementatiefase door het volledige artikel 2 (6) op te nemen in de Implementatiewetsvoorstel.

Hoogachtend,

GitHub

Open State Foundation  
(Namens het bestuur: Mathieu Paapst LLM PhD)

GitLab

OpenForum Europe