

F. t. l. vedr. ophavsretsloven

lige stilles værker (eller andet beskyttet materiale) til rådighed, for at handlingen kan henføres under eneretten til overføring til almenheden.

Eneretten til tilrådhedsstilling finder anvendelse, selv om der ikke i almindelig sproglig forstand er sket nogen overføring til almenheden. Det er tilstrækkeligt, at værket er stillet til rådighed, dvs. udbudt, til almenheden i form af fx uploading på en hjemmeside.

Begrebet udsendelse i radio eller fjernsyn skal forstås på samme måde som efter gældende ret. Udsendelsesbegrebet i forhold til aktiviteter på internettet er p.t. genstand for internationale drøftelser i WIPO om en evt. ny traktat om beskyttelse af radio- og fjernsynsforetagender. Tilrådhedsstilling af radio- og tv-programmer som on demand-tjenester omfattes ikke af udsendelsesbegrebet.

Definitionen af almenheden og dermed af, hvornår der foreligger offentlig fremførelse, er ikke harmoniseret inden for EU. Lovforslaget ændrer ikke gældende ret vedr. dette spørgsmål.

Bestemmelsen i forslaget til § 2, stk. 4, nr. 2, er identisk med den gældende lovs § 2, stk. 4.

Til nr. 5 (overskrift til kap. 2)

Forslaget er af redaktionel karakter. Formålet er at klargøre, at kap. 2 – foruden bestemmelser om indskrænkninger i ophavsretten – også indeholder bestemmelser om forvaltning af rettigheder ved aftalelicens, som ikke har karakter af indskrænkninger, jf. infoc-direktivets betragtning nr. 18.

Til nr. 6 (§ 11, stk. 3)

Forslaget indebærer en præcisering af, at undtagelsesbestemmelserne i ophavsretslovens kap. 2 ikke finder anvendelse i forhold til et værk eller anden frembringelse m.v., hvor der er sket ulovlig omgåelse af en teknisk foranstaltning, jf. forslaget til § 75 c under nr. 45.

Efter den gældende lovs § 11, stk. 3, er det ikke tilladt at fremstille eksemplarer af et værk i h.t. bestemmelserne i ophavsretslovens kap. 2, når eksemplarfremstillingen sker på grundlag af en gengivelse af værket, som er i strid med § 2. Det betyder, at det forlæg, der anvendes som grundlag for at fremstille et eksemplar i h.t. en undtagelsesbestemmelse, skal være et lovligt eksemplar eller en lovlig tilgængeliggørelse af værket.

Den foreslåede tilføjelse til § 11, stk. 3, skal ses i sammenhæng med forslaget til § 75 c, jf. lovforslagets nr. 45, hvorefter det bl.a. er forbudt at foretage omgåelse af effektive tekniske foranstaltninger i form af kopispæringer og lign. Kulturministeriet finder det na-

turligt at tilføje en henvisning til den nye bestemmelse i § 75 c, stk. 1, således at lovens undtagelsesbestemmelser ikke finder anvendelse i tilfælde, hvor der er sket en ulovlig omgåelse af en kopispærring m.v.

Forslaget indebærer, at det fx uanset lovens § 12, stk. 2, nr. 5, ikke er lovligt at fremstille et eksemplar til personlig brug, såfremt grundlaget er et eksemplar, hvor en teknisk foranstaltning ulovligt er blevet omgået. I tilfælde, hvor en teknisk foranstaltning omgås med hjemmel i den foreslåede bestemmelse i § 75 d, er der derimod tale om en lovlig omgåelse.

Det bemærkes, at § 11, stk. 3, kun finder anvendelse i forhold til indskrænkninger i ophavsretten og ikke i forhold til lovens aftalelicensbestemmelser, som anses som en måde at forvalte rettigheder på, jf. lovforslagets nr. 5. Spørgsmålet om lovligt forlæg kan i stedet reguleres i de aftaler om udnyttelse af værker m.v., som indgås med hjemmel i lovens aftalelicensbestemmelser.

Til nr. 7 (§ 11 a)

Bestemmelsen i forslaget til § 11 a er ny.

Forslaget har til formål at gennemføre infoc-direktivets art. 5, stk. 1, der er obligatorisk for medlemsstaterne.

Efter denne bestemmelse skal det være tilladt at fremstille midlertidige eksemplarer, som er flygtige eller tilfældige, som udgør en integrerende og væsentlig del af en teknisk proces, og som udelukkende har til formål at muliggøre enten en mellemmands transmission i et netværk mellem tredjemænd eller en lovlig brug af et værk, og som ikke har selvstændig økonomisk værdi.

Forslaget skal ses i sammenhæng med forslaget til § 2, stk. 2, 1. pkt., hvorefter også flygtige og tilfældige fikseringer og andre former for midlertidig kopiering omfattes af den ophavsretlige eneret. Efter gældende dansk ret anses visse flygtige og tilfældige fikseringer ikke som omfattet af eneretten til eksemplarfremstilling. En bred eneret til eksemplarfremstilling nødvendigvis gør en undtagelse vedr. mere tilfældigt prægede former for kopiering, fx automatisk kopiering af materiale i computerens såkaldte cache i forbindelse browsing på internettet; en sådan kopiering har ikke væsentlig betydning for rettighedshaverne. Forslaget til § 11 a indeholder derfor en sådan undtagelse fra eneretten. Kombinationen af en udvidet eneret og en ny undtagelse i § 11 a svarer i hovedsagen materielt til gældende ret.

Det foreslås at gennemføre direktivbestemmelsen stort set ordret i § 11 a.