



Swedish  
Anti-Counterfeiting Group

**Till Regeringen**

**Infrastrukturdepartementet**

**Energi- och digitaliseringsministern**

Med hänvisning till den diskussion som förekommit under hösten kring Digital Services Act (DSA) inom EU önskar Svenska Föreningen mot Piratkopiering (Swedish Anti-Counterfeiting Group, SACG) inkomma med vissa kompletterande kommentarer. För SACG:s grundläggande position kring DSA hänvisas till vår tidigare skrivelse till Regeringen den 26 augusti 2020.

### **1. En hållbar ansvarsreglering förutsätter även proaktiva åtaganden**

SACG välkomnar den grundposition Sverige för fram i sitt inspel till Kommissionen den 14 september 2020. I synnerhet behovet av att plattformar tar ett ökat ansvar för att motverka försäljning av illegala varor, där ibland förfalskade varor (counterfeits), samt att en effektiv reglering för *notice, takedown* och *stay down* av illegalt content kommer till stånd.

Vi delar även synen att DSA bör ge incitament för plattformar att arbeta mer proaktivt mot illegala varor. SACG bedömer dock att en "Good Samaritan principle" kommer behöva kompletteras med åtaganden för plattformar att agera proaktivt, för att få önskad effekt. Särskilt med hänsyn till erfarenheterna i USA av denna princip. Vidare vad gäller höstens debatt kring DSA och yttrandefrihet förtjänar att poängteras att de proaktiva åtgärder SACG föreslår är möjliga att föra in i DSA utan risk för intressekonflikt. Våra resonemang utvecklas närmare nedan.

### **2. Good Samaritan och den kommande översynen av amerikansk lagstiftning**

"Good Samaritan principle" har funnits i amerikansk e-handelslagstiftning i över två decennier. Trots detta har plattformar i USA inte visat sig nämnvärt mer proaktiva än i Europa. Tvärtom; marknaden i USA besväras av allt ökande counterfeit-försäljning online och i U.S. Department of

Homeland Security's rapport "Combating Trafficking in Counterfeit and Pirated Goods" från i år pekas på grundläggande problem i incitamentsstrukturen i den amerikanska regleringen:

*"Despite public and private efforts to-date, the online availability of counterfeit and pirated goods continues to increase. Strong government action is necessary to fundamentally align incentive structures and thereby encourage the private to increase self-policing..."*

Vad gäller de åtgärder från privata sektorn som bedöms som allra viktigast lyfts behovet av att plattformar tar en mer aktiv roll i kampen mot counterfeits fram. I synnerhet när det kommer till att proaktivt upptäcka och vidta preventiva åtgärder mot counterfeit-försäljning.<sup>1</sup> Till följd av rapporten har en översyn av de amerikanska ansvarsreglerna för plattformar nu initierats.

Värt att poängtera är att regleringen i USA är principiellt densamma som i Europa. Vad som skiljer är att i USA finns redan "Good Samaritan principle" samt en reglering för notice & takedown på plats. Frågeställningen för den amerikanska lagstiftaren i den kommande översynen är därför istället huruvida medverkansansvar för plattformar vid varumärkesintrång bör införas, d.v.s. i praktiken huruvida ansvarsundantagen för plattformar bör avskaffas vid försäljning av förfalskade varor.<sup>2</sup>

Med hänsyn till erfarenheterna i USA är det SACG:s bedömning att DSA inte kommer uppnå önskat syfte, om inte den nya lagstiftningen också innehåller proaktiva åtaganden för plattformar. I synnerhet med tanke på den europeiska grundpositionen att ansvarsundantagen för plattformar bör bestå. Vår rekommendation är därför att "Good Samaritan principle" kompletteras med att *Duty of care*-principen uttryckligen och direkt bindande förs in i DSA (och inte endast förblir i ingressen som i nuvarande e-handelsdirektiv). Av samma anledning hoppas vi att Sverige verkar för att en reglering av notice & takedown även innehåller *stay down*-krav, för att plattformar proaktivt ska verka för att illegalt content inte på nytt återuppstår efter nedtagning.<sup>3</sup>

---

<sup>1</sup> U.S. Department of Homeland Security, *Combating Trafficking in Counterfeit and Pirated Goods*, Report to the President of the United States, 24 januari 2020 ([https://www.dhs.gov/sites/default/files/publications/20\\_0124\\_plcy\\_counterfeit-pirated-goods-report\\_01.pdf](https://www.dhs.gov/sites/default/files/publications/20_0124_plcy_counterfeit-pirated-goods-report_01.pdf))

<sup>2</sup> Federal Register, *Secondary Trademark Infringement Liability in the E-Commerce Setting, A Notice by the USPTO*, 13 november 2020 (<https://www.federalregister.gov/documents/2020/11/13/2020-25163/secondary-trademark-infringement-liability-in-the-e-commerce-setting>)

<sup>3</sup> För en närmare utläggning om *duty of care*, *stay down* och andra proaktiva åtaganden såsom KYC-kontroller hänvisas till SACG:s skrivelse till Regeringen den 26 augusti 2020.

### 3. Kommentar till höstens debatt kring DSA och yttrandefrihet

En stor del av den politiska debatten kring DSA i Europaparlamentet i höst har fokuserat på yttrandefrihet. Den debatten är givetvis relevant när det kommer till enskilda privatpersoners användning av plattformar för icke-kommersiella ändamål, till exempel privatpersoner som uttrycker sig på sociala medier. Den har dock litet, om ens något, att göra med att plattformar, i synnerhet marknadsplatser, bör ta ett ökat ansvar för att skydda konsumenter från att köpa förfälskade fysiska varor.

Precis som i den vardagliga handeln offline måste det vara möjligt att skapa ett fungerande regelverk för försäljning av fysiska varor online, utan att behöva inkräkta på grundläggande fri- och rättigheter. Marknadsplatser och andra plattformar som spelar en central roll för shopping online måste helt enkelt göra mer för att motverka försäljning av illegala varor. Detta handlar i grunden om att skydda europeiska konsumenter från olagliga produkter och motverka den fortsatta framväxten av den organiserade brottslighet som counterfeit-industrin utgör. Inom ramen för den diskussion som pågår om olika grader av ansvar för olika former av plattformar finns det även utrymme att placera in de proaktiva åtaganden SACG förespråkar. Med rätt avgränsningar kan intressekonflikter undvikas.

---

Vi finns givetvis gärna till hands för ytterligare diskussion om så skulle kunna önskas.

För frågor kring denna skrivelse m.m. hänvisas i första hand till Måns Sjöstrand ([mans.sjostrand@danielwellington.com](mailto:mans.sjostrand@danielwellington.com)) eller Ludvig Holm ([ludvig.holm@westerberg.com](mailto:ludvig.holm@westerberg.com)).

Stockholm den 27 november, 2020

Svenska Föreningen mot Piratkopiering/Swedish Anti-Counterfeiting Group (SACG)

*Denna skrivelse har utarbetats av SACG:s styrelsemedlemmar Måns Sjöstrand, Ludvig Holm, Lena Johansson och Sara Sparring.*