



Svenska Föreningen mot Piratkopiering / Swedish Anti Counterfeiting Group

Förvaltningsberättelse för SACG 2020

Med en alltjämt pågående pandemi som fick sitt utbrott under 2020 har året som gått varit utmanande på många sätt. För SACG har dock 2020 varit ett av de mest aktiva åren om inte *det* mest aktiva någonsin för föreningen.

Digital Services Act

Om 2019 innebar utökade aktiviteter/exponering mot konsument för föreningen så har fokus för 2020 varit ett medvetandegörande och påverkansarbete med anledning av EU:s pågående översyn av e-handelsdirektivet och utarbetande av en Digital Services Act (DSA). En grupp inom styrelsen bestående av Måns Sjöstrand, Lena Johansson, Sara Sparring och Ludvig Holm har engagerat sig extra mycket i aktiviteter i anledning av DSA. Drivande i gruppens arbete har varit Måns Sjöstrand som engagerat sig på ett mycket omfattande vis i olika aktiviteter i anledning av DSA. Nedan är en beskrivning av gruppens arbete sedan förra årets årsmöte.

Den 23 juni 2020 deltog SACG genom Måns Sjöstrand i hearing om plattformars ansvar och den stundande revisionen av e-handelsdirektivet m.m. som Regeringskansliet arrangerade. Vid hearingen uppmanades de närvarande att inkomma med synpunkter inför Sveriges ställningstagande om DSA.

Den 12 augusti 2020 bjöd SACG in till seminariet "Plattformars ansvar vid försäljning av piratkopior online-SACG vill påverka den kommande EU Digital Services Act (DSA)". Vid seminariet talade och diskuterade styrelsens Måns Sjöstrand och Ludvig Holm tillsammans med Benjamin Neyt - Corporate Affairs Manager på LVHM de centrala frågorna i ett kommande direktiv.

Den 26 augusti 2020 ingav SACG en skrivelse till Regeringen (Infrastrukturdepartementet, Energi- och digitaliseringsministern), [bilaga 1](#). SACG framförde behovet av skärpta krav för att förmå digitala plattformar att vara mer aktiva i att förhindra försäljning av illegala produkter. Nuvarande ansvarsregler bör uppdateras och förbättras i syfte att få plattformar att ta ett mer proaktivt ansvar för att motverka försäljning av piratkopierade- och andra illegala varor. Detta bör särskilt inbegripa följande:

- Ett allmänt horisontellt åtagande från plattformarnas sida att tillgripa de tekniska verktyg de har till sitt förfogande i syfte att förebygga att deras kommersiella kunder använder deras tjänster för illegal verksamhet (duty of care-principen);
- Krav på plattformar att genomföra Know your customer (KYC)-kontroller på sina kommersiella användare;
- Tydlig reglering för s.k. takedowns inklusive skarpa staydown-krav. Detta bör även innefatta krav på plattformar att tillhandahålla enkla lösningar för anmälan av multipla intrång och möjliggöra flaggande av repeated infringers;
- Definitionen av s.k. aktiva vs. passiva plattformar bör förtydligas och förstärkas, i syfte att ansvarsundantagen inte missbrukas och får bredare tillämpningsområde än vad som från början varit avsett vid e-handelsdirektivets tillkomst;



Svenska Föreningen mot Piratkopiering / Swedish Anti Counterfeiting Group

- Krav på att plattformar informerar konsumenter som har köpt piratkopierade eller annars illegala produkter från en anmäld säljare.

Den 27 augusti 2020 deltog Lena Johansson, Måns Sjöstrand och Sara Sparring i digitalt möte med Mattias Karlson Jernbäcker, Samordnare digitala inre marknaden på Kommerskollegium, med kollega Anna Egardt för samtal kring DSA.

Den 4 september 2020 skrev styrelsens Måns Sjöstrand (global head of IP and brand protection på Daniel Wellington) en artikel i *Managing Intellectual Property* "EU Digital Services Act: winds of change?".

Den 18 november 2020 deltog Måns Sjöstrand i panelen och Sara Sparring som deltagare i "online commission on the DSA" arrangerat av UNIFAB.

Den 27 november 2020 inkom SACG med skrivelse med kompletterande kommentarer avseende DSA till Regeringen (Infrastrukturdepartementet, Energi- och digitaliseringsministern), [bilaga 2](#).

Den 15 februari 2021 deltog Måns Sjöstrand och Lena Johansson i möte med Arba Kokalari angående DSA, ansvarig förhandlare för EPP Kristdemokraterna i parlamentet. EPP är det största partier i parlamentet och inom det ryms svenska parlamentariker från Moderaterna och Kristdemokraterna.

Den 25 februari 2021 bjöd SACG in till ytterligare seminarium på temat DSA. Denna gång med genomgång av EU Kommissionens lagförslag från den 15 december 2020 och en nordisk utblick. En fantastisk talaruppställning och ett mycket välbesökt (digitalt) seminarium lett av Måns Sjöstrand - Global Head of IP&BP på Daniel Wellington, Benjamin Neyt - Corporate Affairs Manager on LVHM, Sofia Stigmar - EU Lawyer, Swedish Trade Federation, Jenny Sveen Hovda - Partner/Attorney at law Bull & Co Advokatfirma AS, Nina Ringen - Partner/Attorney at law Lundgrens Lawfirm P/S (chairman of the board of DACG) och Jaana Pihkala - Executive Director Copyright Information and Anti-Piracy Centre (the former chairman of the board of FACG).

Seminarier

Utöver SACG:s omfattande engagemang i anledning av DSA (bl.a. två seminarier) bjöd SACG in till ytterligare seminarium på annat ämne den 19 november 2020: "Hur har Coronapandemin påverkat den vanliga handeln och handeln med piratkopierade produkter och vilka utmaningar har det inneburit för Tullverket och Svensk Handel." Det var mycket intressant att höra från Jolanda Girzl - Näringspolitisk och juridisk expert på Svensk Handel, tidigare chef för Konsument Europa på Konsumentverket och Per Holgersson - specialist på immaterialrätt och produktsäkerhet på Tullverket. Seminariet planerades och genomfördes av styrelsemedlemmarna Maria Herlitz Sundelius, Christina Berggren och Jesper Sundström.

För närvarande arbetar Sara Sparring, Omar Baki, Christina Berggren och Jesper Sundström med att arrangera seminarium till årsmötet den 20 april 2021. I skrivande stund är preliminärt tema satt till "Combatting counterfeit medicines".



Svenska Föreningen mot Piratkopiering / Swedish Anti Counterfeiting Group

Övrigt engagemang

Under året har SACG fortsatt haft representanter som deltagit under digitala möten inom European Observatory on infringements of Intellectual Property Rights (The Observatory). SACG är alltjämt medlem i GACG och styrelseordföranden Sara Sparring har deltagit i de styrelsemöten som GACG har arrangerat under året. SACG har haft utökad kontakt och samarbete med våra nordiska systerorganisationer som fått inbjudningar till seminarier under året som gått och aktivt deltagit i seminariet om DSA den 25 februari 2021.

Styrelsen hade konstituerande styrelsemöte i samband med årsmötet den 1 april 2020. Därefter har styrelsen haft fem styrelsemöten den 1 juni 2020, 20 augusti 2020, 14 oktober 2020, 4 december 2020 och den 25 januari 2021. Styrelsen har även via e-mail och telefon hållit en tät kontakt för att samordna arbetsinsatser.

Under 2019 påbörjades arbete gentemot Nordea för att ge rätt personer tillgång till SACG:s konto bl a kassör Christopher Tehrani. Arbetet pågick under tio månader och den 4 juni 2020 kunde till slut rätt personer hantera kontot på Nordea.

SACG beslutade vid styrelsemöte den 4 december 2020 att uppdra åt Karin Crafoord, Omar Baki och Christopher Tehrani att utreda status och föreslå åtgärd för att öka medlemsantalet i SACG under 2021 och framåt. Arbetet pågår.

Exponering/media

SACG har under året fortsatt ökad närvaro på LinkedIn och hemsidan (www.sacg.org) och lägger nu regelmässigt ut uppdateringar vid seminarier, styrelsemöten och andra tillfällen som kan vara av intresse för våra medlemmar/potentiella medlemmar. SACG:s följare på LinkedIn har ökat markant och är i skrivande stund 385 stycken. SACG har även förnyat sitt figurmärke genom styrelseledamoten Jesper Sundström som utförde arbetet med förnyelsen pro bono.

Den 8 maj 2020 publicerades journalisten Dagmar Fornes artikel på Gazzine.com "Piratkopierare av läkemedel – snabba att utnyttja Coronaläge" efter intervju av SACG:s styrelseordförande Sara Sparring. "Kriminella är snabba att utnyttja Coronapandemin. Nu bjuds falska "Coronakits", osäkra tester, piratkopierade andningsskydd, verkningslös medicin och handdesinfektion ut på nätet. Produkterna köps inte bara av privatpersoner – till och med Sveriges regioner har fått leverans av piratkopierade produkter."

I artikeln "Big brands bring the fight to Big Tech" i Politico den 8 juni 2020 intervjuades SACG:s styrelseledamot Måns Sjöstrand (Head of ip and brand protection på Daniel Wellington) av författarna Laura Kayali and Melissa Heikkilä: "The current voluntary measures lack transparency, argued Måns Sjöstrand, head of intellectual property and brand protection at Swedish watch brand Daniel Wellington, which belongs to TACA. "Platforms claim they are doing a lot, but it's impossible to verify that," he said."

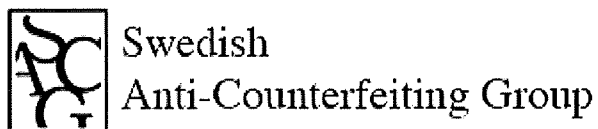


Svenska Föreningen mot Piratkopiering / Swedish Anti Counterfeiting Group

Den 24 augusti 2020 deltog Sara Sparring i panelen i seminariet "Combatting Counterfeit Medicines – Key challenges" arrangerat av Copenhagen Business School.

Efter deltagande i SACG:s seminarium om DSA den 25 februari publicerade Max Walters den 3 mars 2021 artikeln "Counsel fear loopholes for counterfeiters as DSA gathers pace - A narrow focus on e-commerce sites and a potential for convincing counterfeits to slip through the net are among the latest concerns" i Managing Intellectual Property.

Sara Sparring för styrelsen i mars 2021



Till Regeringen

Infrastrukturdepartementet

Energi- och digitaliseringsministern

Med anledning av EU:s pågående översyn av e-handelsdirektivet och utarbetande av en Digital Services Act (DSA) vill Svenska Föreningen mot piratkopiering (Swedish Anti-Counterfeiting Group, SACG) lämna följande synpunkter. Vi vill i första hand framföra behovet av skärpta krav för att förmå digitala plattformar att vara mer aktiva i att förhindra försäljning av illegala produkter. Bristen på krav på ansvarstagande från plattformarna är en starkt bidragande orsak till ökningen av försäljningen av piratkopierade produkter digitalt samt att den s.k. counterfeit-industrin växer globalt.

Vi hänvisar också till den hearing som Regeringskansliet höll den 23 juni 2020 om plattformars ansvar och den stundande revisionen av e-handelsdirektivet m.m., då vi uppmanades att inkomma med synpunkter inför Sveriges ställningstagande om DSA. Vi hoppas vi lyckas tydliggöra behovet av skärpta krav och att vi kan bidra till Sveriges position i kommande förhandlingar inom EU. Vi har naturligtvis gärna fortsatt kontakt, t ex för att svara på frågor eller förtydliga våra synpunkter.

1. Sammanfattade kommentarer på Digital Services Act (DSA)

SACG ställer sig positiv till en mer genomgående revision av nuvarande reglering kring plattformars ansvar under e-handelsdirektivet. Plattformar spelar idag en central roll som sammanbindande länk mellan den illegala counterfeit-industrin och europeiska konsumenter. Bristen på ansvarstagande från plattformar såsom digitala marknadsplatser och sociala medier har varit en kraftigt bidragande orsak till att piratkopiering ökat som samhällsproblem under 2000-talet.

Nuvarande ansvarsregler bör uppdateras och förbättras i syfte att få plattformar att ta ett mer proaktivt ansvar för att motverka försäljning av piratkopierade och andra illegala varor. Detta bör särskilt inbegripa följande:

- Ett allmänt horisontellt åtagande från plattformarnas sida att tillgripa de tekniska verktyg de har till sitt förfogande i syfte att förebygga att deras kommersiella kunder använder deras tjänster för illegal verksamhet (*duty of care*-principen);
- Krav på plattformar att genomföra *Know your customer (KYC)*-kontroller på sina kommersiella användare;
- Tydlig reglering för s.k. takedowns inklusive skarpa *staydown*-krav. Detta bör även innefatta krav på plattformar att tillhandahålla enkla lösningar för anmälan av multipla intrång och möjliggöra flaggande av *repeated infringers*;
- Definitionen av s.k. aktiva vs. passiva plattformar bör förtydligas och förstärkas, i syfte att ansvarsundantagen inte missbrukas och får bredare tillämpningsområde än vad som från början varit avsett vid e-handelsdirektivets tillkomst;
- Krav på att plattformar informerar konsumenter som har köpt piratkopierade eller annars illegala produkter från en anmäld säljare.

2. Piratkopiering – ett ökande samhällsproblem

Piratkopiering är ett växande problem för europeiska konsumenter och företag.¹²³⁴ Piratkopierade produkter utgjorde nästan 7 % av det totala importvärdet till EU år 2016. För svenskt vidkommande uppgick det totala värdet av förfalskade produkter i världshandeln samma år till 28,3 miljarder kronor.⁵ Trenden går mot att detta problem kommer att fortsätta att öka.

		2005 ¹	2013 ²	2016 ³	2022 ⁴
EU	Counterfeit imports into the EU (% of all imports into the EU by value)		5 %	6,8 %	
	Counterfeit imports into the EU		\$ 116 billion	\$ 134 billion	
GLOBAL	Trade in counterfeit and pirated goods (% of global trade)	1,95 %	2,5 %	3,3 %	
	Global trade in counterfeit and pirated goods	\$ 200 billion	\$ 461 billion	\$ 509 billion	\$ 991 billion
	Reduction in FDI		\$ 111 billion		\$ 231 billion
	Fiscal losses		\$ 130 billion		\$ 270 billion
	Employment losses		2-2.6 million		4.2-5.4 million

Utöver de konsumentriskerna som följer med förfalskade varor så innebär den illojala och illegala konkurrens som counterfeit-industrin utgör även förlorade möjligheter till tillväxt för europeiska företag. Detta innefattar förlorade inkomster, vinster, anställningstillfällen samt skatteintäkter.

	Sector revenue direct losses annually	Loss of sales by sector (%)	Annual employment losses (direct & indirect jobs)	Government revenue losses
Clothing, footwear, accessories	€ 28.4 billion	9.7 %	473 031	€ 8.6 billion
Toys and games	€ 1.0 billion	7.4 %	8 158	€ 300 million
Pesticides and agrochemicals	€ 1.0 billion	9.8 %	7 993	€ 300 million
Pharmaceuticals	€ 9.6 billion	3.9 %	80 459	€ 1.7 billion
Cosmetics and personal care	€ 7.1 billion	10.5 %	118 654	€ 2.6 billion
Jewellery and watches	€ 900 million	6.2 %	11 882	€ 300 million
Handbags and luggage	€ 1.0 billion	7.4 %	16 550	€ 400 million
Sports goods	€ 300 million	4.1 %	3625	€ 100 million
Recorded music	€ 100 million	3.6 %	1 343	€ 100 million
Smartphones	€ 4.2 billion	8.3 %	Not calculated	Not calculated
Food ⁶ (example of Spirits & wine)	€ 2.4 billion	5.9 %	38 885	€ 2.1 billion
Total all sectors	€ 56 billion	7.4 % (avg.)	760 579	€ 16.3 billion

¹ OECD, *The Economic Impact of Counterfeit and Piracy*, 2008

(<https://www.oecd.org/sti/ind/theeconomicimpactofcounterfeitingandpiracy.htm>)

² OECD, EUIPO, *Trade in Counterfeit and Pirated Goods: Mapping the Economic Impact*, 2016

(<https://euiipo.europa.eu/ohimportal/en/web/observatory/mapping-the-economic-impact>)

³ OECD, EUIPO, *Illicit Trade – Trends in Counterfeit and Pirated Goods*, 2019

(<https://euiipo.europa.eu/ohimportal/en/web/observatory/trends-in-trade-in-counterfeit-and-pirated-goods>)

⁴ ICC-BASCAP, INTA, *The Economic Impacts of Counterfeiting and Piracy*, 2017

(<https://iccwbo.org/publication/economic-impacts-counterfeiting-piracy-report-prepared-bascap-inta/>)

⁵ OECD, *Förfalskning och piratkopiering och den svenska ekonomin*, 2019

(<https://www.prv.se/globalassets/in-swedish/upphovsratt/piratkopiering/forfalskning-och-piratkopiering-och-den-svenska-ekonomin-2019.pdf>)

⁶ EUIPO, *2019 Status Report on Infringement*, 2019 (<https://op.europa.eu/en/publication-detail/-/publication/a752714b-9244-11e9-9369-01aa75ed71a1/language-en/format-PDF>)

Internet har visat sig vara en gynnsam miljö för illegala aktörer och särskilt counterfeit-industrin att verka i. Detta är bl.a. kopplat till de goda möjligheter som finns online att verka under falskt alias samt svårigheten för konsumenter att skilja på falsk och äkta vara i digital annonsering.

Vidare har plattformar som digitala marknadsplatser gett kriminella aktörer helt nya kommersiella förutsättningar att illojalt kunna konkurrera och ta marknadsandelar från den lagliga industri de kopierar. Utöver de möjligheter till gränsöverskridandeförsäljning som dessa plattformar ger så bistår många marknadsplatser idag sina kommersiella kunder även med lager, leverans, betallosningar, kundtjänst m.m. samt marknadsföringsrådgivning and andra försäljningsoptimerande åtgärder.

Problemen med illegal försäljning online har ytterligare accentuerats under COVID-19 pandemin och de lockdowns som genomförts på flera europeiska marknader, detta har även innefattat en ökning av förfalskade medicinska produkter och sanitetsartiklar.⁷ Även bortsett från nu rådande världsläge har den allmänna trenden sedan länge varit att online-handel ökar och traditionell "offline" handel i sin tur minskar. Om inte nuvarande lagstiftning kring plattformars ansvar förbättras kommer piratkopiering fortsätta accelerera som samhällsproblem.

3. Brister i nuvarande reglering kring plattformars ansvar

De ansvarsundantag som plattformar åtnjuter under e-handelsdirektivet tillhör bland de mer omdebatterade frågorna inom den moderna immaterialrätten. Under nuvarande ordning kan plattformar i regel enkelt undvika ansvar när det kommer till olaglig verksamhet bedriven av deras användare, i synnerhet vid försäljning av piratkopierade produkter. Monitoreringsansvaret för lagligheten i plattformars verksamhet ligger i nuläget i praktiken på rättighetshavarna. Så länge plattformar vidtar åtgärder genom att plocka ner illegalt content efter anmälan, till exempel efter en rättighetshavare detekterat förfalskade varor till försäljning på en marknadsplats, kan plattformar undgå legalt ansvar.

I teorin kan ovan låta som en rimlig ordning. Verkligheten är dock att detta inte skapar tillräckliga incitament för plattformar att proaktivt arbeta för att motverka illegal användning av deras tjänster.

Vidare saknar nuvarande lagstiftning tydliga krav på plattformar att motverka att rapporterade intrång sker på nytt. Det är därför vanligt förekommande illegalt nedtaget content eller nedstängda säljare på nytt återuppstår på en plattform efter att en s.k. takedown genomförts. Avsaknaden av tydliga *stay down*-krav i nuvarande lagstiftning är en brist som skapar stora problem i praktiken för rättighetshavare att kunna bekämpa piratkopiering online. Merparten av dagens plattformars rapporteringssystem innefattar inte heller möjlighet för rättighetshavare att kunna flagga återkommande intrångsgörare. Det saknas dessutom i regel möjlighet att i en och samma anmälan kunna rapportera multipla intrång från en och samma intrångsgörare.

Det saknas vidare tydliga krav på att plattformar, som exempelvis digitala marknadsplatser, ska genomföra grundläggande "know your customer" kontroller på sina kommersiella användare. Till skillnad från den vardagliga handeln "offline", där det vore omöjligt att tänka sig en varuhusägare som inte känner till identiteten på de kommersiella kunder som hyr dennes butikslokaler, kan

⁷ Incopro, *Pulling together in the age of COVID-19*, 2020 (<https://www.incoproip.com/pulling-together/>)

illegala aktörer online ofta enkelt bedriva sin verksamhet under falskt alias och därmed undgå risk att drabbas av uppföljande straff- eller civilrättsliga sanktioner. Organiserad brottslighet ligger ofta bakom handeln med counterfeits eftersom det ses som en lukrativ marknad med låg risk. Handeln utgör då ofta bara en del av organisationens verksamhet.⁸ Handeln med counterfeits, som underlättas väsentligt av den anonymitet som i många fall präglar online-handel på plattformar, ger därmed ett relativt säkert intäktsflöde för kriminella organisationer som annars ägnar sig åt annan brottslig verksamhet, som pengatvätt, utpressning, narkotikasmuggling och liknande, och till och med terrorism.

Vad gäller de konsumenter som köpt piratkopierade eller farliga produkter på en plattform förblir dessa i regel även ovetande om detta efter en counterfeit-säljare rapporterats till plattformen. Detta eftersom nuvarande lagstiftning inte ålägger några krav på plattformarna att delge sådan konsumentinformation.

4. Rekommendationer för DSA

Det finns ett starkt behov av att uppdatera och förbättra nuvarande lagstiftning i syfte att få plattformar att ta ett tydligare ansvar för att motverka illegal användning av deras tjänster. SACG ställer sig därför bakom en mer genomgående revision och modernisering av e-handelsdirektivets ansvarsregler i linje med *policy option 2* i EU-kommissionens impact assessment för DSA, potentiellt kompletterat av ett utbyggt system för regelefterlevnad och tvistelösning, jfr. *policy option 3* i EU-kommissionens impact assessment för DSA.⁹

SACG vill särskilt lyfta fram följande önskemål vad gäller DSA's närmare innehåll:

- Ett horisontellt och bindande åtagande för alla plattformar att tillgripa samtliga de tekniska verktyg som står till deras förfogande för att undvika intrång och illegalt nyttjande av deras tjänster (den s.k. "duty of care"-principen). Detta innefattar bl.a. användandet av filter etc. (algoritmer) för att proaktivt upptäcka illegalt nyttjande av deras tjänster. Plattformar använder idag redan avancerade filter för kommersiella syften, det finns ingen anledning att plattformar inte heller skulle kunna använda dessa för att motverka illegal användning. Under COVID-19 pandemin har det dessutom visats att plattformar har den tekniska kapaciteten för att proaktivt upptäcka farligt content som exempelvis fake news. Det bör rimligen vara ännu enklare att tillämpa sådana filter för att proaktivt upptäcka piratkopierade produkter och misstänkta illegala säljare.
- Ett tydligt krav på att alla plattformar måste genomföra "Know your Customer (KYC)"-kontroller på sina kommersiella användare för att de ska få nyttja plattformens tjänster. KYC-kontroller är idag standard i stora delar av näringslivet och det finns ingen anledning att plattformar ska vara befriade från att genomföra det på sina kommersiella kunder. Särskilt eftersom försäljning av piratkopierade produkter är ett vanligt missbruk av plattformars tjänster och piratkopiering i sin tur ofta är kopplat till penningtvätt och olika former av skattebrott. Införande av KYC-kontroller skulle även förbättra förutsättningarna för rättighetshavare och brottsbekämpande myndigheter att vidta

⁸ EUIPO, Europol; *Intellectual Property Crime Threat Assessment 2019*, 2019 (https://euiipo.europa.eu/tunnel-web/secure/webdav/guest/document_library/observatory/documents/reports/2019_IP_Crime_Threat_Assessment_Report/2019_IP_Crime_Threat_Assessment_Report.pdf)

⁹ European Commission, *Digital Services Act - deepening the Internal Market and clarifying responsibilities for digital services*, Inception impact assessment, 2020 (<https://ec.europa.eu/info/law/better-regulation/have-your-say/initiatives/12417-Digital-Services-Act-deepening-the-Internal-Market-and-clarifying-responsibilities-for-digital-services>)

rättsliga åtgärder mot de aktörer som nyttjar plattformarna för illegala ändamål. Även från konsumentperspektiv vore KYC-kontroller mycket värdefulla, eftersom det kan förväntas minska möjligheterna för oseriösa aktörer att enkelt upprätta nya konton hos e-handelsplattformarna för att fortsätta bedriva exempelvis försäljning av counterfeits när de har stängts ned. Konsumenter skulle då ha en bättre trygghet i att en säljare är den hen utger för sig att vara, vilket kan vara viktigt vid reklamationer och liknande.

- Harmoniserade och effektiva bestämmelser för "notices and takedowns". Dessa bestämmelser bör innehålla tydliga *staydown*-regler, dvs. att nedtaget illegalt content också ska förbli nere. Bestämmelserna bör även innehålla krav på att plattformars rapporteringssystem innehåller smidiga och enkla möjligheter för rättighetshavare att kunna flagga för *repeated infringers*. Det måste även vara möjligt för rättighetshavare att genom en och samma anmälan kunna rapportera flera intrång av en och samma intrångsgörare.
- En förtydligad och förstärkt definition av begreppet "active platforms", dvs. plattformar som till följd av sin grad av inblandning och kontroll över en viss illegal aktivitet, inte längre kan åtnjuta de ansvarsundantag som e-handelsdirektivet föreskriver. Flera digitala marknadsplatser tillämpar idag hybridlösningar där marknadsplatsen är inblandad i och styr över flera av de centrala delarna i deras säljare transaktioner. Utöver att styra över hur säljare rankas och exponeras i konsumenters sökresultat kan marknadsplatsen även bistå säljaren med allmän marknadsföringsrådgivning, betallosningar, lager, leverans till kund, kundtjänst m.m. Som exempel kan nämnas Amazon's samarbetsmodell "Fulfillment by Amazon".¹⁰ E-handelsdirektivets ansvarsfrihetsregler bygger på grundtanken att en plattform är en *teknisk* mellanhand som saknar djupare vetskap om sina användares aktiviteter. Det finns därför behov av förtydligande och uppdatering kring begreppen aktiva och passiva plattformar i lagstiftningen, så att direktivets ansvarsundantag inte missbrukas och får bredare tillämpning än vad som från början varit avsett.
- Krav på plattformar att informera konsumenter som har köpt piratkopierade eller annars illegala produkter från en anmäld säljare. Det ingår inte i plattformars praxis idag att informera konsumenter som köpt piratkopierade eller annars olagliga produkter från en rapporterad säljare, trots att detta är synnerligt viktig information från konsumentskyddssynpunkt. Ett sådant krav skulle också vara ett incitament till större proaktivitet. Det kan inte förväntas att plattformar, som digitala marknadsplatser, på frivillig basis kommer ändra sina policies i detta avseende. Det finns därför ett starkt behov av att en ny bestämmelse förs in i lagstiftningen som ålägger plattformar att göra detta.

SACG är även principiellt positiv till införande av ett nytt system på EU-nivå för granskning av plattformars regelefterlevnad (inklusive sanktioner liknande GDPR). Detta skulle både bidra till ökad transparens kring hur plattformar hanterar counterfeiting samt, i kombination med en skärpt ansvarsreglering, skapa incitament för plattformar att ta ett tydligare ansvar för att motverka illegal verksamhet.

I sammanhanget förtjänar också att nämnas att det finns vissa positiva exempel på plattformar som kommit att vidta mer proaktiva åtgärder för att motverka piratkopiering. Ett problem är dock

¹⁰ <https://www.amazon.com/fulfillment-by-amazon/b?ie=UTF8&node=13245485011>

alltjämt att det är svårt att närmare verifiera sådana åtgärder, eftersom nuvarande lagstiftning inte ställer några tydliga proaktiva krav.

Vad gäller de förslag som förekommit i diskussionen kring DSA om inrättandet av ett nytt system för tvistlösning mellan rättighetshavare, plattformar och intrångsgörare är SACG också principiellt positivt. Effektiviteten och ändamålsenligheten av ett sådant system kommer dock vara beroende av vad för typ av tvister som ska hamna inom det, inklusive vad för typ av myndighet som ska hantera det. Eftersom detta alltjämt ter sig tämligen öppet kan SACG komma att återkomma längre fram med ytterligare i kommentarer i denna del.

Som vi påpekat inledningsvis hoppas vi att vi har lyckats tydliggöra behovet av skärpta krav på plattformar för att förhindra försäljning av olagliga produkter. Även fast digitala plattformar revolutionerat företags möjligheter att ta sig ut i världen, har de också skapat helt nya förutsättningar för illegala aktörer att komma ut på den globala marknaden. Nuvarande lagstiftning behöver därför uppdateras och balanseras.

Vi vill också upprepa att vi naturligtvis gärna har fortsatt kontakt, t ex för att svara på frågor eller förtydliga våra synpunkter.

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

Stockholm den 26 augusti, 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.



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 förfälskade 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 "Combatting 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.¹ 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.²

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.³

¹ U.S. Department of Homeland Security, *Combatting 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)

² 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>)

³ 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) eller Ludvig Holm (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.