Bird & Bird & Digital Services Act

Wat Nederlandse bedrijven moeten weten

Telecompaper
28 oktober 2021

About us

Feyo Sickinghe

Principal Regulatory Counsel

Den Haag

Bird & Bird

Agenda

Digital Services Act – Wat Nederlandse bedrijnven moeten weten

Inhoud van het voorstel en potentiële impact op bedrijven

Inzet van Nederland

Discussiepunten

Q&A

Bird & Bird

'Facebook Papers'

Facebook did little to moderate posts in the world's most violent countries

By Mark Scott · October 25, 2021 1:15 PM · View in your browser

In late 2020, Facebook researchers came to a sobering conclusion. The company's efforts to curb hate speech in the Arabic world were not working.

In a 59-page memo circulated internally just before New Year's Eve, engineers detailed the grim numbers.

Only 6 percent of Arabic-language hate content was detected on Instagram before it made its way onto the photo-sharing

Rechtbank veroordeelt LinkedIn om profiel Van Haga terug te plaatsen

How Facebook users wield multiple accounts to spread toxic politics

By Julia Arciga, Susannah Luthi · October 25, 2021 1:25 PM · View in your browser

Facebook has known for years about a major source of political vitriol and violent content on its platform and done little about it: individual people who use small collections of accounts to broadcast reams of incendiary posts.

_02 Facebook Knows Instagram Is Toxic for Many Teen Girls, Company Documents Show

_04 Facebook Employees Flag Drug Cartels and Human Traffickers. The Company's Response Is Weak, Documents Show.

By Justin Scheck, Newley Purnell and Jeff Horwitz

Bird & Bird

Europese doelstellingen van de Digital Services Act

Voor burgers
- Minder blootstelling aan illegale content, namaak, gevaarlijke of niet toegelaten producten, illegale handel, kinderporno

Voor aanbieders van digitale diensten
- Juridische zekerheid, harmonisatie van regelgeving, en makkelijke uitbreiding in Europa

Voor zakelijke gebruikers
- Eerlijk speelveld ten opzichte van aanbieders van illegale content

Voor de maatschappij als geheel
- Terugdringen van systeemrisico's, zoals manipulatie en disinformatie

Verhouding met andere regelgeving

- Europese data strategie
- Digital Markets Act
- Digital Governance Act
- Data Act
- Artificial Intelligence Act
- Implementatie Europese Telecomcode

Wie wordt gereguleerd

Extra territorial effect!

- **Diensten van de informatiemaatschappij**
- **Tussenhandeldiensten** e.g. 'doorgiftediensten', caching and hosting diensten
- **Online Platforms** zoals online marktplaatsen, app stores, collaborative economy platforms (Airbnb, Uber), sociale media
- **Zeer grote platforms**>45 miljoen gebruikers in Europa

"Ongeacht de plaats van vestiging van de aanbieders van diensten"

Bird & Bird

Bouwt voort op huidige regels

- Verordening – rechtstreeks bindend voor de lidstaten
- Behoud van de uitgangspunten van de Richtlijn elektronische handel:

➢ 'Veilige haven' voor hosting aanbieders

➢ Aanbieders van tussenhandeldiensten niet aansprakelijk voor informatie van gebruikers indien zij geen feitelijke kennis hebben van de inhoud, die niet selecteren of wijzigen en direct verwijderen of ontoegankelijk maken na juridische uitspraak

➢ Algemene monitoring blijft verboden

- 'Good Samaritan': service providers zijn niet aansprakelijk als zij vrijwillige illegal content verwijderen
- *Vrijstelling van aansprakelijkheid geldt niet als onlineplatform de indruk wekt inhoudelijk betrokken te zijn bij de content of transacties*

Bird & Bird

EU juridische vertegenwoordiger
(Art. 10, 11)

- Voor aanbieders die niet in de EU zijn gevestigd
- Contactpunt voor communicatie met autoriteiten inrichten
- In een lidstaat waar diensten worden aangeboden
- Ook de juridische vertegenwoordiger kan aansprakelijk zijn

Algemene voorwaarden

Beperkingen bekend maken (Art.12)

In algemene voorwaarden alle beperkingen opnemen:

- Beleidsmaatregelen, procedures, maatregelen voor inhoudsmoderatie, algoritmische besluitvorming en menselijke controle
- Duidelijk en ondubbelzining
- Voorzichtig, objectief en evenredig handelen bij de toepassing en handhaving van beperkingen

Bird & Bird

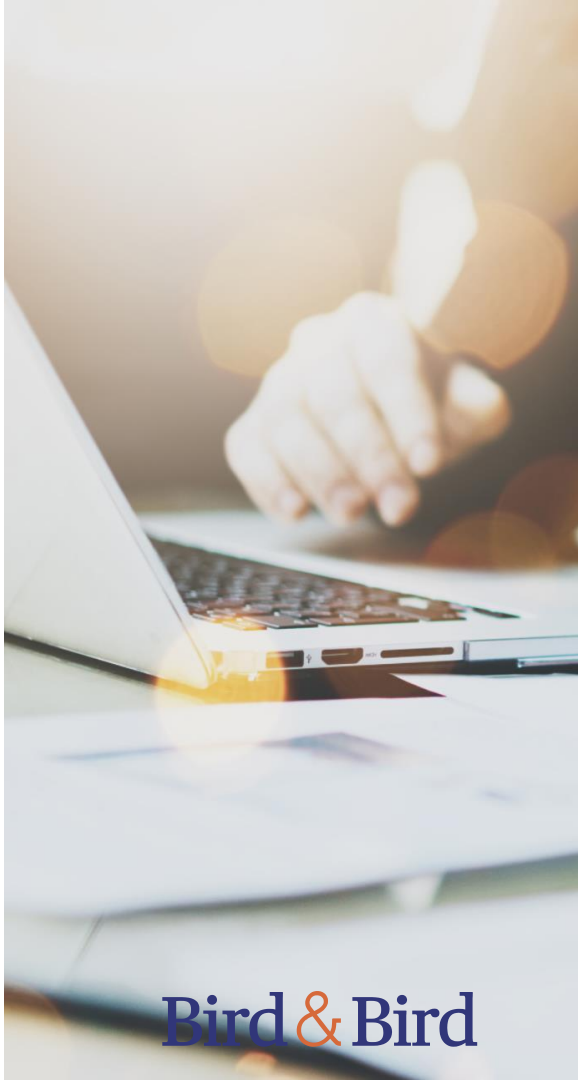
Inhoudsmoderatie

Transparente rapportage (Art.13, Art 23)

Een keer per jaar rapporteren over

- Ontvangen orders van autoriteiten
- Aantallen berichten vermeend illegal content
- Aantallen ontvangen klachten en informatieverzoeken
- Inhoudsmoderatie op eigen initiatief
- Getroffen maatregelen en responsetijden

Geldt niet voor kleine bedrijven (< 50 werknemers en < 10 miljoen omzet)



Bird & Bird

Notice-and-action mechanisme

Illegale inhoud online (Art. 14-19)

- Mechanisme waarmee derden illegale inhoud kunnen melden
- Verwijderen van illegale inhoud motiveren
- Geen louter geautomatiseerde klachtenafhandeling
- Online platforms: Kosteloze interne klachtenafhandeling
- Voorrang geven aan meldingen van 'trusted flaggers' erkend door digitale diensten coordinator
- Aansluiten bij geschilbeslechtende instantie

Bird & Bird

Traceerbaarheid

Verificatie van handelaren (Art.22)

- 'Ken je zakelijk klant' om oplichting tegen te gaan
- Contactgevens, identiteit en bankgegevens
- Check betrouwbaarheid voor B2C overeenkomsten op afstand
- Platform moet naleving consumenten- en productveiligheidswetgeving mogelijk maken

Bird & Bird

Transparentie van online advertising

Voor online platforms (Art 24)

- Maak duidelijk dat het een advertentie betreft
- Namens wie de advertentie wordt getoond
- Welke parameters worden gebruikt om advertenties te tonen
- Uitleg van de gebruikte logica (behavioral advertising)

Overzicht van verplichtingen

New obligations

	Intermediary services *(cumulative obligations)*	Hosting services *(cumulative obligations)*	Online platforms *(cumulative obligations)*	Very large platforms *(cumulative obligations)*
Transparency reporting	•	•	•	•
Requirements on terms of service due account of fundamental rights	•	•	•	•
Cooperation with national authorities following orders	•	•	•	•
Points of contact and, where necessary, legal representative	•	•	•	•
Notice and action and obligation to provide information to users		•	•	•
Complaint and redress mechanism and out of court dispute settlement			•	•
Trusted flaggers			•	•
Measures against abusive notices and counter-notices			•	•
Vetting credentials of third party suppliers ("KYBC")			•	•
User-facing transparency of online advertising			•	•
Reporting criminal offences			•	•
Risk management obligations and compliance officer				•
External risk auditing and public accountability				•
Transparency of recommender systems and user choice for access to information				•
Data sharing with authorities and researchers				•
Codes of conduct				•
Crisis response cooperation				•

Bird & Bird

Ambiguities and risk factors

Mind the gaps!

- Verhouding met privacyregels en handelsgeheimen?
- Wat is illegale content in verschillende lidstaten?
- Schadelijke niet illegale content (nog)) niet in scope
  (harmful non-violating narratives)
- Kunnen autoriteiten 'stay down' of monitoring order geven?
- Is een melding van illegale content gelijk aan feitelijke kennis?
- Grensoverschrijdende orders en country-of-origin beginsel?

Bird & Bird

Press Esc to exit full screen

Aanvullende verplichtingen voor zeer grote platforms (VLOPs) voor systemische risico's

Bird & Bird

Beoordeling systemische risico's *(Art 25-26)*

VLOPs met >45 miljoen maandelijkse gebruikers:

- Systemische risico's omtrent het functioneren van hun diensten in kaart brengen:
  - Verspreiding van illegale inhoud via hun diensten
  - Negatieve effecten op grondrechten (privé en gezinsleven, vrijheid van meningsuiting, rechten van het kind), publieke gezondheid en verkiezingen
  - Pogingen tot manipulatie van hun diensten
- Beperkende maatregelen
- Jaarlijkse onafhankelijke audit, gedragscodes, crisisprotocols

Bird & Bird

Risicobeheersing *(Art 27)*

Maatregelen toesnijden op systeemrisico's

- Aanpassen inhoudsmoderatie en aanbevelingssystemen
- Tonen van advertenties beperken
- Aanscherpen interne processen
- Initiëren of verbeteren samenwerking met trusted flaggers
- Samenwerking met andere online platforms voor gedragscodes en crisisprotocols

Bird & Bird

Aanbevelingssystemen en transparantie online advertenties *(Art 29-30)*

Aanbevelingssystemen

- Gebruikte parameters voor ranking bekend maken
- Ontvangers moeten voorkeursoptie kunnen bepalen

Aanvullende transparantie online adverties

API met een overzicht van:

- Inhoud van de advertentie
- Namens wie de advertentie wordt getoond
- Vertoningsduur
- Beoogde micro targeting
- Totaal aantal ontvangers van de dienst

Aanvullende verplichtingen *(Art 31-33)*

- Toegang tot data voor onderzoek
- Compliance officers aanwijzen
- Rapportage risicobeoordelingen

Toezicht en handhaving *(Art. 38-68)*

- Digitale dienstencoordinator per lidstaat
  - Toezicht op transparantie
  - klachtenafhandeling
- Lidstaat van hoofdvestiging is bevoegd
- Aansprakelijkheid onder nationaal recht van de lidstaat
- Boetes tot 6% van de wereldwijde omzet
- Versterkt toezicht door de Commissie voor poortwachters platforms
- Boetes kunnen tot miljarden euro's oplopen…

- Europese raad voor digitale diensten
  - Adviesgroep met experts
  - DDCs en Commissie

"Penalties shall be effective, proportionate and dissuasive" (Art 42)

Bird & Bird

Standpunt Nederland

- Nederland steunt het initiatief voor de DSA als ***lex specialis***
- Geen afbreuk doen aan reeds bestaande regels
- Mogelijkheid om **maatwerk op nationaal niveau** te leveren dient hand in hand te gaan met internationale samenwerking tussen onafhankelijke toezichthouders
- Nederland vindt dat de voorziene gedelegeerde handelingen voor het vaststellen van **de grens van 45 miljoen gebruikers** (artikel 25, tweede en derde lid) en de **toegang** voor zog. *vetted researchers* naast de Commissie en de coördinatoren voor digitale diensten tot **de data** van platforms eigenlijk essentiële onderdelen van de verordening bevatten en primair **in de verordening zelf** moeten worden geregeld
- Nederland is geen voorstander van bevoegdheden tot het vaststellen van **gedelegeerde en uitvoeringshandelingen** voor onbepaalde tijd. Het kabinet geeft de voorkeur aan een bevoegdheid **voor bepaalde tijd** met stilzwijgende verlenging

Compromisamendementen (27/28 okt 2021)

- Sterkere consumentenbescherming (Online interface design, privacy design, bescherming kinderen)
- Hosting providers moeten verwijderde content 6 maanden bewaren
- Behoud van het oorsprongslandbeginsel
- Noodzaak van effectieve rechtsmiddelen voor ontvangers van diensten van wie de content is verwijderd
- Garanderen van transparantie van algoritmen
- Verbod op dark patterns
- Aanscherpen verplichtingen VLOPs
  - Invulling criteria voor VLOPs
  - < 45 miljoen gebruikers, > 50 miljoen omzet bij hoog systeemrisico
  - Ex ante risicobeoordeling nieuwe diensten inclusief MER, tegengaan desinformatie
  - Risicobeheersingsmaatregelen (minderjarigen, aanbevelingen)
  - Aanwijzingen Digital Services Board opvolgen (adviesgroep)
  - Inrichten European Social Media Council (aanbevelingen inhoudsmoderatie)
  - Zwaardere verplichtingen transparantie online advertenties
  - Toegang geven tot data en algoritmes aan DSC
  - Verplichte risicobeoordeling algoritmes
- Opt-in toestemming voor aanbevelingsystemen van online platforms

Bird & Bird

Vervolgstappen

- **Europees parlement**: Interne markt comité (IMCO) stemt in november (stemming 8 november uitgesteld)
- **Raad**: lidstaten stellen gezamenlijke positie vast
- **Triloog**: onderhandelingen parlement, Raad en Commissie om consensus te bereiken (Frankrijk voorzitter H1-2022)
- **Minimale tijdslijn**: 18 maanden (juni 2022) + 3 maanden voor inwerkingtreding
- **Maximum tijdslijn**: overeenstemming in 2023/2024

Q & A

Sign up *for* ***Connected,*** *our monthly round-up of regulatory developments in the field of technology, communications and media*

Bird & Bird