

American Broadcasting Companies, Inc. Vs. Aereo, Inc.

Luisa Herrera Sierra
Universidad Externado de
Colombia

- *How the law adapts to the continuous change in the opportunities and constraints which confront each of us in daily life, largely determines the shape and direction of social existence itself."*

Adelstein Richard and Peretz Steven, The competition of technologies in markets for ideas: Copyright and fair use in evolutionary perspective. International Review of Law and Economics

CONCEPTOS

Webster's Dictionary

- ◆ - *Streaming*: transmisión de datos de vídeo o audio, de manera que se puede realizar su procesado y lectura (su uso) de forma continua y constante conforme se recibe. No queda almacenada una copia de la información. (**Búfer de datos**)
- ◆ **DIFERENTE A** *Descarga (Downloading)*: Transmisión de datos de vídeo o audio, de manera que para poder realizar su procesado y lectura es necesario haber acumulado previamente la información de que consta el envío. Queda almacenada una copia de la información en el dispositivo del usuario.

- ◆ Envío de información a través de cualquier medio, alámbrico o inalámbrico. Las transmisiones se pueden clasificar según el público objetivo de las mismas:

Unicasting: un único receptor.

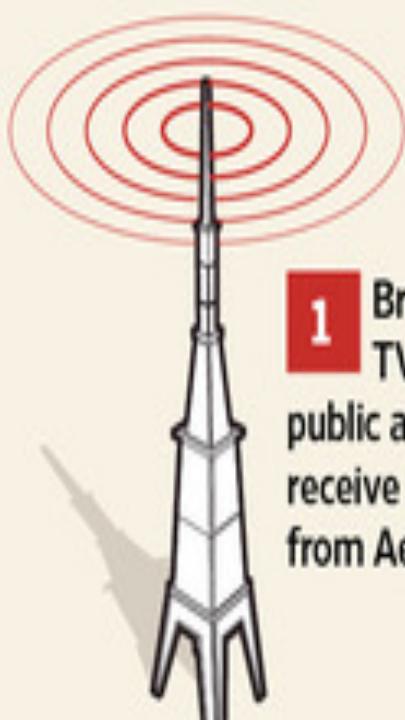
Multicasting: un grupo de receptores determinado que comparten la misma información.

Difusión (*broadcasting*): un grupo indiscriminado de receptores que comparten la misma información.

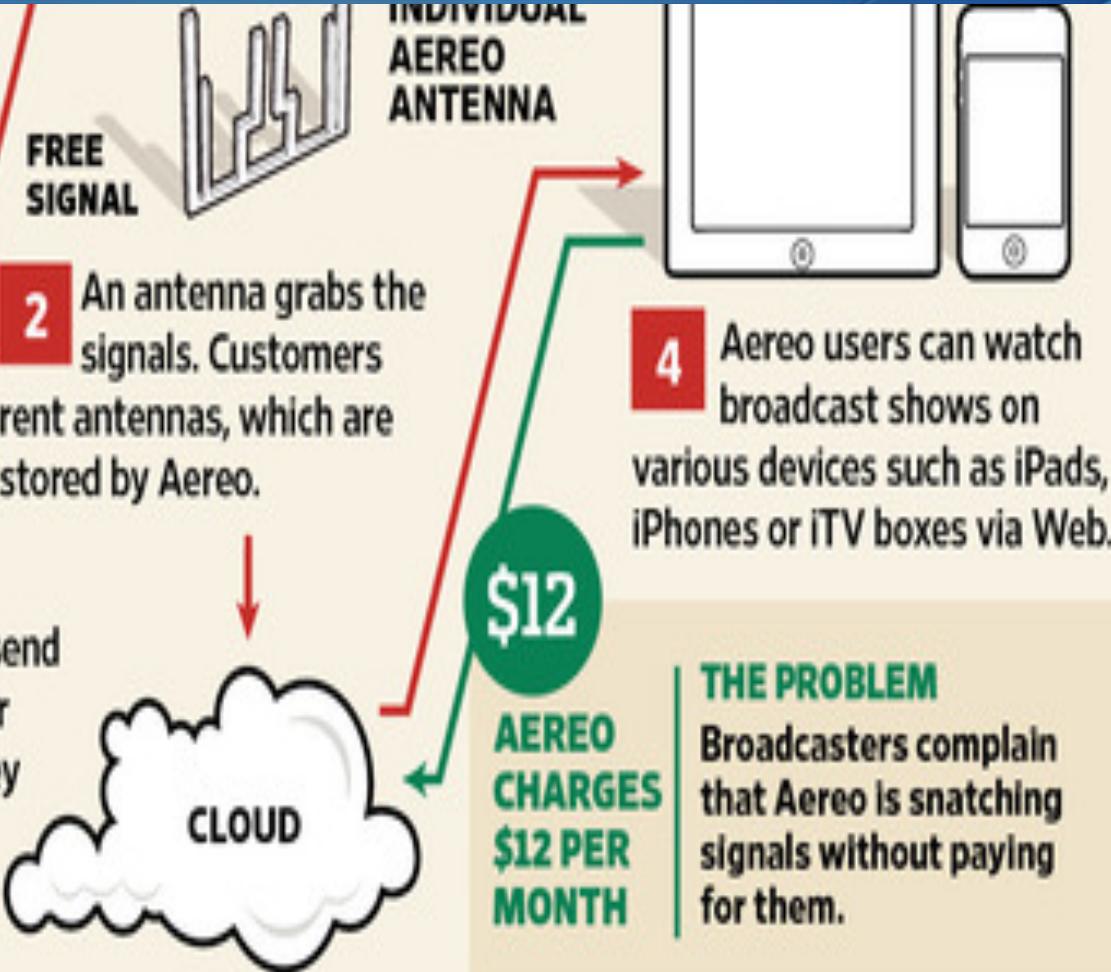
Peter S. Menell and David Nimmer

- “The Supreme Court’s appropriate respect for Congress’s 1976 legislative choices should not be seen as magically achieving the best regime today for serving the insatiable demand for Internet access to copyrighted works. Market forces have responded to that demand – as reflected in the growing range of services – but as Aereo’s rapid growth has shown, there are reasons to believe that Congress should carefully review the availability of over-the-air signals in the Internet Age. Aereo highlights the need to open up better ways of channeling creators and consumers into well-functioning markets for content – just as the compulsory license for cable retransmission accomplished nearly forty years ago”.

Broadcasters object to a new video service from Aereo, alleging copyright infringement. How the service works:



- 1** Broadcasters send TV signals over public airwaves. They receive no money from Aereo.



THE PROBLEM

Broadcasters complain that Aereo is snatching signals without paying for them.

HECHOS

- ◆ 1. Recibe programas que han sido divulgados al público y los lleva a espectadores adicionales por canales privados
- ◆ 2. Sistema de Aereo permanece inerte hasta que un suscriptor indica que quiere ver un programa
- ◆ 3. *Fortnightly* y *Teleprompter*: Los sistemas transmitían constantemente



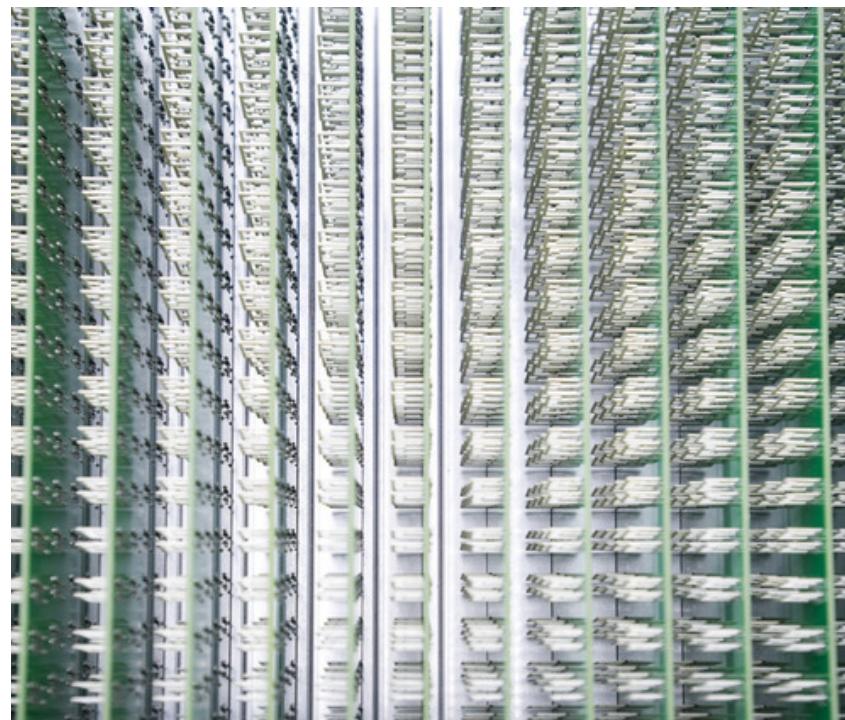
- ◆ Aereo ofrece a los suscriptores transmitir programas de televisión por la Internet virtualmente al mismo tiempo en que estos programas son emitidos.
- ◆ Funcionamiento del sistema:
 1. Visita a sitio web y selección del programa
 2. Uno de los servidores selecciona una antena asignada únicamente al suscriptor

Access Live, Local TV	For one continuous hour a day.	For 24 hours from time of purchase.	As much as you want, as often as you like, from any supported device.		
DVR Storage Space	Live Only*	3 hours	20 hours	40 hours	40 hours
Remote Antennas	Just One*	Two. So you can record two shows at once. Or watch one show while recording another.*			
Pause & Rewind	✓	✓	✓	✓	✓
Recurring Billing			✓	✓	✓
Free <i>No credit card required to sign up.</i>	\$1/day+tax <i>Plus 10 free days to watch whatever you've recorded.</i>	\$8/month+tax <i>And your second month is free.</i>	\$12/month+tax <i>And your second month is free.</i>	\$80/year+tax <i>And get three extra months for free. That's just 17¢ a</i>	

- ◆ 3. Transcodificador convierte señales en datos para ser transmitidos vía internet.
- ◆ 4. Se crea una copia personal en el sistema de Aereo (Buffer de datos) – Se guardan varios segundos
- ◆ 5. Transmisión de la copia guardada en el sistema de Aereo en cualquier dispositivo electrónico.
- ◆ 6. Corte del Distrito niega pretensiones

Argumentos de Aereo

- Transmisión a través de las señales recibidas de una antena individual pero no de otro suscriptor.
- Cuando hay varias demandas respecto de un programa, se genera una copia diferente para cada suscriptor
- Solo provee un equipo similar a una antena
- Solo suscriptores ejecutan



RELEVANCIA JURÍDICA Y SOCIAL – Problemas Jurídicos

- ◆ ¿Los consumidores son afectados por el servicio prestado por Aereo? ¿Debe ser este un elemento a considerar?
- ◆ ¿Al restringir modelos de negocio como Aereo se bloquea la innovación en el sector, desincentivando la industria?
- ◆ ¿Modelos de negocio como el de Aereo puede desestimular las *retransmission fees*?
- ◆ *¿Constituye una ejecución, una comunicación al público?*

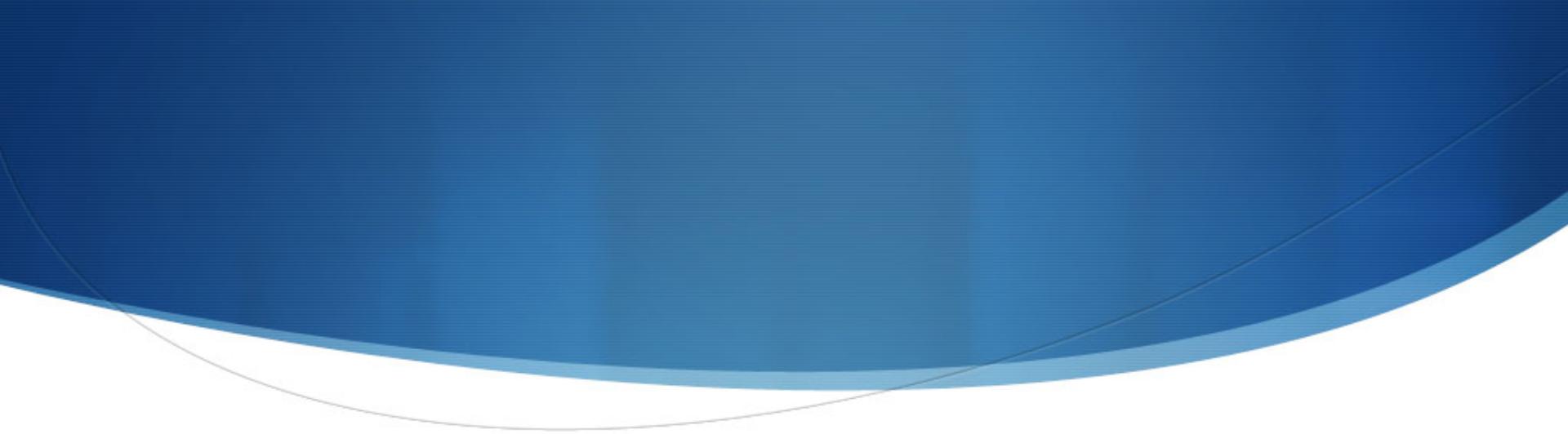
Consideraciones de la Corte BREYER (ROBERTS, C. J., KENNEDY, GINSBURG, SOTOMAYOR y KAGAN

- ◆ Copyright Act – Derecho exclusivo del autor de comunicar públicamente la obra

1. ¿Se trata de una comunicación?

Fortnightly Corp. vs. United Artists Television, Inc.

- Las diferencias tecnológicas no resultan ser suficientes.
- El proveedor de CATV situaba las antenas en colinas sobre las ciudades y utilizaba **cables coaxiales** para llevar las señales recibidas por las antenas a los receptores de televisión en los hogares de sus suscriptores

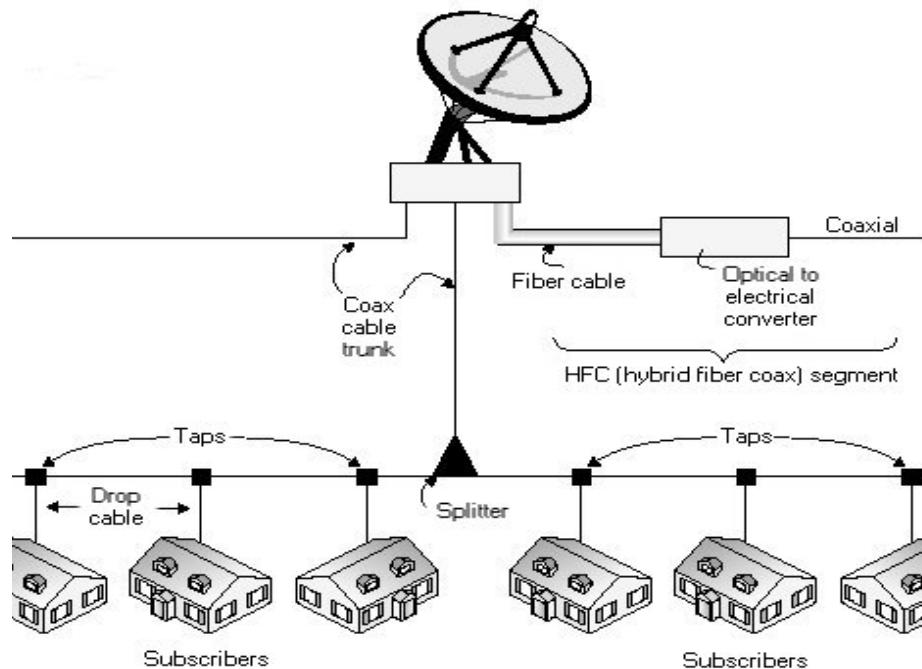


CATV, un emisor?

- ◆ **Decisión:** “*Los emisores seleccionan los programas que serán vistos; los sistemas de CATV simplemente transmiten, sin editar, los programas que reciben. Los emisores buscan programas y los propagan al público; los sistemas de CATV reciben programas que han sido emitidos al público y los transmiten por canales privados a espectadores adicionales*”. “*La recepción y recanalización de [señales de emisiones de televisión] para visualización simultánea es esencialmente una función de espectador, independientemente de la distancia entre la estación emisora y el espectador final*”.

REFORMA 1976

- Definición de Ejecutar: “*mostrar sus imágenes en cualquier secuencia o hacer audibles los sonidos que la acompañan*”.
- Adopción de la cláusula de transmisión: recepción de imágenes y sonidos por fuera del lugar de donde son enviados
- Sistema de licencias de la sección 111



2. ¿Se trata de una comunicación PÚBLICA?

Sí. Independientemente del número de comunicaciones discretas que haga y de que transmita empleando una sola copia de la obra o, como hace Aereo, una copia individual para cada suscriptor.

- ◆ ¿Debe importarle al consumidor la forma como la tecnología funciona?
- ◆ ¿Y por qué, si Aereo está en lo correcto, no podrían los modernos sistemas de CATV simplemente continuar con las mismas actividades comerciales y dirigidas a los consumidores, libres de restricciones de derechos de autor, siempre que ellas empleen estas nuevas tecnologías en lugar de las viejas?

Relación del suscriptor con la obra

- “...una entidad que transmite una ejecución a personas en su calidad de dueños o poseedores no ejecuta para “el público”, mientras que una entidad como Aereo, que transmite a grandes números de suscriptores de pago que no tienen relación previa con las obras, sí lo hace.”
- No tiene que haber uniformidad temporal o espacial
- la doctrina de “uso leal” puede ayudar a prevenir aplicaciones inadecuadas o inequitativas de la Cláusula.

EJECUCIÓN

- ◆ Demandantes: **¿Previa?**
- ◆ Aereo: **¿Nueva?**: transmitir una ejecución de una obra audiovisual significa comunicar contemporáneamente imágenes visibles y sonidos audibles de la obra. Cada vez que los suscriptores ven un programa.

Opinión Disidente Juez Scalia

- ◆ *This case is the latest skirmish in the long-running copyright battle over the delivery of television programming.*
- ◆ Aereo does not “perform” at all. The Court manages to reach the opposite conclusion only by disregarding widely accepted rules for service-provider liability and adopting in their place an improvised standard (“looks-like-cable-TV”) that will sow confusion for years to come.

- ◆ Un centro de copiado no es directamente responsable cuandoquiera que un cliente usa las máquinas del centro para “reproducir” material amparado por derechos de autor que se encuentra en la biblioteca del mismo centro.
- ◆ *The Networks’ claim is governed by a simple but profoundly important rule: A defendant may be held directly liable only if it has engaged in volitional conduct that violates the Act*

- ◆ *The defendant may be held directly liable only if the defendant itself “trespassed on the exclusive domain of the copyright owner.”*
- ◆ *Most of the time that issue will come down to who selects the copyrighted content: the defendant or its customers. **Cartoon Network,***
- ◆ When a user signs in to Netflix, for example, “thousands of . . . movies [and] TV episodes” carefully curated by Netflix are “available to watch instantly.”

- ❖ So which is Aereo: the copy shop or the video-on-demand service? In truth, it is neither.
- ❖ Aereo offers access to an automated system consisting of routers, servers, transcoders, and dime-sized antennae. Like a photocopier or VCR, that system lies dormant until a subscriber activates it.
- ❖ Aereo does not “perform” for the sole and simple reason that it does not make the choice of content. And because Aereo does not perform, it cannot be held directly liable for infringing the Networks’ public-performance right. That conclusion does not necessarily mean that Aereo’s service complies with the Copyright Act.

- ◆ En el momento de nuestra decisión en *Teleprompter*, las compañías por cable “ejecutaban las mismas funciones de los ‘emisores’ al seleccionar deliberadamente e importar señales distantes, originar programas [y] vender comerciales”,
- ◆ *The Court vows that its ruling will not affect cloud-storage providers and cable-television systems, see ante, at 16–17, but it cannot deliver on that promise given the imprecision of its result-driven rule.*

- ◆ Making matters worse, the Court provides no criteria for determining when its cable-TV-lookalike rule applies. Must a defendant offer access to live television to qualify? If similarity to cable-television service is the measure, then the answer must be yes. But consider the implications of that answer: Aereo would be free to do exactly what it is doing right now so long as it built mandatory time shifting into its “watch” function. Aereo would not be providing live television if it made subscribers wait to tune in until after a show’s live broadcast ended.

- ◆ I share the Court's evident feeling that what Aereo is doing (or enabling to be done) to the Networks' copyrighted programming ought not to be allowed. But perhaps we need not distort the Copyright Act to forbid it.
- ◆ *It is not the role of this Court to identify and plug loop-holes. It is the role of good lawyers to identify and exploit them, and the role of Congress to eliminate them if it wishes. Congress can do that, I may add, in a much more targeted, better informed, and less disruptive fashion than the crude "looks-like-cable-TV" solution the Court invents today.*

- ◆ *Leslie Moonves, C.E.O. de CBS, sostuvo: “We are not against people moving forward and offering our content online and all sorts of places, as long as it is appropriately licensed”. “Innovation is still alive and well and thriving.”*

Emily Steel, After Supreme Court Ruling, Aereo's Rivals in TV Streaming Seize Opening, 29 de Junio de 2014, The New York Times,

