



College van Toezicht collectieve beheersorganisaties  
Auteurs- en naburige rechten

Bezoek- en postadres:  
Krom Boomsloot 22-II  
1011 GW Amsterdam

## Besluit op verzoek om instemming

Contactpersoon	A. Smit
E-mail	<a href="mailto:info@cvta.nl">info@cvta.nl</a>
Telefoon	020 30 30 261
Datum	22 december 2022
Ons kenmerk	2022244
Bijlage(n)	-
Betreft	Besluit inzake aanpassing exploitatieovereenkomsten Sena

### Inleiding en procedure

Het College van toezicht Auteursrechten (verder: CvTA of College) heeft van Sena op 17 oktober jl. een verzoek tot instemming ontvangen met wijzigingen in artikel 1 lid 3 en lid 4 van de exploitatieovereenkomsten met producenten en uitvoerende kunstenaars.

Ingevolge artikel 3, eerste lid, sub b, van de Wet toezicht en geschillenbeslechting collectieve beheersorganisaties auteurs - en naburige rechten (verder: Wet toezicht cbo's) heeft een besluit tot wijziging van exploitatieovereenkomsten met rechthebbenden de voorafgaande schriftelijke instemming van het College.

Sena heeft het College bericht dat de Raad van Aangeslotenen van Sena met deze voorgelegde wijzigingen heeft ingestemd op 14 oktober jl.

Sena heeft op 14 september jl. het College geïnformeerd dat deze wijzigingen (mede) samenhangen met het maken van werkafspraken met een tweetal omroepen, te weten NPO en Talpa. De werkafspraken vloeien voort uit de bezwaarprocedure die door NPO en Talpa aanhangig is gemaakt bij het College inzake het aanvullende besluit van het College op instemming wijziging voorwaarden exploitatieovereenkomst van 3 maart 2022 (2022054). De bezwaarprocedure wordt met instemming van partijen aangehouden tot en met in beginsel de duur van de werkafspraken, 2024.

Op 27 oktober jl. heeft Sena schriftelijk over de voorgestelde wijzigingen aan het CvTA het volgende toegelicht:

*“Het wijzigen van artikel 1 lid 4 van de exploitatieovereenkomsten is voorgesteld, om aan te sluiten bij de huidige praktijk. Zowel uitvoerende kunstenaars als producenten hebben de mogelijkheid om Sena te machtigen hun Sena Rechten te beheren voor de grondgebieden van hun keuze. Dit is ook in lijn met de statuten van Sena (artikel 7 lid 2a) en artikel 2a Wet Toezicht. In MySena, de portal voor rechthebbenden, wordt deze keuze reeds geruime tijd op deze wijze aangeboden, maar dit was nog niet expliciet opgenomen in de exploitatieovereenkomsten. Deze wijziging staat dus ook geheel los van de discussie over de betekenis van het Atresmedia-arrest en de bezwaren van de omroepen in dat verband.*

*Ten aanzien van de positie van onze rechthebbenden houdt de voorgestelde beperking van de ‘opt-out’ in, dat een rechthebbende niet op titelniveau en/of bepaalde categorieën van audiovisuele werken (bijv. Nederlandse serie of films) kan opt-outen. Het zodanig specifiek opt-outen vergt voor zowel Sena, als haar rechthebbenden een zware administratieve belasting. Daarnaast worden rechthebbenden hiermee niet in hun rechten beperkt. Zij blijven de mogelijkheid houden om zelf afspraken te maken met omroepen over het gebruik van hun repertoire in audiovisuele werken via de route ‘is al geregeld’ voor programma categorieën en dat geldt voor al het repertoire van een rechthebbende dat gebruikt wordt in audiovisuele werken, indien gekozen wordt voor de ‘opt-out’.*

Op 22 november jl. heeft Sena het CvTA desgevraagd laten weten dat NPO en Talpa instemmen met deze wijziging in artikel 1 lid 3 en lid 4 zonder daarmee afstand te doen van hun rechten inzake de lopende bezwaarprocedure. Daarnaast is aangegeven dat er van uit wordt gegaan “dat Sena de opt-out-mogelijkheid conform deze werkafspraken en de nieuwe exploitatiecontracten ook verdedigt bij de vormgeving van de ECL door het ministerie van Justitie en Veiligheid en dat omroepen zoveel mogelijk betrokken blijven hierbij”.

## **Wijzigingen**

De wijzigingen in artikel 1 van de exploitatieovereenkomsten luiden - voor zover relevant - als volgt:

### **Exploitatieovereenkomst producenten:**

Lastgeving (opdracht)

#### **Artikel 1**

...

3. De deelnemer zal zich tegen degene jegens wie Sena de in lid 2 bedoelde bevoegdheid heeft uitgeoefend niet beroepen op eventueel ontbrekende toestemming tot het vastleggen van het voor commerciële doeleinden uitgebracht fonogram en/of de uitvoering in het audiovisueel werk dat op de in lid 2 bedoelde wijze openbaar wordt gemaakt, en verklaart dat Sena degenen jegens wie zij de

in lid 2 bedoelde bevoegdheden uitoefent kan vrijwaren voor aanspraken van de deelnemer die verder reiken dan de door Sena te incasseren vergoeding, en verklaart dat hij die aanspraken ook niet zal instellen tegen degenen jegens wie Sena de in lid 2 bedoelde bevoegdheden uitoefent. Het bepaalde in de eerste zin geldt niet voor zover door of namens de deelnemer, ~~al dan niet ten aanzien van de specifieke fonogrammen en/of uitvoeringen of specifieke (typen van) audiovisuele werken,~~ met Sena een uitzondering op de in lid 2 verleende opdracht en volmacht aan Sena is overeengekomen (“opt-out”). De opt-out heeft geen terugwerkende kracht en laat de door Sena eerder verleende vrijwaringen onverlet, evenals de aanspraak van de deelnemer op zijn aandeel in de eerder door Sena voor de krachtens lid 2 verleende toestemming geïncasseerde vergoedingen.

4. De in lid 1 en lid 2 omschreven opdracht geldt ~~niet buiten Nederland, tenzij de deelnemer Sena hiertoe schriftelijk opdracht heeft gegeven~~ voor de Sena Rechten voor de grondgebieden waarvoor de deelnemer Sena specifiek en schriftelijk (via MySena) heeft gemachtigd.

#### **Exploitatieovereenkomst uitvoerende kunstenaars:**

Lastgeving (opdracht)

Artikel [ 1 ]

...

3. De deelnemer zal zich tegen degene jegens wie Sena de in lid 2 bedoelde bevoegdheid heeft uitgeoefend niet beroepen op eventueel ontbrekende toestemming tot het vastleggen van het voor commerciële doeleinden uitgebracht fonogram en/of de uitvoering in het audiovisueel werk dat op de in lid 2 bedoelde wijze openbaar wordt gemaakt, en verklaart dat Sena degenen jegens wie zij de in lid 2 bedoelde bevoegdheden uitoefent kan vrijwaren voor aanspraken van de deelnemer die verder reiken dan de door Sena te incasseren vergoeding, en verklaart dat hij die aanspraken ook niet zal instellen tegen degenen jegens wie Sena de in lid 2 bedoelde bevoegdheden uitoefent. Dit laat onverlet de aan deelnemer (indien deze uitvoerend kunstenaar is) op grond van artikel 5 Wnr toekomende persoonlijkheidsrechten, die buiten de opdracht en volmacht aan Sena vallen. Het bepaalde in de eerste zin geldt niet voor zover door of namens de deelnemer, ~~al dan niet ten aanzien van de specifieke fonogrammen en/of de uitvoeringen of specifieke (typen van) audiovisuele werken,~~ met Sena een uitzondering op de in lid 2 verleende opdracht en volmacht aan Sena is overeengekomen (“opt-out”). De opt-out heeft geen terugwerkende kracht en laat de door Sena eerder verleende vrijwaringen onverlet, evenals de aanspraak van de deelnemer op zijn aandeel in de eerder door Sena voor de krachtens lid 2 verleende toestemming geïncasseerde vergoedingen.

4. De in lid 1 en lid 2 omschreven opdracht geldt ~~zowel in als buiten Nederland, tenzij de deelnemer Sena schriftelijk op de hoogte heeft gesteld van het feit dat hij of zij een exploitatie overeenkomst met een buitenlandse organisatie, wier activiteiten gelijk zijn of vergelijkbaar zijn met die van Sena, heeft gesloten dan wel Sena de deelnemer schriftelijk en gemotiveerd te kennen heeft gegeven in een bepaald land de uitoefening en handhaving van rechten niet te verrichten of te doen verrichten~~

voor de Sena Rechten voor de grondgebieden waarvoor de deelnemer Sena specifiek en schriftelijk (via MySena) heeft gemachtigd.

### Beoordeling wijzigingen

Het College acht de door Sena gewenste wijzigingen waarmee de omroepen NPO en Talpa naar aanleiding van de werkafspraken hebben ingestemd, zoals hierboven weergegeven, voldoende toegelicht. Het College gaat er van uit dat Sena rekening zal houden met de door NPO en Talpa gemaakte opmerkingen aangaande de lopende bezwaarprocedure en het nog lopende traject met het Ministerie van Justitie.

Het College gaat er ook van uit dat Sena rekening houdt met eventuele bezwaren van de rechthebbenden die de annex bij de exploitatieovereenkomst getekend hebben en de rechthebbenden die na een nader te bepalen datum een exploitatieovereenkomst zijn aangegaan.

Het College merkt voorts nog graag het volgende op.

Het College heeft met Sena naar aanleiding van het Atres Media arrest (HvJ EU 18 november 2020, C-147/19, ECLI:EU:C:2020:935 (Atresmedia) en de naar aanleiding daarvan door Sena voorgestelde wijzigingen in de exploitatieovereenkomsten eerder (onder meer) van gedachten gewisseld over de bijzondere aard van de persoonlijkheidsrechten van de uitvoerende kunstenaars.

Sena heeft daarop de tekst van de vrijwaring aangepast en benadrukt geen bemoeienis te hebben met de uitoefening van persoonlijkheidsrechten en het verhalen van schade die eventuele schending daarvan oplevert. Het verhalen van schade wordt niet beperkt door de volmacht aan Sena, zo is aangegeven. Het College heeft vervolgens in vornoemd aanvullend besluit van 3 maart 2022 met die wijzigingen ingestemd.

De thans voorgestelde wijzigingen, die er ook op zien dat de mogelijkheid van een opt-out wordt beperkt zodanig dat “ *een rechthebbende niet op titelniveau en/of bepaalde categorieën van audiovisuele werken (bijv. Nederlandse serie of films) kan opt-outen*” en die dus met zich meebrengen dat een opt-out in verband met praktische uitvoerbaarheid alleen categorisch mogelijk is, maken dat het College aan Sena - voor zover nodig - nog graag het volgende meegeeft.

Bij de uitoefening van het persoonlijkheidsrecht ten aanzien van een concreet audiovisueel werk, zonder dat een opt-out ter zake van (de gesynchroniseerde *titel* in) dit werk mogelijk is, zal dit er toe leiden dat Sena en de gebruiker het niet uit het ‘Sena repertoire’ verwijderde werk kunnen blijven exploiteren. Dit terwijl telkens opnieuw een deelnemer zich jegens de gebruiker (en/of andere gebruikers van de ‘gewraakte titel’) op zijn persoonlijkheidsrechten kan beroepen (verbod uitzending, schade aanspraak). Er is aldus sprake van een structurele onverenigbaarheid, waarvan de

gevolgen kunnen worden voorkomen door dat het beroep op de persoonlijkheidsrechten niet alleen niet tot enige aansprakelijkheid van de deelnemer jegens SENA en/of gebruiker leidt, maar ook wordt afgesproken dat de gebruiker in een voorkomend geval deswege geen aanspraak jegens Sena heeft ('er zat een titel in het pakket waarvoor ik heb betaald, maar die kunt u niet leveren').

Het College gaat er van uit, gelet op de eerdere gedachtewisseling, dat een dergelijke potentiële frictie tussen collectief en individueel rechtenbeheer, door Sena voor zover mogelijk is, respectievelijk wordt ondervangen in de afspraken met gebruikers en voor het overige een door Sena welbewust aanvaard risico betreft gelet op het vermoedelijk relatief uitzonderlijke geval dat een dergelijke situatie zich zou voordoen.

### **Besluit**

Het College stemt, bovengenoemde veronderstelling in aanmerking nemende, in met de aan hem voorgelegde wijzigingen

Met vriendelijke groet,

drs. A.J. Koppejan  
Voorzitter CvTA

---

### **Bezwaar**

Tegen dit besluit kan binnen 6 weken na bekendmaking schriftelijk bezwaar worden gemaakt door indiening van een bezwaarschrift bij het College van Toezicht Auteursrechten, Krom Boomssloot 22-II, 1011 GV Amsterdam. Het bezwaarschrift wordt ondertekend en bevat ten minste:

- a) de naam en het adres van de indiener;
  - b) de dagtekening;
  - c) een omschrijving van het besluit waartegen het bezwaar is gericht;
  - d) de gronden van het bezwaar.
-