



Besluit op verzoek om instemming

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

| | |
|----------------|---|
| Contactpersoon | A. van Ouwerkerk |
| E-mail | info@cvta.nl |
| Telefoon | 020 30 30 261 |
| Datum | 15 juni 2021 |
| Ons kenmerk | 2021096 |
| Bijlage(n) | |
| Betreft | Besluit op verzoek van 28 oktober om instemming statutenwijziging na advies van 21 december 2020 |

Inleiding

1.1 Bij brief van 28 oktober 2020 heeft Stichting Videma (verder: Videma) het College van Toezicht (verder: het CvTA) verzocht om instemming met een wijziging van de statuten van Videma. Op grond van artikel 3, eerste lid, sub a, van de Wet toezicht en geschillenbeslechting collectieve beheersorganisaties auteurs- en naburige rechten (verder: Wet toezicht cbo's) vereist een wijziging van de statuten van een cbo de voorafgaande instemming van het CvTA. Agicoa, een aangeslotene van Videma, heeft bij brief van 4 december 2020 zijn bezwaren tegen de wijzigingen van de statuten bij het CvTA naar voren gebracht en verzocht daarmee niet in te stemmen. Bij brief van 21 december 2020 heeft het CvTA aan Videma een advies uitgebracht als bedoeld in artikel 6 van de Wet Toezicht cbo's.

1.2 Bij brief van 18 januari 2021 heeft Videma op het advies gereageerd. Agicoa heeft vervolgens het CvTA verzocht om een termijn om te reageren op de reactie van Videma. Zijn zienswijze heeft Agicoa op 19 februari 2021 ingebracht. Ook NPO/VCO hebben, als aangeslotenen van Videma, verzocht om gelegenheid voor het indienen van een zienswijze. Bij brief van 13 april 2021 hebben NPO /VCO hun zienswijze toegezonden. Op 4 mei 2021 heeft een gesprek plaatsgevonden met vertegenwoordigers van Agicoa, Videma, NPO/VCO en hun gemachtigden. Bij brief van 27 mei 2021 heeft Videma een

nieuw verzoek om instemming ingediend. Videma heeft als verklaring daarvoor gegeven dat de eerder voorgelegde statutenwijziging in feite vier afzonderlijke bepalingen betrof. Drie van de vier zijn opnieuw in stemming gebracht binnen de Commissie van Rechthebbenden, te weten 1) aanpassingen als gevolg van de inwerkingtreding van de Wet bestuur en toezicht rechtspersonen, 2) aanpassingen met betrekking tot bestuurslidmaatschap en 3) wijzigingen van praktische aard en overige redactionele aanpassingen. Daarvoor is een nieuw verzoek om instemming gedaan. Het oorspronkelijke verzoek is gelet op de nieuwe aanvraag van Videma beperkt tot instemming met wijziging van de Statutaire bepalingen die betrekking hebben op de Commissie van Rechthebbenden.

De wijzigingen en het eerdere advies

2.1 Aan het oorspronkelijke verzoek om instemming van 28 oktober 2020 heeft het CvTA vooralsnog haar instemming onthouden. In het advies van 21 december 2021 heeft het CvTA toegelicht dat onvoldoende is komen vast te staan dat met alle belangen (c.q. behoeften) voldoende rekening is gehouden.

2.2 Videma heeft besloten tot wijziging van de artikelen 1.1 en 16 die de statutaire regelingen bevatten van de Commissie van Rechthebbenden (hierna CvR), waarin de toezichthoudende taken binnen Videma zijn belegd. De onderdelen, 16.17 en 16.18, die zien op de mogelijkheid van digitaal vergaderen en het nemen van besluiten buiten vergadering om, blijven in dit besluit buiten beschouwing. Agicoa heeft toegelicht dat – kort gezegd – wijzigingen zijn voorgesteld ten aanzien van de samenstelling, de stemverhoudingen en de taken en bevoegdheden van de CvR. Er wordt voorgesteld om het aantal leden van de CvR te verminderen en het onderscheid tussen leden Groepsvertoning en Doorgifte op te heffen. Om slagvaardiger te kunnen functioneren wordt het aantal leden van de CvR verlaagd naar zes. Naast een vertegenwoordiger van de vier bloedgroepen binnen Videma, te weten de (i) publieke omroepen, (ii) commerciële omroepen, (iii) nationale producenten en (iv) internationale producenten, worden vertegenwoordigers van de NVPI en ECV benoemd. NVPI vertegenwoordigt de makers van muziekvideo's en ECV exploiteert de rechten van de Eredivisie. Binnen de CvR golden vanaf 2017 twee verschillende stemverhoudingen. Het stemaandeel van een CvR-lid Groepsvertoning is afhankelijk gesteld van het repartitieaandeel Groepsvertoning. Het stemaandeel van een CvR-lid Doorgifte is voor ieder lid gelijk, ieder Doorgiftelid heeft één stem. De systematiek die binnen de CvR Groepsvertoning wordt gehanteerd is in de ogen van het bestuur het meest

passend. Deze stemverhouding zal voortaan voor de gehele CvR worden gehanteerd. Dit onderscheid ontbeert in de praktijk betekenis aldus Videma¹.

2.3 Tegen de wijziging is gestemd door de internationale producenten. Agicoa heeft tegen de wijzigingen ingebracht dat de wijzigingen wel degelijk grote gevolgen hebben voor de invloed die internationale producenten kunnen uitoefenen op de besluitvorming. De internationale producenten die nu stemrecht hebben als lid Doorgifte verliezen dit recht. Hun repartitieaandeel telt niet mee en de regeling ten aanzien van de benodigde stemmen is gewijzigd, waardoor zij geen wezenlijke invloed meer kunnen uitoefenen op besluiten die hen, in het bijzonder, aangaan. Nu uit het verzoek en de bijbehorende stukken niet is gebleken dat deze gevolgen zijn onderkend en op welke wijze deze belangen zijn meegewogen bij de besluitvorming heeft het CvTA zijn instemming – vooralsnog – onthouden en geadviseerd te onderbouwen dat en hoe alle belangen zijn meegewogen en er geen sprake is van een besluit met onbillijke gevolgen.

Beoordeling

Standpunt Videma

3.1 Videma stelt dat er een lang traject vooraf is gegaan aan de voorgestelde wijzigingen. Deze zijn nodig om de slagkracht vergroten. De wijze waarop het aandeel stemmen wordt gebaseerd onder de leden Groepsvertoning is niet gewijzigd. Grondslag daarvoor is het marktaandeel; dat is onveranderd. De leden Groepsvertoning gingen al over het gros van de besluiten. Ook de benodigde stemmeerderheden zijn ongewijzigd, met uitzondering van de benodigde stemmen bij wijziging van het repartiereglement Doorgifte. De organisatie is erbij gebaat dit te stroomlijnen voor de repartitiereglementen Groepsvertoning en Doorgifte. De organisatie van de zeggenschap is nog niet bediscussieerd binnen de CvR. Dat zou alsnog daar aan de orde moeten komen. Videma benadrukt dat de wijzigingen op basis van de huidige procedure op juiste wijze zijn vastgesteld. Verder stellen zij dat er geen recht bestaat op een zetel binnen het toezichtsorgaan voor individuele leden. De internationale producenten blijven vertegenwoordigd in de CvR. Cijfermatig hebben zij minder dan 25 % van de stemmen, ook als het aandeel doorgifte meetelt. Dat kan per jaar verschillen; op die cijfers hebben zij geen invloed. Zij onderkennen dat er belangentegenstellingen kunnen bestaan, maar betwisten dat dit (altijd) tussen nationale en internationale producenten het geval is. Dit kan per onderwerp verschillen. Videma heeft er verder nog op gewezen dat met wijzigingen van repartitiereglementen moet worden ingestemd door het CvTA. Met NPO/VCO hebben zij nog naar

¹ Toelichting bij het verzoek.

voren gebracht dat aan het advies van het CvTA is voldaan, nu binnen de gestelde termijn een toelichting is gegeven. Slechts als niet aan een advies is voldaan kan een verzoek om instemming worden afgewezen.

Standpunt Agicoa

3.2 De leden Doorgifte hebben geen recht om te stemmen over wijziging van de statuten, maar de voorgestelde wijziging over het samenvoegen van de CvR raakt wel direct aan de belangen van de leden van de CvR Doorgifte, in het bijzonder de internationale producenten. De voorgestelde wijziging heeft tot gevolg dat de internationale producenten bij stemmingen vertegenwoordigd dienen te worden op basis van het repartieaandeel Groepsvertoning. Het repartieaandeel Doorgifte telt niet mee. Videma stelt daarvoor als eis dat aan Videma mandaat moet worden verstrekt voor catch-up rechten. Dit betreft echter vrijwillig beheer en in een recente procedure is juist vastgesteld dat aangeslotenen niet verplicht kunnen worden daarvoor een mandaat te verstrekken. De eis dat unanimitieit voor bepaalde besluiten is vereist (betreffende het repartitiereglement Doorgifte), zoals dat binnen de CvR Doorgifte gold, vervalt. Voortaan geldt een gewone dan wel gekwalificeerde (ten minste drie/vierde) meerderheid als bepalend voor het aannemen van besluiten. Daarmee verandert de zeggenschap voor hen ingrijpend. Het totale aandeel in de repartitie zou moeten meetellen en/of unanimitieit moet een vereiste blijven bij besluiten omtrent het repartiereglement Doorgifte. De cijfers die door Videma zijn gepresenteerd als grondslag voor de berekening van de stemaandelen worden door Agicoa bestreden. Agicoa stelt zich op het standpunt dat hun belangen onvoldoende zijn meegewogen. Bovendien leiden de wijzigingen tot een situatie waarin de internationale producenten niet langer evenwichtig en billijk zijn vertegenwoordigd in het orgaan dat de toezichtfunctie uitoefent, zoals dat is vereist op grond van artikel 2e, tweede lid, van de Wet Toezicht.

Overwegingen CvTA

4.1 Het CvTA stelt vast dat besluitvorming over het wijzigen van de statuten, conform het huidige reglement, is voorbehouden aan de leden Groepsvertoning van de CvR (16.8 en 16.12 van de Statuten). De leden Doorgifte van de CvR hebben hierin geen stem volgens de statuten. Op grond van 16.8 van de (huidige) statuten geschiedt besluitvorming binnen de CvR op basis van een gewone meerderheid van stemmen waarbij alleen de leden Groepsvertoning stemrecht hebben, tenzij het een onderwerp betreft dat uitsluitend betrekking heeft op een doorgifte-aangelegenheid. Op grond van artikel 6.12 kan een besluit tot goedkeuring van een wijziging van de statuten genomen worden door de CvR met een meerderheid van ten minste drie/vierde van het aantal uitgebrachte stemmen van de leden Groepsvertoning in een vergadering waarin ten minste drie/vierde van het aantal in functie zijnde leden Groepsvertoning aanwezig of

vertegenwoordigd is. In artikel 19.1 van de statuten is bepaald dat de CvR bevoegd is aan het Bestuur een voorstel te doen tot wijziging van de statuten. Het Bestuur is voorts bevoegd deze statuten te wijzigen, doch uitsluitend na schriftelijke instemming van de CvR en het CvTA.

4.2 Het CvTA stelt vast dat het vereiste aantal stemmen van de CvR voor wijziging van de statuten is bereikt, doordat voldoende leden Groepsvertoning aanwezig waren en voor de wijzigingen hebben gestemd. Op grond van de statuten is daarmee voldaan aan de instemmingsvereisten van de CvR voor een besluit tot statutenwijziging. De vraag die vervolgens voorligt is of bij de besluitvorming over het wijzigen van de samenstelling en zeggenschap van de CvR de belangen van de CvR Doorgifteleiden en het belang van de organisatie voldoende zijn meegewogen of dat vanwege andere gronden niet kan worden ingestemd. Onder meer op grond van artikel 7.6 van de statuten dient het bestuur zich op de hoogte te stellen van en zal adequaat reageren op behoeften van, voor zover hier van belang, de rechthebbenden. Wijzigingen mogen verder niet tot strijd leiden met de Wet toezicht. Op grond van het Burgerlijk Wetboek (artikel 2:8, eerste en tweede lid, BW) geldt voorts onder meer dat een rechtspersoon en degenen die krachtens de wet en de statuten bij zijn organisatie zijn betrokken, “zich als zodanig jegens elkander gedragen naar hetgeen door redelijkheid en billijkheid wordt gevorderd” en dat “een tussen hen krachtens wet, gewoonte, statuten, reglementen of besluit geldende regel niet van toepassing is voor zover dit in de gegeven omstandigheden naar maatstaven van redelijkheid en billijkheid onaanvaardbaar zou zijn.”

4.3 Naar aanleiding van het advies van 21 december 2020 waarin is verzocht om zich nader uit te laten over de afweging van belangen en de gevolgen van de wijzigingen voor de vertegenwoordiging en zeggenschap heeft Videma op 18 januari 2021 een toelichting verstrekt aan het CvTA. Ook de CvR-leden Agicoa en NPO en VCO hebben een zienswijze verstrekt aan het CvTA. Uit de zienswijzen en het gesprek dat op 4 mei 2021 heeft plaatsgevonden blijkt dat Videma, NPO, VCO en Agicoa van mening blijven verschillen over de gevolgen die de voorgestelde wijzigingen hebben op de zeggenschapsrechten van de internationale producenten. Uit het gesprek op 4 mei 2021 kwam verder duidelijk naar voren dat er sprake is van een ernstig conflict en er dusdanige botsende belangen worden ervaren, alsmede een opstelling en houding (over en weer), dat nu en in de toekomst het komen tot minnelijke oplossingen als zeer moeizaam moet worden ingeschat.

4.4 Het CvTA stelt voorop dat de verantwoordelijkheid voor het voldoende kunnen uitoefenen van zijn taken, waarbij belangen in redelijkheid worden afgewogen en het belang van de organisatie voorop staat, primair de verantwoordelijkheid van de organisatie zelf is. Videma heeft voor de voorgestelde wijzigingen aangevoerd dat het de slagkracht wil verbeteren. Het CvTA is niet overtuigd dat de voorgestelde wijzigingen daarvoor noodzakelijk zijn en daaraan zullen bijdragen. De zeggenschap van internationale producenten wordt wel degelijk beperkt, maar ook bij

volgende besluiten zullen zij die wel kunnen aanvechten bij een rechter of tegen een instemmingsbesluit van het CvTA bezwaar kunnen maken. Indien, zoals door Videma in het goedkeuringsverzoek wordt gesteld, geen aanleiding meer wordt gezien om de CvR op te splitsen in een CvR Doorgifte en een CvR Groepsvertoning lijkt er ook geen goede reden om de leden van de samengevoegde CvR verschillend te behandelen (door het wel/ niet meetellen van het repartitiesaldo voor het bepalen van de stemverhouding). De nu voorgestelde wijziging weegt daarom niet op tegen de bezwaren die daardoor worden ervaren. Dat artikel 2e, tweede lid, van de Wet toezicht met zich meebrengt dat besluiten unaniem moeten worden genomen of dat er steeds een mogelijkheid moet zijn om besluiten te blokkeren volgt het CvTA niet. De meerderheid heeft echter wel een zorgplicht voor de minderheid, met name bij besluiten die hen in het bijzonder raken. Het CvTA adviseert dan ook om bij de toekenning van de stemaandelen het aandeel Doorgifte mee te nemen en in de statuten bepalingen op te nemen die kunnen bijdragen aan draagvlak en het doorbreken van impasses, zoals bijvoorbeeld een motiveringsplicht, in bepaalde situaties, of het instellen van een commissie die in bepaalde gevallen verzocht kan worden een besluit te nemen.

4.5 De conclusie is dat het CvTA om de redenen zoals genoemd in 4.4 niet kan instemmen met de wijzigingen zoals voorgesteld bij het verzoek van 28 oktober 2020 en nu nog aan de orde.

Besluit

Het CvTA stemt niet in met de wijzigingen van de statuten zoals besproken in 2.2 van dit besluit en adviseert bij nieuwe aanpassingen bepalingen toe te voegen zoals in 4.4 van dit besluit gesuggereerd.

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 GW 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.*