



Aanvullend besluit op verzoek om instemming

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

Contactpersoon	mr. A.G.J. van Ouwerkerk
E-mail	info@cvta.nl
Telefoon	020 30 30 261
Datum	3 maart 2022
Ons kenmerk	2022054
Bijlage(n)	
Betreft	aanvullend besluit op instemming verzoek Sena wijziging voorwaarden exploitatieovereenkomst

1. Inleiding

Bij besluit van 22 november 2021 ([Sena-Besluit-op-verzoek-instemming-met-aanpassing-voorwaarden-exploitatieovereenkomsten-22-11-2021.pdf](#)) heeft het College van Toezicht Auteursrechten (verder: het College of het CvTA) voorwaardelijk ingestemd met de aanpassing van de voorwaarden van de exploitatieovereenkomst door Sena.

Door aanpassing van de exploitatieovereenkomst kan Sena op contractuele basis gevolmachtigd worden door rechthebbenden om ter verzilvering van het verbodsrecht ex artikel 2 en/of artikel 6 Wet op de naburige rechten (Wnr) een vergoeding te incasseren en te repareren voor audiovisueel werk waarin een fonogram of een reproductie daarvan, dan wel de opname van een uitvoering, is verwerkt, voor het geval artikel 7 Wnr geen grondslag daarvoor biedt. Het College heeft bij de instemming de voorwaarde gesteld dat ter vermijding van onaanvaardbare risico's voor rechthebbenden en gebruikers in de overeenkomst aanvullende voorzieningen worden getroffen en dat de hiermee in overeenstemming gebrachte aangevulde exploitatieovereenkomst, met de opt-outregeling en de voorziene vrijwaring, binnen een termijn van vier weken ter instemming wordt voorgelegd.

In het besluit is toegelicht dat de te treffen voorzieningen met name betrekking hebben "op de gestelde afwezigheid van bezwaar van rechthebbenden tegen synchronisatie van bestaande en toekomstige audiovisuele werken en van de ontvangst van een vergoeding terzake. De vermelding van de afwezigheid van bezwaar en vergoeding, onverlet de

mogelijkheid van een beroep op artikel 5 Wet op de naburige rechten (WNR) door de uitvoerend kunstenaar, zou met de mogelijkheid van en verwijzing naar een opt-outregeling op (audiovisueel titelniveau) in de overeenkomst moeten worden opgenomen.”

In reactie op de door het CvTA gestelde voorwaarden zijn door Sena op 17 december 2021 aan het College aanvullende aanpassingen van de exploitatieovereenkomst voorgelegd en een aangepast tekstvoorstel voor een vrijwaring. Deze aanpassingen hebben het College aanleiding gegeven voor een advies. In dit advies, van 29 december 2021, heeft het College meegedeeld dat met de voorgestelde aanpassingen nog niet geheel wordt tegemoetgekomen aan de risico's die het College heeft gesignaleerd. Zo vond het College onder meer het voorbehoud voor het kunnen uitoefenen van de aan de rechthebbende toekomende persoonlijkheidsrechten niet duidelijk en evenmin dat een rechthebbende, na tekenen van de volmacht, soms categorisch (nooit verwerken in een audiovisueel werk) en soms audiovisueel-titel specifiek (met betrekking tot een specifieke commercial, film et cetera) repertoire kan uitzonderen van de volmacht.

Op 25 januari 2022 heeft Sena aangevulde tekstvoorstellen voorgelegd. Op 11 februari 2022 is (desgevraagd) mondeling nog een nadere toelichting gegeven door Sena, onder meer op de afbakening van het toepassingsgebied en hoe het systeem in de praktijk zal werken.

2. Aanvulling van de exploitatie-overeenkomst en bijbehorende documenten

Bij brieven van 17 december 2021 en 25 januari 2022 heeft Sena voorgesteld om aan artikel 1 (lastgeving/opdracht) van de voorwaarden bij de exploitatieovereenkomsten met uitvoerende kunstenaars en producenten nog een derde lid toe te voegen.

Het voorgestelde artikel 1, derde lid, luidt: *“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 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.”

Deze aanvulling is nog niet goedgekeurd door de Raad van Aangeslotenen en zal, na goedkeuring door het CvTA, aan hen worden voorgelegd.

Het tekstvoorstel voor een vrijwaring is aangepast aan het voorgestelde derde lid van artikel 1 van de exploitatieovereenkomst. Benadrukt is dat Sena geen bemoeienis heeft met de uitoefening van persoonlijkheidsrechten en het verhalen van schade die eventuele schending daarvan oplevert. Het verhalen van die schade wordt niet beperkt door de volmacht aan Sena.

De volmacht aan Sena voor het innen van een vergoeding betreft lineair uit te zenden audiovisueel werk en audiovisueel werk dat tijdelijk via gratis uitzending gemist-diensten beschikbaar wordt gesteld (uitgezonderd videoclip).

De volmacht zal worden verleend door het tekenen van de nieuwe exploitatieovereenkomst of, voor bestaande deelnemers, door het tekenen van een annex op de huidige exploitatieovereenkomst. Het verlenen van de volmacht is optioneel. Indien de volmacht is verleend kan, zoals in het derde lid van artikel 1 tot uitdrukking komt, repertoire specifiek of categoriaal worden uitgezonderd daarvan door middel van een opt-out.

3. Beoordeling

Met de aanvullingen en de gegeven toelichting heeft Sena voldaan aan de gestelde voorwaarden. Het College keurt daarmee de bij brief van 25 januari 2022 voorgelegde tekstvoorstellen goed.

4. Besluit

Het College stemt in met het aanvullende verzoek tot aanpassing van de voorwaarden van de exploitatieovereenkomst.

Met vriendelijke groet,

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.*