

**STAND VAN
ZAKEN
UITVOERING
CONVENANT
RODAP –
PAM CBO'S**

**DECEMBER
2015**

A. SAMENVATTING CONVENANT

Op 22 januari 2015 hebben scenarioschrijvers, hoofdregisseurs en hoofdrolspelers via hun rechtenorganisaties verenigd in PAM een Convenant gesloten met distributeurs, producenten en omroepen, verenigd in RODAP, over aan hen uit te keren vergoedingen voor (her)uitzending en online distributie van filmwerken.

1. DE VERGOEDINGSAFSPRAKEN

1.1 Basic Media Services ► Auteurswet schrijft collectief beheer voor

Voor Basic Media Services (BMS) is afgesproken dat distributeurs¹ in de periode 2015-2019 € 0,18 per abonnee per maand betalen voor uitzending van maximaal 40 RODAP-zenders. Hiermee is naar schatting een bedrag gemoeid van € 15 miljoen op jaarbasis. Dit bedrag wordt afgedragen aan de PAM CBO's², die de gelden verdelen onder de hoofdmakers. De vergoeding voor lineair uitzenden is sinds 1 juli 2015 ook bij wet geregeld (Artikel 45d, lid 2 Auteurswet).

Onder **BASIC MEDIA SERVICES** vallen zowel de lineaire uitzending van filmwerken (zoals vermeld in de TV-gids) als de gratis beschikbaarheid van die uitzendingen voor een periode van maximaal 14 dagen na de uitzending via "uitzending gemist" diensten.

1.2 Extra Media Services ► vrijwillig collectief beheer

Voor Extra Media Services (EMS) is die proportionele vergoeding aan hoofdmakers via collectief beheer **niet** opgenomen in de Auteurswet. Partijen waren daarom genoodzaakt via zelfregulering een afdwingbare betalingsverplichting te creëren voor exploitanten. RODAP en de PAM CBO's hebben uiteindelijk overeenstemming bereikt over een model voor Vrijwillig Collectief Beheer (VCB): bij RODAP aangesloten exploitanten betalen aan de CBO's een proportionele vergoeding voor VoD en BoD. Omdat een belangrijk deel van de exploitanten uit de on-Demand-markt niet zijn aangesloten bij RODAP, is bovendien in het Convenant vastgelegd dat de

RODAP-**producenten** en **omroepen** aan die niet-aangesloten EMS-exploitanten een vergoedingsverplichting opleggen die via de PAM CBO's aan de hoofdmakers ten goede komt.

Onder **EXTRA MEDIA SERVICES** wordt verstaan het media-aanbod dat op individueel verzoek op een moment naar keuze tegen betaling kan worden afgenomen. Hieronder vallen Video-on-Demand (VoD) en Broadcast-on-Demand (BoD).

Voor de vaststelling van de hoogte van de EMS vergoeding is in het Convenant een (arbitrage)procedure overeengekomen, zodat uiterlijk eind 2015 bepaald is welk tarief zal gelden voor de periode vanaf 1 januari 2016 tot en met het jaar 2017. Voor 2015 geldt een overgangsregeling waarbij de betrokken partijen een bedrag van € 1.000.000,- betalen aan de PAM CBO's, opgebouwd uit een lump sum van € 600.000 aangevuld met een opslag van € 0,005 op de BMS-vergoeding over 2015.

De BMS en EMS vergoedingen worden betaald in ruil voor overdracht van de betreffende BMS en EMS rechten door de hoofdmakers aan de producent. Aangezien deze rechten bij de CBO's lagen, worden deze nu uit de aansluitcontracten van de CBO gehaald, zodat de hoofdmakers ze aan de producent kunnen overdragen. Daarnaast is in het Convenant afgesproken dat StOPnl³ haar aansluitcontract aanpast en de omroepen hun productievoorwaarden teneinde producenten te verplichten om het VCB-model toe te passen.

¹ Kabelaars, KPN, IPTV-aanbieders.

² Lira, Vevam en NORMA.

³ Stichting Onafhankelijke Producenten Nederland.

B. UITVOERING CONVENANT

AANPASSING VAN DE AANSLUITCONTRACTEN VAN DE PAM-CBO'S

LIRA, VEVAM en NORMA hebben de hierboven genoemde wijzigingen in een amendement⁴ op hun aansluitcontracten opgenomen. Met de aanpassing van de aansluitcontracten worden tevens de overige exploitaties als bedoeld in het nieuwe artikel 45d lid 2 Auteurswet uit de overdracht gehaald. De hoofdmakers dragen na toepassing van de amendementen enkel nog rechten over met betrekking tot een beperkt aantal exploitaties waarvoor het Convenant en artikel 45d lid 2 Aw niet in een vergoedingsregeling voorziet.

AANPASSING VAN HET AANSLUITCONTRACT STOP^{NL} EN DE PRODUCTIEVOORWAARDEN VAN DE RODAP-OMROEPEN

De CBO's hebben in het voorjaar overleg gevoerd met RODAP over aanpassing van het aansluitcontract van StOP^{NL} en de productievoorwaarden van de omroepen. Hier is door RODAP tot op heden geen vervolg aan gegeven.

BETALING BMS-VERGOEDING EERSTE HALFJAAR 2015

Hoewel het Convenant voorziet in betaling van een BMS vergoeding per abonnee per maand, was er op 1 juli 2015 nog steeds niets betaald over het eerste halfjaar van 2015. De RODAP-distributeurs hebben uiteindelijk half juli toegezegd alsnog over het eerste halfjaar te zullen betalen in ruil voor de toezegging door de CBO's om overleg te voeren over twee onderwerpen waarvoor in het Convenant geen regeling is getroffen:

- ▶ de wettelijke vergoeding van artikel 45d lid 2 Aw voor doorgifte van de zenders buiten de maximaal 40 RODAP-zenders waarvoor in het Convenant € 0,18 per abonnee per maand is overeengekomen;
- ▶ rechten die de hoofdmakers aan hun CBO overdragen en waarvoor het Convenant geen regeling treft.

Aangezien de RODAP-distributeurs niet bereid waren om hangende dit overleg BMS-vergoedingen te betalen, hebben de CBO's een deadline verbonden aan het overleg over deze twee onderwerpen (7 september 2015). Het overleg heeft niet tot overeenstemming geleid.

De BMS-vergoedingen over het eerste halfjaar zijn intussen betaald. De CBO's kunnen dit dus nu gaan uitkeren aan de hoofdmakers.

BETALING BMS VERGOEDINGEN VANAF JULI 2015

Op dit moment zijn de BMS-vergoedingen sinds juli 2015 nog altijd niet betaald. RODAP heeft laten weten dat de distributeurs uitsluitend bereid zijn tot betaling van de BMS-vergoeding op voorwaarde dat de hoofdmakers alle rechten aan de producent overdragen, dus ook rechten waarvoor het Convenant geen vergoedingsregeling treft. Het enige recht dat de makers volgens RODAP aan de CBO's mogen blijven overdragen is het recht van retransmissie in het buitenland⁵.

- ▶ RODAP heeft voorts laten weten dat als de CBO's nu gaan factureren, de distributeurs de facturen weliswaar zullen voldoen maar dat zij zich het recht voorbehouden om de vergoeding weer terug te vorderen als blijkt dat de maker niet alle rechten aan de producent heeft overgedragen. De CBO's kunnen geen gelden uitkeren zolang dit risico van terugvordering bestaat. Zij hebben de distributeurs daarom verzocht uiterlijk 17 november te bevestigen dit voorbehoud te laten vallen. Dat is helaas niet gebeurd en dus zijn de CBO's genooddaakt via de rechter te bewerkstelligen dat de BMS-vergoedingen onvoorwaardelijk worden betaald.

⁴ Amendement = wijziging in een officieel document.

⁵ Het recht om Nederlandse filmwerken via kabeldoorgifte uit te zenden in het buitenland. Hiervoor is collectief beheer van rechten voorgeschreven door Europese wetgeving.

- ▶ RODAP baseert de voorwaarde dat alle rechten aan de producent moeten worden overgedragen op haar eigen uitleg van het nieuwe artikel 45d lid 2 Auteurswet. Volgens RODAP is de billijke proportionele vergoeding alleen verschuldigd als alle rechten aan de producent worden overgedragen, dus ook de rechten voor exploitatievormen waarvoor artikel 45d lid 2 Auteurswet geen aanspraak op een billijke, proportionele vergoeding geeft. De CBO's menen dat deze uitleg niet op de tekst of wetsgeschiedenis valt terug te voeren.
- ▶ Thans bestaat de onwenselijke situatie dat de RODAP-distributeurs niet bereid zijn tot onvoorwaardelijke betaling van de BMS-vergoedingen, terwijl de CBO's van hun kant klaar staan om de rechten met betrekking tot BMS en EMS en verder ook alle rechten waarvoor artikel 45d lid 2 Auteurswet een vergoedingsaanspraak geeft uit de overdracht in hun aansluitcontracten te halen.
- ▶ In het Convenant zijn geen afspraken opgenomen voor vergoedingen voor doorgifte in Nederland van de buitenlandse televisiezenders. Partijen hebben na de totstandkoming van het Convenant overleg gevoerd over een vergoeding ook voor deze zenders. Partijen zijn hier niet uitgekomen. Belangrijkste oorzaak hiervoor is dat RODAP zich na de totstandkoming van het Convenant op het standpunt is gaan stellen dat de BMS vergoeding van € 0,18 meer zenders dekt dan de maximaal 40 RODAP zenders waarvoor deze vergoeding is overeengekomen. RODAP stelt nu dat de € 0,18 ziet op alle zenders die de RODAP-distributeurs doorgeven. De CBO's menen dat deze uitleg onverenigbaar is met de heldere afspraken in het Convenant.
- ▶ Inmiddels heeft een groot aantal RODAP-distributeurs aangegeven zelfs een veel lagere vergoeding dan het afgesproken basistarief van 18 cent te zullen gaan betalen.

BETALING EMS VERGOEDING 2015

Het eerste deel van de lump sum vergoeding, te weten € 400.000,- , is betaald. De opslag van € 0,005 op het BMS-tarief echter niet. RODAP zegt ook deze vergoeding uitsluitend te willen betalen als de maker alle rechten overdraagt (zie vorige paragraaf). De CBO's hebben de distributeurs verzocht uiterlijk 17 november te bevestigen dat zij ook deze voorwaarde laten vallen, dit is helaas niet gebeurd. Ook zeggen een aantal distributeurs dat zij de opslag niet hoeven te betalen omdat zij zelf geen EMS diensten verrichten. In het Convenant is echter afgesproken dat alle distributeurs de opslag betalen.

BETALING EMS VERGOEDING 2016 E.V.

Het Convenant bepaalt dat partijen een arbitragecommissie instellen indien op 1 juli 2015 blijkt dat consensus over de EMS-tariefstructuur niet haalbaar is. RODAP heeft in juli voorgesteld om de arbitrage uit te stellen. De CBO's waren bereid hierin mee te gaan op voorwaarde dat de arbitrage alsnog zodanig tijdig zou beginnen dat er uiterlijk eind 2015 een EMS-tarief is bepaald. De vergoeding moet immers vanaf 1 januari 2016 betaald worden. Eind augustus bleek dat RODAP arbitrage nog verder wil uitstellen. Zij stelde daartoe voor om af te spreken dat de vergoeding voor EMS-exploitaties vanaf 1 januari 2016 met terugwerkende kracht wordt betaald zodra de EMS-vergoeding is vastgesteld. De CBO's proberen dit voorstel sinds begin september 2015 in een schriftelijk document vast te leggen. Dit is nu eindelijk gelukt. Het overleg over de vergoeding wordt tot 1 maart verlengd. In de tussentijd wordt de ACM gevraagd om het VCB model te beoordelen. Als de ACM voor 1 maart aangeeft geen bezwaren te hebben, dan gaat het model in de praktijk lopen. Als de EMS vergoeding dan nog niet is vastgesteld, start de arbitrage. De vast te stellen EMS vergoeding zal door de RODAP exploitanten worden betaald voor exploitaties vanaf 1 januari 2016.

PORTAL AUDIOVISUELE MAKERS

PAM is het samenwerkingsverband van organisaties die opkomen voor de belangen van scenarioschrijvers, regisseurs en acteurs. Het betreft de beroepsverenigingen Netwerk Scenarioschrijvers, Dutch Directors Guild en Act, en de CBO's LIRA, VEVAM en NORMA. PAM pleit voor transparant collectief beheer van filmrechten en vergoedingen voor de hoofdmakers van film en televisieprogramma's.

RECHTENOVERLEG VOOR DISTRIBUTIE VAN AUDIOVISUELE PRODUCTIES

RODAP vertegenwoordigt film- en televisieproducenten, omroepen (publiek en commercieel) en distributeurs (kabel, glasvezel, iptv). Leden: NPO, RTL, SBS, Cambrium, CanalDigitaal, Digitenne, KPN, NLKabel, Online, Solcon, Tele2, Vodafone, Ziggo en producenten verenigd in StOP^{nl}.



WWW.PAM-ONLINE.NL