

sde

Servei de
Desenvolupament
Empresarial



ESMORZARS LABEL LAB.

La gestió de drets: operador de gestió independent vs. entitat de gestió

Quin impacte té la normativa de la Unió Europea en els productors i els editors musicals? Com afectarà els intermediaris i operadors actuals?



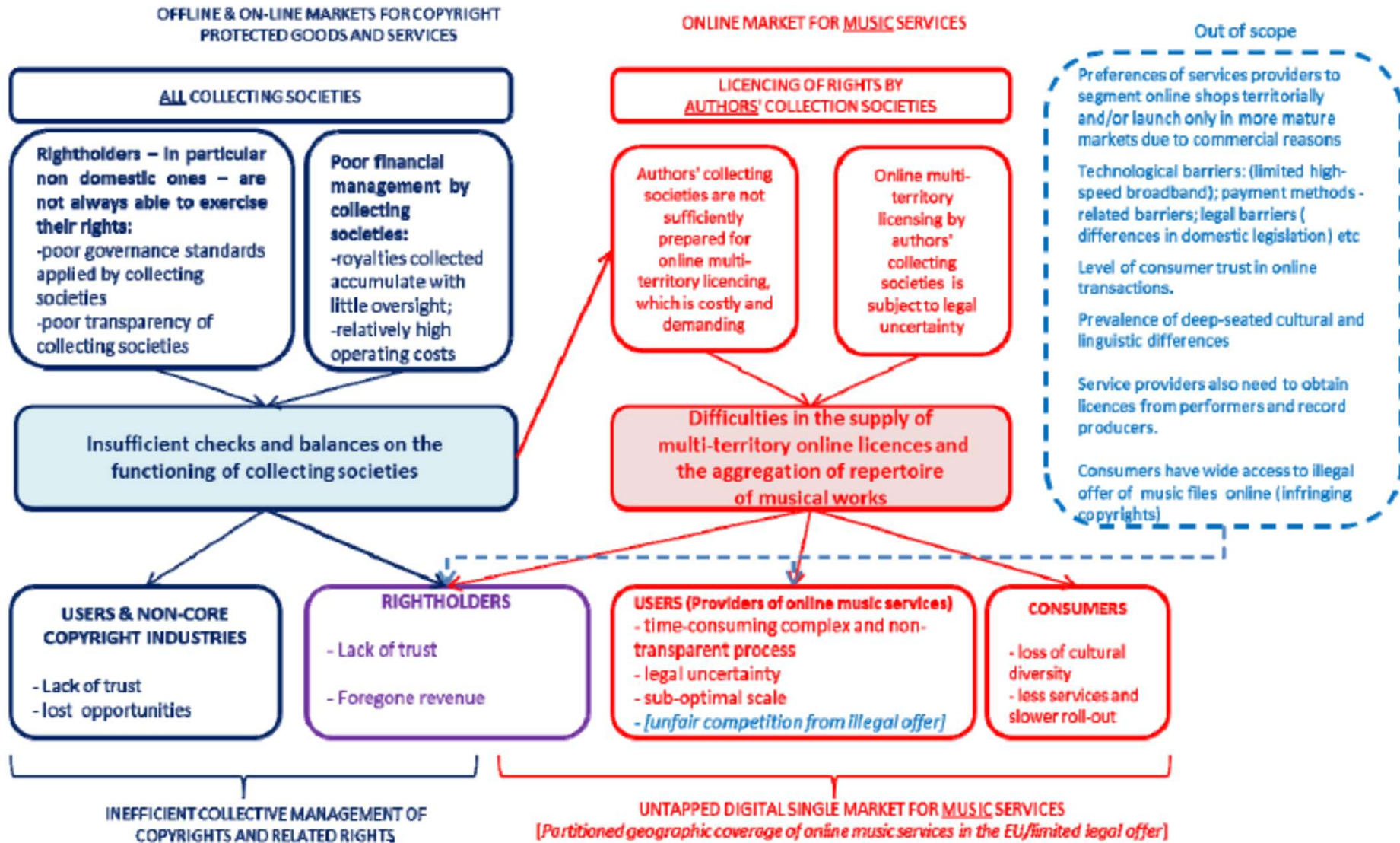
DIRECTIVA 2014/26/UE DEL PARLAMENTO EUROPEO Y DEL CONSEJO de 26 de febrero de 2014 relativa a la gestión colectiva de los derechos de autor y derechos afines y a la concesión de licencias multiterritoriales de derechos sobre obras musicales para su utilización en línea en el mercado interior

- I. Disposicions Generals. Definicions
- II. **Entitats de gestió col·lectiva** (tot tipus d'obres i prestacions)
- III. **Concessió de llicències multi-territorials de drets en línia sobre obres musicals per les entitats de gestió col·lectiva**
- IV. Mesures coercitives
- V. Disposicions finals

Objectius (resoldre dos problemes):

- ✓ Millorar l'eficiència de la gestió col·lectiva i el control eficaç per part dels titulars: transparència, governança i equitat.
- ✓ Fomentar l'establiment de serveis de música online, en benefici de l'oferta legal de música i la remuneració dels autors: obligar a les EGC a concedir llicències multi-territorials (superar la fragmentació territorial)
 - ✓ Els productors musicals poden llicenciar drets connexes (productors + artistes) per varis territoris, però els drets d'autors de música es gestionen per EGC → cal varies llicències territorials per poder prestar el servei online

Recomanació (2005/737/EC): el titular pot escollir a quina EGC encarregar gestió de drets;
Resultats: caos, plataformes d'agregació (major fragmentació) de repertoris ...



2.1. Collective rights management. *In terms of the contestability of markets, in the offline environment there is no real prospect of competition for services in a particular territory due to the need to monitor and enforce rights in physical premises (e.g. discos, bars). This creates high entry barriers (sufficient number of represented rightholders is required to spread costs). On the contrary, in the online world the contestability of the market is realistic. **CS can compete as they can license they own repertoire in their territory of another CS and carry out monitoring by electronic means. Consequently, rightholders can exercise their right to choose the better performing CS.***

2.2. Collective rights management of rights in musical works for online use. *The online environment has brought changes to copyright licensing. One change is that **online services are not limited by national borders and can reach over to consumers in other MS. ... In the case of physical distribution of music (e.g. CDs) rights are centralised in the record producers. The situation is different as regards online exploitation of recorded music (e.g. downloads) where authors do not license (transfer?) the rights to the record producer any longer but directly to the online service provider (e.g. iTunes). This is largely done by the CS representing the authors of musical works. Thus, authors CSs have become key players in the licensing of online services.** The emergence of online music services created a challenge to CS which had traditionally granted only territorial licences for their own/domestic repertoire and for the repertoire managed on the basis of reciprocal representation agreements. **Adapting to the new market requirements has proven to be difficult for CS in terms of the required data identification, management capability and the aggregation of repertoire.** The necessary improvements are often hindered by rightholders' insufficient influence over the decisions (costs, stakes and investments) taken by the CS (problems with G&T) and the lack of technological means. This was one of the reasons for the specific development which occurred since the mid-2000's whereby **a number of music publishers withdrew from CS the management of those parts of the rights for online use of musical works that they control and began to license them directly through designated agents or selected CS. As a result, a number of new licensing platforms (collecting societies and publisher agents) have been created to provide MT licences.** Some CS also started to grant MT licences in their own repertoire to online users. While this has improved the possibilities for users to obtain MT licences, it has also **led to a fragmentation of the repertoire (parts now in the hands of the CS and parts in the hands of the music publishers or their agents).***

*As a result, for the online exploitation of musical works, service providers need to obtain licences from a number of different licensors: (1) **Some CS which grant licences for their own repertoire on a multi-territory basis;***

*(2) **Music publishers or their licensing agents** which grant licences for the publisher's Anglo-American repertoire on a multi-territory basis; (3) **CS which grant multi-repertoire licences for their own territory** (these are needed to acquire all the remaining rights that have not been licensed via the MT licences described in (1) and (2)).*

*Besides the licensing of rights in musical works, **service providers also need to get licences from producers (record producers, audiovisual producers) who typically license their rights directly (normally along with the rights of performers that have been transferred to the producer) without relying on CS and often on a multi-territory basis.***

Entitats de gestió col·lectiva – obligacions

Envers ASSOCIATS

- Cada titular pot **decidir a quina EGC encarregar** la gestió dels drets (no país de residència) / de quins drets / per quins territoris / i revocar-lo
- **Accés** en condicions “objectivas, transparentes y no discriminatorias”
- **Funcionament** assemblea general, òrgans de govern, supervisió, ...
- **Gestió de drets:** recaptació, repartiment adequat i proporcional, deduccions; no discriminació (representació recíproca); àgil; transparència, deure d'informació, ...
- **Gestió financera:** ingressos v. actius, deduccions aplicades, informe anual ...

Envers USUARIS

- Obligació de **negociar de bona fe i amb criteris objectius;**
- **Informació pública:** estatuts, condicions d'accés i revocació, llicències i tarifes, associats, repartiment, descomptes, deduccions per gestió ...

Llicències multi-territorials de música online

- ✓ Cada EGC decideix si vol (si pot) oferir LMT o no
 - La LMT pot incloure més d'un territori o tots els de la UE (mercat interior)
- ✓ Requisits mínims: ser capaç de processar digitalment -de forma eficient i transparent- les dades per a la gestió de llicències, la identificació del repertori, la monitorització de l'ús, la facturació la recaptació i el repartiment de tarifes.
- ✓ Les EGC que no puguin/ vulguin oferir LMT poden encarregar a una altra EGC la gestió del seu repertori – obligació d'acceptar la gestió, en les mateixes condicions que ofereix als seus autors (art.30.4 / cons.46)
 - Altres alternatives: externalitzar serveis, LMT directa pels titulars (si l'EGC no ho fa abans del 10 abril 2017)
- ✓ Resolució alternativa de conflictes per un òrgan independent i imparcial (judicial o específic)

Atenció: LMT inclou drets exclusius de reproducció i comunicació pública –inclosa online- (no drets de simple remuneració), només d'OBRES musicals.

El prestador de servei encara necessitarà obtenir varies llicències:

- dels productor (fonogrames): drets connexes del productor + artistes (per cessió)
- d'una o potser varies EGC (segons repertoris): drets d'autor

La Directiva distingeix entre EGC i OGI ... per què?

- ✓ **Entidades de gestión colectiva (EGC)** / Collective management organizations (CMO)
- ✓ **Operadores de gestión independientes (OGI)** / Independent management entities (IME)

Art.3: *toda organización autorizada, por ley o mediante cesión, licencia o cualquier otro acuerdo contractual*

- *para gestionar los derechos de autor o los derechos afines a los derechos de autor*
- *en nombre de varios titulares de derechos,*
- *en beneficio colectivo de esos titulares de derechos,*
- *como único o principal objeto,*

a) «entidad de gestión colectiva»

... y que cumple al menos uno de los siguientes criterios:

- i) ser propiedad o estar sometida al control de sus miembros, o*
- ii) carecer de ánimo de lucro;*

b) “operador de gestión independiente”

... y que:

- i) no sea propiedad ni esté sometida al control, directa o indirectamente, en su totalidad o en parte, de los titulares de derechos, y*
- ii) **tenga** ánimo de lucro*

Proposta inicial Comissió (2012) : “... y que sea **propiedad o esté sometida al control de sus miembros**” (el concepte de EGC ja venia definit en anteriors Directives)

- Però en alguns països, hi ha agents o empreses que gestionen comercialment drets dels titulars (normalment, amb ànim de lucre i sense organització associativa)
- Crítiques (fàcil d’abusar – canviant estructura, s’estalvien les obligacions Directiva)

Totes –amb independència de l'estructura- (EGC + OGI) queden subjectes a les obligacions de la Directiva! ... però, a totes les disposicions de la Directiva?

Art.2.4: *Las disposiciones pertinentes de la presente Directiva se aplicarán a las entidades (**operadores?**) que, directa o indirectamente, en su totalidad o en parte, sean propiedad de una entidad de gestión colectiva o estén controladas por esta, siempre que dichas entidades realicen una actividad que, si la ejerciera una entidad de gestión colectiva, estaría sujeta a las disposiciones de la presente Directiva.*

Subcontractació / Externalització dels serveis. El T.III (LMT) s'aplica també a les OGI? SI

Art.2.4: *El artículo 16, apartado 1, los artículos 18 y 20, el artículo 21, apartado 1, letras a), b), c), e), f) y g), y los artículos 36 a 42 se aplicarán a todos los **operadores de gestión independientes** establecidos en la Unión.*

Obligacions envers USUARIS: negociar de bona fe i intercanviar informació (Art.16.1);
 Transparència i informació (Art.18 i 20); Informació pública: estatuts, condicions d'accés i revocació, llicències i tarifes, repartiment, descomptes, deduccions per gestió (Art.21.1);
 Compliment, protecció dades personals, etc (art.36 a 42)

(14) *La presente Directiva **no requiere que las entidades de gestión colectiva adopten una forma jurídica específica.** En la práctica, esas organizaciones operan bajo distintas formas jurídicas, como **asociaciones, cooperativas o sociedades con responsabilidad limitada**, controladas por titulares de derechos de autor y derechos afines o por entidades que representan a dichos titulares, o propiedad de estos. No obstante, en algunos casos excepcionales, debido a la forma jurídica de la entidad de gestión colectiva, no está presente el elemento de propiedad o control. Este es, por ejemplo, el caso de las **fundaciones**, que no tienen miembros. No obstante, **también deben aplicarse a dichas entidades las disposiciones de la presente Directiva.** De igual modo, los Estados miembros deben adoptar medidas adecuadas para impedir que, mediante la elección de la forma jurídica, se incumplan las obligaciones derivadas de la presente Directiva.*

Què és una OGI?

(15) Los titulares de derechos han de poder **encomendar la gestión de sus derechos a operadores de gestión independientes**. Dichos operadores de gestión independientes son **sociedades mercantiles** que se diferencian de las entidades de gestión colectiva, entre otras razones, porque **no pertenecen a los titulares de derechos, ni están controladas por estos**. No obstante, en la medida en que dichos operadores de gestión independientes realizan las mismas actividades que las entidades de gestión colectiva, **deben estar obligados a facilitar determinada información a los titulares de derechos a los que representan, a las entidades de gestión colectiva, a los usuarios y al público**.

Què no és una OGI?

(16) Los productores audiovisuales, los productores de discos y los organismos de radiodifusión **conceden licencias de sus propios derechos**, en determinados casos junto con derechos que les han sido transferidos, por ejemplo, los intérpretes, sobre la base de acuerdos negociados individualmente, **y actúan en interés propio**. Los editores de libros, música o periódicos conceden licencias de derechos que les han sido transferidos sobre la base de acuerdos negociados individualmente y actúan en interés propio. Por lo tanto, **los productores audiovisuales, los productores de discos, los organismos de radiodifusión y los editores no deben ser considerados «operadores de gestión independientes»**. Además, **los gestores de los autores y de los intérpretes o ejecutantes y los agentes que actúan como intermediarios y representan a los titulares de derechos en sus relaciones con las entidades de gestión colectiva no deben ser considerados «operadores de gestión independientes»** dado que no gestionan derechos en el sentido de fijar tarifas, conceder licencias o recaudar dinero de los usuarios.

Aconseguirà els objectius proposats?

- Major control dels socis sobre la EGC i més serveis a escollir (Check and balances)
- Més justa remuneració d'autors? (per aquest objectiu, aquesta no és la via millor)
- Major competència entre EGC (a l'hora d'aconseguir associats)
- Facilitar l'establiment de serveis de música online (més LMT de les EGC)?

Alguns comentaris:

- El productor és qui està més ben situat per llicenciar serveis online (de tots els drets d'autor i connexes) / l'estructura territorial de les EGC no ho facilita
- Les EGC/OGI tindran un doble front d'actuació :
 - usuaris off-line; llicències territorials (nacionals) del repertori propi + acords representació recíproca
 - Usuaris on-line: LMT (amb un altre repertori que el off-line)
- El sistema de la Directiva no assegura que la prestació del servei de música online només necessiti 1 llicència del productor + 1 LMT d'EGC ... Potser calen varies LMT, de diferents EGC (segons repertori que vulgui)
- La Directiva no assegura que les EGC siguin les úniques que poden llicenciar els drets d'autor d'obra musical. Són drets exclusius, de gestió col·lectiva voluntària (no obligatòria) – els autors poden “preferir” encarregar la gestió a un altri (OGIs, plataformes d'agregació, o simplement al productor). Aquest és el repte de les EGC!
- El binomi **EGC i OGI** ... pot debilitar (alterar) la posició de les EGC? o ajudar a fer més eficient la gestió de les EGC? (i.e., Externalització de la gestió? Agregació de drets?)
- En transposar la Directiva, cal incorporar al TRLPI les OGI? Caldrà autorització del ministeri? Potser la gestió col·lectiva obligatòria es pot adjudicar només a les EGC?

DGCEC - ICEC

SERVEI DE DESENVOLUPAMENT
EMPRESARIAL (SDE)

SERVEI DE DESENVOLUPAMENT EMPRESARIAL (SDE)

Tel. 935.565.199

sde.icec@gencat.cat

www.sde.cultura.gencat.cat

sde

Servei de
Desenvolupament
Empresarial



Generalitat de Catalunya
Departament de Cultura