



РЕПУБЛИКА СРБИЈА
Завод за интелектуалну својину
Београд, Кнегиње Љубице бр.5
990 Број: 2021/14021-05
22.6.2021. године

5-1/3

На основу члана 31. Закона о министарствима („Сл. гласник РС”, бр. 128/2020), чл. 165. став 3, 188. став 1. и 191. став 4. Закона о ауторском и сродним правима („Сл. гласник РС”, бр. 104/09, 99/11, 119/12, 29/16 - одлука УС и 66/19) и члана 136. став 1. Закона о општем управном поступку („Сл. гласник РС”, бр. 18/16 и 95/18 – аутентично тумачење), Завод за интелектуалну својину, у поступку надзора над радом Организације произвођача фонограма Србије, Дечанска 14, IV спрат, поштански фах 261, Београд, доноси

РЕШЕЊЕ

1. **Налаже се** Организацији произвођача фонограма Србије, Дечанска 14, IV спрат, поштански фах 261, Београд, да на првој наредној седници Скупштине пре одлучивања о Годишњем извештају о пословању за 2020. годину, размотри и донесе одлуку о Годишњем обрачуну накнада за 2019. годину и о Извештају овлашћеног ревизора - ревизорске куће КПМГ д.о.о. Београд од 3.12.2020. године.

2. **Налаже се** Организацији произвођача фонограма Србије да спровођење овог решења стави на дневни ред прве наредне седнице Скупштине и да примерак овог решења учини доступним члановима организације ОФПС.

Образложење

У складу са чланом 188. став 1. и 191. став 4. Закона о ауторском и сродним правима („Службени гласник РС”, бр. 104/09, 99/11, 119/12, 29/16-одлука УС и 66/19 - у даљем тексту: Закон), Завод за интелектуалну својину (у даљем тексту: Завод) врши надзор над радом Организације произвођача фонограма Србије (у даљем тексту: ОФПС).

Поднеском број 2020/7079 од 14.7.2020. године ОФПС је доставио Заводу Годишњи извештај о пословању за 2019. годину, Извештај независног ревизора КПМГ д.о.о. Београд и Предлог финансијског плана за 2020. годину. ОФПС је навео да је горе наведене акте усвојила Скупштина ОФПС на седници одржаној 27.6.2020. године.

Дописом број 2020/12735-05 од 20.8.2020. године, Завод је указао ОФПС-у да Годишњи обрачун накнада за 2019. годину, који чини саставни део Годишњег извештаја о пословању за 2019. годину, не садржи чињенице на основу којих би се могло утврдити да је исти сачињен у складу са Планом расподеле од 27.6.2020. године, те да исти не садржи све одлучне чињенице о расподели убраних прихода у претходној обрачунској години, а што је неопходно да садржи, сходно члану 190. став 3. Закона. Завод је изнео став да Годишњи обрачун накнада за 2019. годину чине само подаци прописани чланом 190. став 4. Закона, односно информације о оствареним приходима и трошковима ОФПС-а у току финансијске године, док недостају подаци о расподели прихода. Дописом од 20.8.2020. године Завод је указао и да достављени ревизорски извештај не садржи ревизију годишњег обрачуна накнада, а што је прописано чланом 189. став 1. тачка 2. Закона. Завод је стога позвао ОФПС да се изјасни о утврђеним чињеницама, као и да: 1) достави Годишњи обрачун накнада за 2019. годину из којег произлази да је састављен у складу са Законом и Планом расподеле и који садржи све одлучне чињенице о расподели убраних прихода; 2) достави ревизорски извештај о годишњем обрачуну накнада за 2019. годину, и то годишњем обрачуну накнада који је састављен у складу са Законом; 3) да се изјасни да ли је ревизорска кућа КПМГ доставила ОФПС-у још неки извештај у вези са пословањем за 2019. годину и ако јесте, да га достави Заводу; 4) да се изјасни да ли је утврдио образложени, односно коначни обрачун накнада за 2019. годину и ако јесте, да исте достави Заводу.

Поднеском број 2020/9415 од 22.9.2020. године, изјашњавајући се на допис Завода од 20.8.2020. године, ОФПС је доставио Годишњи обрачун накнада за 2019. годину од 21.8.2020. године и, како је навео, Образложени обрачун накнада за 2019. годину утврђен 14.8.2020. године. ОФПС се изјаснио да је Управни одбор због ванредног стања на територији Републике Србије које је трајало од 15.3.2020. године до 6.5.2020. године донео одлуку (дана 18.6.2020. године) да се образложени обрачун накнада достави учесницима у расподели 30 дана након рока прописаног чланом 18. став 8. Плана расподеле. ОФПС је истакао да је тим чланом Плана расподеле прописано да се образложени обрачун и ревизија тог обрачуна утврђују у року од 6 месеци од истека године на коју се расподела односи, с тим што се може продужити у случају проглашења ванредног стања и ванредне ситуације за 30 дана по обустављању ванредног стања и ванредне ситуације. ОФПС се изјаснио да је из тог разлога Годишњи обрачун накнада за 2019. годину утврђен након образложеног обрачуна накнада за 2019. годину, као и да је израда ревизорског извештаја у току, те да ће исти доставити Заводу након израде. Потом је поднеском број 2021/384 од 12.1.2021. године ОФПС доставио Заводу Годишњи (коначни) обрачун накнада за 2019. годину од 25.12.2020. године.

Имајући у виду да је протекло више од 5 месеци од изјашњења ОФПС-а у којем је наведено да ће Заводу доставити ревизорски извештај а да исти није у међувремену достављен, то је Завод упутио нови допис број 337-2021/3680-05 од 8.3.2021. године и затражио од ОФПС-а да се изјасни о томе да ли је прибавила извештај овлашћеног ревизора за 2019. годину (који би обухватио и ревизију Годишњег извештаја о пословању, Годишњег обрачуна накнада и Посебног извештаја о средствима издвојеним за културне намене и за унапређење пензијског, здравственог или социјалног статуса чланова организације), као и да ли је Скупштина одлучивала о Годишњем обрачуну накнада од 21.8.2020. године или Годишњем обрачуну накнада од 25.12.2020. године (у склопу одлучивања о Годишњем извештају о пословању организације), а што је организација обавезна да прибави према

члану 189. став 1. тачка 2. Закона, односно да о томе одлучи, сходно члану 16. став 3. тачка 10. Статута ОФПС.

Поднеском број 2021/6218 од 16.4.2021. године, ОФПС се изјаснио на допис Завода од 8.3.2021. године и навео да Годишњи обрачун накнада за 2019. годину од 21.8.2020. године и Годишњи обрачун накнада за 2019. годину од 25.12.2020. године нису били разматрани од стране Скупштине ОФПС-а и да ће Годишњи обрачун накнада за период 2019. године бити достављен Скупштини на првој наредној седници. ОФПС се у погледу ревизорског извештаја изјаснио да је Извештајем независног ревизора за 2019. годину који је Заводу достављен 22.9.2020. године обухваћен Годишњи извештај о пословању за 2019. годину са Годишњем обрачуном накнада и Посебним извештајем о средствима издвојеним за културне намене. Ипак, ОФПС је навео и да Заводу уз поднесак доставља и други Извештај независног ревизора КПМГ од 3.12.2020. године о налазима чињеничног стања, односно усклађености Годишњег обрачуна накнада остварених искоришћавањем фонограма за годину која се завршава на дан 31.12.2019. године, са Планом расподеле.

* * *

Имајући у виду наведено чињенично стање, као и одредбу члана 188. став 1. Закона на основу које Завод контролише да ли организација обавља своје послове у складу са дозволом и Законом, Завод је утврдио следеће:

Законом је прописано: да појединачни акти које доносе органи и овлашћени појединци у организацији морају бити у складу са општим актом организације (члан 165. став 3); да надзор над радом организације врши надлежни орган који контролише да ли организација обавља своје послове у складу са издатом дозволом и у складу са одредбама овог закона (члан 188. став 1); да је организација дужна да достави надлежном органу годишњи извештај о пословању, годишњи обрачун накнада и извештај овлашћеног ревизора (члан 188. став 2. тачка 1); да организација доставља документа из члана 188. став 2. Закона у року од 15 дана од њиховог усвајања, односно прибављања извештаја, односно дана настанка промене (члан 188. став 3); да је организација дужна да за сваку пословну годину, у року од шест месеци од њеног завршетка, усвоји односно прибави: 1) годишње извештаје органа управљања и надзорних органа о износу наплаћених накнада, њиховој расподели, пословању колективне организације, извршавању споразума закључених са репрезентативним удружењима корисника и о извршавању уговора склопљених са иностраним организацијама; 2) извештај овлашћеног ревизора о годишњем извештају о пословању, годишњем обрачуна накнада, посебном извештају о средствима издвојеним за културне намене и за унапређење пензијског, здравственог или социјалног статуса чланова организације и књиговодству (члан 189. став 1. тач. 1. и 2); да годишњи извештај о пословању мора нарочито да садржи годишњи обрачун накнада (члан 190. став 2 тачка 5); да годишњи обрачун накнада мора да буде сачињен у складу са планом расподеле организације и да садржи све одлучне чињенице о расподели убраних накнада у претходној обрачунској години (члан 190. став 3); да годишњи извештај о пословању, годишњи обрачун накнада, посебан извештај о средствима издвојеним за културне намене и за унапређење пензијског, здравственог или социјалног статуса чланова организације и књиговодство организације морају да буду предмет ревизије (члан 190. став 7); ако утврди неправилности у раду организације надлежни орган ће указати на њих, наложити спровођење мера за њихово отклањање и одредити рок за отклањање неправилности (члан 191. став 4).

Чланом 16. став 3. тачка 10. Статута ОФПС-а од 27.6.2020. године прописано је да Скупштина усваја годишњи извештај о пословању и раду организације са извештајем о финансијском пословању од стране Управног одбора и извештајем овлашћеног ревизора и финансијски план за текућу годину.

Завод је утврдио да Скупштина ОФПС-а на седници од 27.6.2020. године није усвојила Годишњи обрачун накнада за 2019. годину иако је усвојила Годишњи извештај о пословању за 2019. годину од 17.6.2020. године, у чијем су делу под бројем 5, са насловом - Годишњи обрачун накнада, садржани подаци који се тичу износа појединачно убраних прихода, укупног износа кредитног задужења и појединачних трошкова рада организација. Ово стога што наведени део Годишњег извештаја о пословању за 2019. годину чине само подаци о оствареним приходима и трошковима ОФПС-а у току финансијске године, док недостају подаци о расподели убране накнаде. Завод је утврдио да годишњи обрачун накнада, који је Скупштина усвојила у оквиру Годишњег извештаја о пословању за 2019. годину, није састављен у складу са чланом 190. став 3. Закона, јер не садржи све одлучне чињенице о расподели убраних накнада за 2019. годину. Завод је даље утврдио да Годишњи обрачун накнада за 2019. годину од 21.8.2020. године и Годишњи обрачун накнада за 2019. годину од 25.12.2020. године садрже одлучне чињенице о расподели убраних прихода у претходној години, али да о њима Скупштина није одлучивала из горе наведених разлога, а да је усвајање горе наведених аката у надлежности Скупштине сходно члану 16. став 3. тачка 10. Статута ОФПС.

Завод је даље утврдио да Скупштина ОФПС-а на седници од 27.6.2020. године није усвојила ни извештај овлашћеног ревизора о годишњем извештају о пословању, годишњем обрачуну накнада и о посебном извештају о средствима издвојеним за културне намене и за унапређење пензијског, здравственог или социјалног статуса чланова организације. Завод је утврдио да је Скупштина 27.6.2020. године Одлуком о усвајању ревизорског извештаја од 25.6.2020. године усвојила само ревизију финансијских извештаја (биланса стања, биланса успеха, напомене уз финансијске извештаје), а што произлази из самог Извештаја независног ревизора КПМГ д.о.о. Београд од 25.6.2020. године.

Извештај овлашћеног ревизора у смислу члана 190. став 7. Закона, ОФПС је доставио Заводу тек поднеском од 16.4.2021. године, достављањем Извештаја независног ревизора КПМГ д.о.о. Београд од 3.12.2020. године.

Дана 2.6.2021. године одржана је ванредна (електронска) седница Скупштине, на којој су донете одлуке о разрешењу члана Надзорног одбора и о избору новог члана Надзорног одбора. Завод је утврдио да на овој седници није донета одлука Скупштине о усвајању Годишњег обрачуна накнада за 2019. годину.

Завод је на основу дневног реда и материјала за предстојећу седницу Скупштине заказану за 27.6.2021. годину закључио да предстојећа Скупштина неће одлучивати о Годишњем обрачуну накнада за 2019. годину, као ни о Извештају независног ревизора КПМГ од 3.12.2020. године.

На основу наведеног Завод је утврдио да ОФПС није поступио у складу са чланом 16. став 3. тачка 10. Статута, због чега је дошло до повреде члана 165. став 3. Закона. Имајући то у виду, Завод је на основу члана 191. став 4. Закона, мером наложеном тачком 1. диспозитива овог решења наложио Скупштини да донесе одлуку о годишњем обрачуну

накнада за 2019. годину који сходно члану 190. став 2. Закона мора да буде садржан у годишњем извештају о пословању организације.

Заводу је 12.10.2020. године достављена представка члана ОФПС-а – Take it or leave it д.о.о. Београд, број 2020/10187, а 14.10.2020. године и представка број 2020/10323 Агенције за снимање и издавање музике – Контра, Београд, којима је приговорено на пословање ОФПС-а у вези са применом Плана расподеле. Подносиоци представке су изнели да образложени обрачун накнада за 2019. годину није утврђен у складу са одредбама Плана расподеле, због тога што су у класи 2, уведене класе 2-а, 2-б, и 2-ц, које не постоје у важећем Плану расподеле за класу 2.

Завод је дописом број 2020/15516-05 од 20.10.2020. године и дописом од 8.3.2021. године указао ОФПС-у да је поводом наведених представки извршио увид у образложени обрачун за 2019. годину који је ОФПС доставио Заводу поднеском број: 2020/9415 од 22.9.2020. године и утврдио да је у том образложеном обрачуну, фонд 2 подељен на фондове 2-а, 2-б, и 2-ц. Завод је даље истакао да је увидом у члан 7. став 3. Плана расподеле закључио да је само за фонд 1 прописано да се средства у фонду деле на три фонда и то: фонд а, фонд б и фонд ц, док је чланом 7. став 4. Плана расподеле прописано да се у фонду 2 средства расподељују на основу исправних кошуљица достављених од стране пружалаца медијске услуге који се реемитују преко кабловских, IPTV, и сателитских дотока сигнала (DTH - direct to home) независно од тога да ли су ови пружаоци медијских услуга платили накнаду или не. Завод је позвао ОФПС и да се изјасни: колико је чланова указало ОФПС-у да фонд II није расподељен у складу са Планом расподеле (прављење под фондова - а, б, ц); да ли је члановима Скупштине указано на седници од 27.6.2020. године, када су се усвајале измене и допуне Плана расподеле, да ће измена тог акта довести до промене формирања фонда II, имајући у виду да то не произлази из садржине измењених одредаба тог акта, нити из Образложења предложених измена и допуна.

Поднеском број 2020/11664 од 13.11.2020. године ОФПС се изјаснио на позив Завода за изјашњење од 20.10.2020. године, наводећи да је чланом 7. став 3. Плана расподеле обухваћено питање поделе средстава у оквиру фонда, као и питање основа за расподелу средстава у фонду 1, док је ставом 4. обухваћено само питање основа за расподелу средстава у фонду 2. ОФПС је даље навео да члан 7. став 4. Плана расподеле не регулише питање поделе средстава у оквиру фонда 2, али да се логичким системским и циљним тумачењем тог става у вези са чл. 7. и 9. Плана расподеле у којем се заједно регулише обрачун накнаде у фондовима 1 и 2, и Планом расподеле у целини, закључује да се одредба члана 7. став 3. Плана расподеле о подели средстава у оквиру фонда 1 односи и примењује и на фонд 2. ОФПС је даље истакао да су уведене измене софтвера за расподелу накнада који на исти начин третира поделу фондова 1 и 2, као и да План расподеле не прописује да се фонд 2 обрачунава на неки други начин, те да је једини начин, а који је у складу са чланом 9. Плана расподеле, који спаја фондове 1 и 2, онај који је спроведен у образложеном обрачуну за 2019. годину.

ОФПС је навео да је четири члана ОФПС-а приговорило да фонд 2 није расподељен у складу са Планом расподеле и то: NI-fi music д.о.о. Београд, Fair share д.о.о. Београд, Take it or leave it д.о.о. Београд и Никола Јовановић ПР агенција за снимање и издавање музике Контра, те да нико од наведених лица није био присутан на седници Скупштине одржане 27.6.2020. године, на којој је су усвојене измене и допуне Плана расподеле.

Завод је размотрио и чињенице у вези са начином формирања фонда 2 у оквиру Годишњег обрачуна накнада за 2019. годину од 21.8.2020. године и Годишњег обрачуна накнада за 2019. годину од 25.12.2020. године. Завод је имао у виду да су на седници Скупштине 27.6.2020. године усвојене измене Плана расподеле у погледу начина формирања фондова приликом расподеле накнада, као и да су те одредбе први пут примењене на Годишњи обрачун накнада за 2019. годину од 21.8.2020. године. Завод је узео у обзир и то да нико од чланова Скупштине који су били присутни и одлучивали на седници Скупштине на којој су донете спорне измене Плана расподеле није приговорио Заводу, а по речима ОФПС-а ни тој организацији. Осим тога, Завод је имао у виду и да је у материјалима за седницу Скупштине заказану за 27.6.2021. године садржан и Предлог измена и допуна Плана расподеле у чијем се члану 3. став 2. предлаже да се подела на фондове а, б, и ц која је предвиђена за фонд 1, по истом основу примењује и у фондовима 2 и 3. Имајући пред собом такво стање ствари, Завод је закључио да постоји могућност да воља чланова Скупштине није експлицитно спроведена кроз одредбе Плана расподеле од 27.6.2020. године.

Имајући у виду наведено, Завод је оценио да је неопходно да Скупштина одлучивањем о Годишњем обрачуна накнада за 2019. годину (усвајањем/не усвајањем) потврди или оповргне да је изменама и допунама Плана расподеле од 27.6.2020. године изразила вољу да се фонд 2 формира тако што се у истом предвиђају фондови а, б и ц. Дакле, спровођење мере из тачке 1. диспозитива овог решења подразумева да Скупштина треба да одлучи о годишњем обрачуна накнада за 2019. годину у складу са вољом Скупштине исказаном усвајањем Измена и допуна плана расподеле 27.6.2020. године, односно имајући у виду чињеницу да су у оквиру фонда 2 годишњег обрачуна накнаде за 2019. годину формирани фондови а, б, и ц.

На основу свега горе наведеног и на основу чл. 165. став 3, 188. став 1, 191. став 4. Закона, а у вези са чл. 188. став 2. тачка 1. и став 3, 189. став 1. тачка 2, 190. став 2. тачка 5, ст. 3. и 7. Закона, Завод је одлучио као у диспозитиву овог решења под тачком 1.

Завод је у складу са чланом 182. став 1. тачка 2. Закона којим је прописано да је организација дужна да учини доступним члановима организације годишњи извештај о пословању, као и у складу са чланом 182. став 1. тачка 3. Закона којим је прописано да је организација дужна обавести чланове о заседању скупштине (датум, време, место заседања, дневни ред, одлуке скупштине), одлучио као у тачки 2. овог решења.

Поука о правном леку: Против овог решења може се изјавити жалба која се подноси Влади, преко Завода за интелектуалну својину, у року од 15 дана од дана обавештавања о решењу. Уз жалбу треба доставити доказ о уплати административне таксе у износу од 480,00 динара.

Директор

Владимир Марић

Решење доставити:

-Организација произвођача фонограма Србије ОФПС
Дечанска 14, IV спрат, поштански фах 261, Београд

