



РЕПУБЛИКА СРБИЈА
ЗАВОД ЗА ИНТЕЛЕКТУАЛНУ СВОЈИНУ

990 број 2020/9020-05

Датум: 5. јун 2020. године
Београд, Кнегиње Љубице 5

Завод за интелектуалну својину, на основу члана 31. Закона о министарствима („Сл. гласник РС”, бр. 44/14, 14/15, 54/15 и 96/15- др. закон и 62/17), члана 136. став 1. Закона о општем управном поступку („Сл. гласник РС”, бр. 18/16 и 95/18 – аутентично тумачење), члана 160. ст. 1, 5. и 7. Закона о ауторском и сродним правима („Сл. гласник РС”, бр. 104/09, 99/11, 119/12 и 29/16 - одлука УС и 66/19), поступајући по захтеву број 2020/308 од 15. јануара 2020. године за обнову дозволе за обављање делатности колективног остваривања сродних права произвођача фонограма чији је подносилац Организација произвођача фонограма Србије - ОФПС, Дечанска 14, IV спрат, поштански фах 261, 11000 Београд, доноси

РЕШЕЊЕ

1. УСВАЈА СЕ захтев Организације произвођача фонограма Србије - ОФПС, Дечанска 14, IV спрат, поштански фах 261, Београд, за обнову дозволе за обављање делатности колективног остваривања следећих права произвођача фонограма:

- а) право на накнаду за емитовање и реемитовање фонограма;
- б) право на накнаду за јавно саопштавање фонограма;
- в) право на накнаду за јавно саопштавање фонограма који се емитује;
- г) право на посебну накнаду од увоза, односно продаје техничких уређаја и празних носача звука, слике и текста за које се оправдано може претпоставити да ће бити коришћени за умножавање фонограма за личне некомерцијалне потребе физичких лица.

2. Дозвола из става 1. овог диспозитива обнавља се за период од 5 година од дана издавања овог решења.

3. Уписује се обнова дозволе из ст. 1. и 2. овог диспозитива у евиденцију организација за колективно остваривање ауторског и сродних права коју води Завод за интелектуалну својину.

4. Ово решење објавити у „Службеном гласнику Републике Србије”.

Образложење

Организација произвођача фонограма Србије - ОФПС, Дечанска 14, IV спрат, поштански фах 261, 11000 Београд (у даљем тексту: организација ОФПС), доставила је Заводу за интелектуалну својину (у даљем тексту: Завод) захтев за обнову дозволе за

обављање делатности колективног остваривања сродних права произвођача фонограма, који је заведен 15.1.2020. године, под бројем 2020/308 (у даљем тексту: Захтев за обнову дозволе).

Завод је размотрио Захтев за обнову дозволе, па је у складу са чланом 160. став 2. Закона о ауторском и сродним правима („Сл. гласник РС”, бр. 104/09, 99/11, 119/12, 29/16 - одлука УС и 66/19, у даљем тексту: Закон) нашао да је исти неуредан у смислу члана 157. и 158. Закона.

Завод је о својим налазима обавестио организацију ОФПС дописом 990 број 2020/4917-05 од 6.3.2020. године и позвао организацију ОФПС (дописом број 2020/5140-05 од 9.3.2020. године) да поднети захтев уреду у року од 30 дана од дана пријема позива за уређење захтева. Организација ОФПС је 6.3.2020. године примила позив за уређење захтева, па је рок за поступање по захтеву за уређење истицао 6. априла 2020. године. Међутим, у Републици Србији је проглашено ванредно стање (дана 15.марта 2020. године), и донета је Уредба о примени рокова у управним поступцима за време ванредног стања („Службени гласник РС” број 41/20 и 43/20), којом је прописано да ће се рокови који истичу за време ванредног стања, а односе се на предузимање правних радњи, окончање управних поступака и одлучивање по изјављеним правним средствима, сматрати истеклим кад истекне 30 дана од престанка ванредног стања. Имајући у виду горе наведено, као и чињеницу да је ванредно стање укинута 7. маја 2020. године то, сходно одредбама Закона о општем управном поступку и Уредбе о примени рокова у управним поступцима за време ванредног стања, рок за уређење захтева истиче 5. јуна 2020. године.

Организација ОФПС је 5. маја 2020. године поднела молбу број 2020/4073 за преиспитивање позива за уређење захтева за обнову дозволе, а 1. јуна 2020. године, (поднесцима који су у Заводу заведени под бројевима 2020/5053 и 2020/5054) и обавештење о поступању по захтевима Завода. У прилогу ових дописа организација ОФПС доставила је измене и допуне Статута које су усвојене на седници Скупштине која је одржана 31.5.2020. године, заједно са пречишћеним текстом Статута, податке о носиоцима права који су овластили организацију да остварује права на њиховим фонограмима, списак иностраних организација са којима ОФПС има закључене билатералне уговоре о сарадњи, као и фотокопије уговора о чланству у организацији ОФПС за 97 носилаца права произвођача фонограма и пријаве фонограма за 22 носиоца права произвођача фонограма који нису чланови ОФПС, а пријавили су фонограме.

Уз захтев за обнову дозволе организација ОФПС доставила је 1) оверену фотокопију Уговора о оснивању Организације за колективно остваривање права произвођача фонограма, који је закључен 20.2.2002. године у Београду; 2) Статут организације донет 9.6.2017. године са изменама и допунама од 31.5.2020. године; 3) извод из регистра правних лица, за осниваче који су правна лица и то: 1. извод из регистра Привредног суда у Београду за Радиодифузну установу Радио телевизије Србије; 2. извод из регистра Агенције за привредне регистре о регистрацији привредног субјекта - Јувекомерц д.о.о. Београд, матични број 07460155; 3. извод из регистра Агенције за привредне регистре о регистрацији привредног субјекта - City Records д.о.о. Београд, матични број 17167308; 4. извод из регистра Агенције за привредне регистре о регистрацији привредног субјекта - Центро-сцена д.о.о. Београд, матични број 06001599; 5. извод из регистра Агенције за привредне регистре о регистрацији привредног субјекта - Grand production д.о.о. Београд, матични број 17203495; 6. извод из регистра Агенције за привредне регистре о регистрацији привредног

субјекта - Hi Fi centar records plus д.о.о. Београд, матични број 20699248; 7. извод из регистра Агенције за привредне регистре о регистрацији привредног субјекта - Комуна продукција (огранак страног правног лица), матични број 29501262; 8. извод из регистра Агенције за привредне регистре о регистрацији привредног субјекта - Metropolis music company д.о.о. Београд, матични број 17206524; 9. извод из регистра Агенције за привредне регистре о регистрацији привредног субјекта - Голд аудио видео д.о.о. Београд, матични број 20331950; 10. извод из регистра Агенције за привредне регистре о регистрацији привредног субјекта - Mascom ЕС д.о.о. Београд, матични број 17194640; 11. извод из регистра Агенције за привредне регистре о регистрацији привредног субјекта - И.Т.М.М. д.о.о. Београд, матични број 17081691. Такође, подносилац захтева је Заводу доставио и следеће доказе: статут РДУ РТС од 26.05.2006.године; извод из регистра Агенције за привредне регистре о регистрацији привредног субјекта за привредно друштво Hi Fi centar д.о.о које је брисано из регистра привредних друштава; потврду о преносу оснивачких права са Hi Fi centar д.о.о на Hi Fi centar records plus д.о.о. Београд; Решење Трговинског суда у Београду XVI-Fi-4846/04 од 9.6.2004. године о промени назива оснивача Communications Mascom у Mascom ЕС д.о.о; Решење Трговинског суда у Београду XI Fi 5409/04 од 19.5.2004. године о брисању из регистра привредног друштва Gold music д.о.о; Уговор број 04/03 којим Gold music д.о.о. преноси оснивачка права на Gold inter music д.о.о; Решење Агенције за привредне регистре број БД 11708/2008 о брисању из регистра привредног друштва Gold inter music д.о.о, и уговор од 12.11.2007. године, којим Gold inter music д.о.о преноси оснивачка права на Gold audio video д.о.о; 4) доказ о пословном седишту организације, односно извод из Регистра удружења Агенције за привредне регистре од 14.1.2020. године, о подацима уписаним у тај регистар за организацију ОФПС. Седиште организације ОФПС је у Дечанској 14, Београд; 5) податке о носиоцима права који су овластили организацију да остварује права на њиховим фонограмима; 6) списак иностраних организација са којима ОФПС има закључене билатералне уговоре о сарадњи; 7) фотокопије уговора о чланству у организацији ОФПС за 97 носилаца права произвођача фонограма и пријаве фонограма за 22 носиоца права произвођача фонограма који нису чланови ОФПС, а пријавили су фонограме; 8) попис фонограма који чине репертоар организација ОФПС на дан 14.1.2020. године. Подносилац захтева је доставио изјаву да организација ОФПС администрира 141.407 домаћих и 5.981.475 иностраних фонограма, а достављен је и компакт диск (CD) на коме се налази попис фонограма који чине репертоар организације ОФПС.

У прилогу захтева за обнову дозволе организација ОФПС доставила је и доказе о испуњености кадровских, финансијских, техничких и организационих претпоставки за ефикасно колективно остваривање права и то: 1) доказе о томе да организација запошљава особу (Катарину Павловић), која има завршен правни факултет и најмање две године стручног искуства и знање једног светског језика као и запослену особу (Петар Брајовић), која испуњава прописане услове за вођење књиговодства, има најмање две године стручног искуства на пословима организовања и вођења рачуноводства; 2) изјаву директора организације у којој се тврди да организација ОФПС своју делатност обавља у Београду, улица Дечанска број 14, у згради на четвртном спрату, површине 675,97м²; 3) оверену фотокопију уговора о закупу 335/18 од 16.1.2018. године; 4) изјаву директора о томе да организација ОФПС поседује осам телефонских линија, интернет конекцију 1 оптички интернет link 20 mbps 1:1, СББ шест фиксних ИП адреса, четири сервера WMWare Windows server standard ED 2012/2016/2019, Windows Server 2008, изнајмљен Cloud Issa база фонограма и друго, као у изјави директора ОФПС број 588-7/20 од 14.1.2020. године. Уз

захтев за обнову дозволе достављен је и доказ о уплати прописане републичке административне таксе у износу од 127.260,00 динара.

Организација ОФПС је дана 5. маја 2020. године, дописом број 2020/4073 поднела молбу за преиспитивање позива за уређење захтева за обнову дозволе. Организација ОФПС је изнела контра аргументе на ставове Завода, али је Завод остао при ставу да дозвола не може да буде обновљена ако ОФПС не унесе одређене измене у Статут и тако суштински, дугорочно, промени начин свог рада. Свој одговор на захтев организације ОФПС за преиспитивање позива за уређење захтева за обнову дозволе, Завод је изнео у допису број 021-2066/2020-05 од 11.5.2020. године.

Основна замерка Завода односила се на чињеницу да организација ОФПС својим члановима расподељује новац који није прикупљен од корисника, супротно члану 167. и члану 184. став 1. Закона. Такође, Завод је обнову дозволе условио изменом Статута у делу који се односи на супремацију Управног одбора у односу на Скупштину тражећи да број гласова Управног одбора никада не може да буде већи од броја гласова Скупштине. На тај начин, Статут организације ОФПС-а и рад те организације ускладио би се са одредбом члана 22. Закона о удружењима који прописује да је Скупштина највиши орган удружења.

Завод је инсистирао на томе да организација ОФПС убудуће доследно поштује члан 167. Закона у којем пише да „организација расподељује носиоцима ауторског, односно, сродних права *приход* који је у виду накнаде за искоришћавање предмета заштите *прикупила* од корисника“. ОФПС је расподељивао својим члановима средства прикупљена од корисника али и средства из банкарских кредита и тако задуживао организацију, што није у складу са Законом нити са праксом сродних колективних организација код нас и у свету. Мандат сваке колективне организације је да на ефикасан и законит начин прикупља за своје чланство накнаде од корисника и да тако прикупљене накнаде на транспарентан, правичан и правно уређен начин (на основу Плана расподеле), подели тим истим члановима. Организација није овлашћена да узима кредите да би из тако позајмљених средстава делила накнаде носиоцима права, што је Завод детаљно образложио у свом одговору на захтев ОФПС-а за обнову дозволе број 2020/4917-05 од 6.3.2020. године. Прекид са таквом праксом једина је стварна гаранција да ће организација ОФПС у будућности престати даље да се задужује и да ће се финансијски консолидовати. Таква промена Статута и праксе организације ОФПС-а такође је гаранција да ће организација ОФПС убудуће доследно вршити свој основни мандат – да прикупља и расподељује својим члановима само онолико прихода колико су њени чланови заиста и наплатили од корисника.

Питање враћања дуга јесте отворено питање али га Завод није третирао као услов за обнову дозволе и то из два разлога. Први разлог је тај што је то питање Завод већ поставио у форми налога у решењима бр. 021-2018/4068-05 од 2.7.2018. године и бр.2020/2485-05 од 10.2.202. године. Завод ће до краја инсистирати да се враћање тог дуга одвија на законит начин и да оптерећује сразмерно само оне носиоце права који су у претплати, а не организацију ОФПС и не оне носиоце права који нису узимали средства из кредита.

Други разлог је тај што је Завод приликом обнове дозволе имао у виду не само чињенице, већ и околности конкретнoг случаја, сагласно члану 10. став 1. Закона о општем управном поступку („Сл. гласник РС“, бр. 18/2016 и 95/2018 - аутентично тумачење). Наиме, приликом доношења овако важних одлука, Завод сматра да се читава управна ствар мора сагледати у контексту досадашњег рада организације, функције коју она врши, значаја

који има за наш правни систем и посебно за носиоце права. ОФПС је организација са великим искуством, прва таква институција у Републици Србији захваљујући чијем раду је систем остваривања права произвођача фонограма из теорије прешао у праксу. Организација ОФПС има стабилне односе са корисницима и другим сродним организацијама у Србији. Организација ОФПС најзад, запошљава и више од 60 људи. Систем колективног остваривања ауторског и сродних права почива на два стуба: 1) однос организација – корисници; 2) однос организација – чланови. Први стуб је и најосетљивији и такође најчешћи узрок друштвених неслагања у систему колективног остваривања ауторског и сродних права. У домену колективног остваривања права произвођача фонограма он функционише већ годинама на стабилан начин и у том погледу успостављена је равнотежа која гарантује сигурне приходе не само произвођачима фонограма, већ и интерпретаторима. ОФПС обавља техничке послове наплате накнаде и за интерпретаторе у Србији. Све те чињенице је Завод од почетка овог поступка имао у виду. С друге стране, оно што је Завод видео као главни проблем, то је однос организације према члановима, или прецизније – појединих чланова према организацији. Минимум правде који је Завод желео да оствари по том другом питању јесте то да престане задуживање ОФПС-а због користи појединих чланова. Пристанак ОФПС-а да са таквом праксом прекине главни је разлог зашто Завод обнавља дозволу. Иако је питање враћања дуга ОФПС-а значајно питање, Завод је утврдио да је његово решење апсолутно могуће нарочито након измене Статута организације ОФПС и престанком задуживања. Имајући с једне стране у виду трошкове рада организације ОФПС-а и дуговања по основу банкарских кредита, и с друге стране – очекиване приходе организације у наредном периоду, Завод је извршио анализу на основу које сматра да уз одговорно руковођење организација ОФПС може да настави да ради на стабилан и законит начин, поштено и у интересу свих чланова. Завод ће наставити да и даље надзире и пажљиво анализира пословање организације ОФПС.

Завод је утврдио да је на скупштини ОФПС-а која је одржана 31.5.2020. године, у циљу обнове дозволе, донета одлука да се промени члан 9. Статута тако да гласи: „Организација расподељује носиоцима права приход који је у виду накнаде за искоришћавање предмета заштите прикупила од корисника, у складу са критеријумима прописаним Планом расподеле“.

На Скупштини која је одржана 31.5.2020. године, донета је још једна одлука која додатно гарантује да се организација ОФПС неће задуживати по основу кредита, као до сада. Наиме, Скупштина је изгласала измене члана 16. Статута ОФПС-а тако да сада Скупштина, а не Управни одбор доноси одлуке о узимању кредита. Одредба гласи: „Скупштина организације одобрава узимање кредита и зајмова, давање зајмова и осигурање зајмова, као и куповину, продају или залагање некретнине у власништву организације“.

Следећи услов који је Завод поставио за обнову дозволе, јесте укидање супремације Управног одбора у односу на Скупштину.

Све до последњих измена Статута организације ОФПС-а од 31.5.2020. године, Управни одбор је имао већу фактичку снагу од Скупштине у погледу доношења одлука, што није било у складу са чланом 22. став 1. Закона о удружењима („Сл. гласник РС“, бр. 51/2009, 99/2011 - др. закони и 44/2018 - др. закон). Завод је остао при ставу да економски гласови морају да буду распоређени на правичан и сразмеран начин, а не тако да се кроз њихову несразмерну расподелу крши Закон о удружењима. Супремација Скупштине над

Управним одбором мора да буде гарантована Статутом организације ОФПС и не сме да зависи од тога који носиоци права поименце су чланови Управног одбора.

Чланови Управног одбора организације ОФПС у Годишњем сазиву Скупштине за 2020. годину имали су 161. глас, док су сви други чланови Годишњег сазива Скупштине за 2020. годину имали укупно 304 гласа. Члановима Управног одбора је тако припадало 53% гласова у Годишњем сазиву Скупштине за 2020. годину, односно више од половине гласова.

Чланом 164. став 2. Закона прописано је да су органи организације: скупштина, управни одбор, директор и надзорни одбор, док је чланом 22. став 1. Закона о удружењима прописано да је скупштина највиши орган удружења. Ако чланови Управног одбора имају више гласова од осталих чланова Годишњег сазива Скупштине, онда је Управни одбор надређен Скупштини, што није у складу са чланом 22. став 1. Закона о удружењима. Да би ту незаконитост исправио, ОФПС је морао у својим општим актима да предвиди да Управни одбор не може да има већину гласова у Годишњем сазиву Скупштине, односно, да чланови Управног одбора не могу да имају више гласова од осталих чланова Годишњег сазива Скупштине.

Завод наглашава још једном да овде није у питању форма, већ суштина. Скупштина служи, поред осталог, и томе да постави питање одговорности Управног одбора, да контролише рад Управног одбора, да именује и разрешава чланове Управног одбора, итд. Тамо где не постоји стварна подела власти нема ни услова за узајамну контролу и самосталност у одлучивању. На Скупштини која је одржана 31.5.2020. године, донета је одлука да се у циљу обнове дозволе измене одредбе члана 18. Статута тако да гласе: „Чланови Управног одбора могу имати укупно највише 49% гласова у Годишњем сазиву Скупштине. Уколико гласови чланова Управног одбора износе више од 49% гласова Годишњег сазива Скупштине, гласови Управног одбора се сразмерно умањују и сразмерно расподељују на остале чланове Годишњег сазива Скупштине.“

Имајући у виду све горе наведено, као и да је изменама Статута које су изгласане на седници Скупштине организације ОФПС ова организација поступила по захтеву Завода за уређење дозволе 990 број 2020/4917-05 од 6.3.2020. године и допису Завода 990 број 021-2066/2020-01 од 11.5.2020 године, Завод је, сходно члану 158. и 160. Закона одлучио као у диспозитиву овог решења.

Решење доставити:

- подносиоцу захтева:

Организација произвођача фонограма Србије - ОФПС

Дечанска 14, IV спрат, поштански фах 261, Београд

- у спис предмета.



Директор

Владимир Марић