

## Радиовещательным организациям

### Уважаемые коллеги!

Настоящим письмом информируем вас о текущей ситуации с выплатой вознаграждения за использование в эфире фонограмм, опубликованных в коммерческих целях.

Как вам известно, в соответствии со ст.1326 Гражданского кодекса РФ, сообщение в эфир или по кабелю фонограммы, опубликованной в коммерческих целях, допускается без разрешения обладателя исключительного права на фонограмму и обладателя исключительного права на зафиксированное в этой фонограмме исполнение, но с выплатой им вознаграждения. Сбор с пользователей такого вознаграждения и распределение этого вознаграждения осуществляются организациями по управлению правами на коллективной основе, имеющими государственную аккредитацию на осуществление соответствующих видов деятельности.

Решением Девятого Арбитражного Апелляционного суда с 23.12.2010г. аннулированы приказы Росохранкультуры от 06.08.2009г. №136 и №137 об аккредитации Всероссийской Организации Интеллектуальной Собственности (ВОИС) на осуществление прав исполнителей и изготовителей фонограмм на получение вознаграждения за сообщение в эфир или по кабелю фонограмм, опубликованных в коммерческих целях.

Указанное решение суда существенно влияет на правоотношения между радиовещателями и ВОИС. в связи с чем в целях соблюдения радиостанциями требований законодательства РФ и сохранения баланса интересов пользователей и обладателей прав на фонограммы RAR направляет вам следующие рекомендации.

- (1) В настоящее время отсутствует аккредитованная организация, уполномоченная на сбор денежных средств за использование в эфире фонограмм без заключения договоров с правообладателями таких фонограмм и зафиксированных в них исполнений. Это означает, что выплаты каким-либо лицам сумм в качестве вознаграждения, предназначенного изготовителям фонограмм и исполнителям, по договору о выплате вознаграждения на основании ст.1326 ГК РФ, являются необоснованными и противоречащими законодательству, что влечет для плательщика риски как гражданско-правового, так и налогового характера.
- (2) В целях использования фонограмм в эфире вещатели вправе заключать лицензионные договоры с правообладателями таких фонограмм, либо с обществами по коллективному управлению, обладающими соответствующими полномочиями от правообладателей, однако указанный механизм «очистки прав» существенно ограничивает вещателей в выборе фонограмм. В связи с этим в целях поддержания единства обычаев делового оборота отрасли наиболее целесообразным видится использование фонограмм в порядке ст.1326 ГК РФ, т.е. без заключения договоров с правообладателями, но с обязательной последующей выплатой им вознаграждения через аккредитованное общество по коллективному управлению правами.
- (3) В настоящий момент общество по коллективному управлению правами, аккредитованное на сбор вознаграждения за использование фонограмм, отсутствует, но фонограммы продолжают использоваться в эфире радиовещательных организаций, в связи с чем вопрос об оплате использования фонограмм в текущем периоде (во время отсутствия

аккредитации в этой области) будет поднят либо со стороны ВОИС, в случае отмены решения Девятого Арбитражного Апелляционного суда, либо со стороны организации по коллективному управлению правами, вновь аккредитованной в этой области. На основании этого РАР рекомендует радиовещательным организациям планировать выплаты за использование фонограмм в радиэфире в текущем периоде на 2-3 кварталы 2011 года.

Как известно Российской Академии Радио, на 01.03.2011г. назначено рассмотрение кассационной жалобы на решение Девятого Арбитражного Апелляционного суда по признанию недействительными приказов Росохранкультуры от 06.08.2009г. №136 и №137 об аккредитации ВОИС. Таким образом, после указанной даты возможно изменение ситуации с наличием общества по коллективному управлению правами, аккредитованному на сбор вознаграждения с радиовещателей за сообщение в эфир фонограмм, опубликованных в коммерческих целях. О результатах судебного заседания РАР дополнительно уведомит вас по мере получения такой информации.

Дополнительно Российская Академия Радио подтверждает, что Всероссийская Организация Интеллектуальной Собственности является стратегическим партнером РАР и настроена на плодотворное сотрудничество с представителями радиоиндустрии. В декабре 2010 года были достигнуты договоренности, согласно которым ВОИС приняла на себя обязательства по взаимному сотрудничеству с представителями радио-сообщества и гарантировала корректные действия со стороны своих региональных представителей при заключении сделок с радиовещателями. В целях пресечения возможных недоразумений, РАР просит радиовещателей уведомлять Академию обо всех случаях принуждения к выплатам в порядке ст.1326 ГК РФ в период отсутствия аккредитации Всероссийской Организации Интеллектуальной Собственности.

Уважаемые коллеги! Напоминаем о том, что отношения радиоиндустрии и правообладателей, а также обществ, представляющих интересы правообладателей, традиционно строятся на взаимном уважении и строгом соблюдении норм действующего законодательства.

С уважением,  
Вице-Президент Российской Академии Радио



Ю.А. Костин