

Αριθμός Απόφασης 52/2013

ΤΟ ΠΟΛΥΜΕΛΕΣ ΠΡΩΤΟΔΙΚΕΙΟ ΚΟΖΑΝΗΣ

ΤΑΚΤΙΚΗ ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ

ΣΥΓΚΡΟΤΗΘΗΚΕ από τους Δικαστές Μαρία Πετρίδου, Πρόεδρο Πρωτοδικών, Ελένη Σταμπουλίδου, Πρωτοδίκη - Εισηγήτρια, Κωνσταντίνο Δεληκάρη, Πρωτοδίκη και από το Γραμματέα Συμεών Τσινάρη.

ΣΥΝΕΔΡΙΑΣΕ δημόσια στο ακροατήριό του στις 20 Δεκεμβρίου 2012, για να δικάσει την αγωγή με αριθμό καταθέσεως δικογράφου 80/20-4-2011, μεταξύ:

ΤΩΝ ΕΝΑΓΟΝΤΩΝ: 1) αστικού μη κερδοσκοπικού συνεταιρισμού περιορισμένης ευθύνης με την επωνυμία «Απόλλων-Οργανισμός Συλλογικής Διαχείρισης Δικαιωμάτων Ελλήνων Μουσικών ΣΥΝ.ΠΕ», που εδρεύει στην Αθήνα, οδός Σαπφούς 10 και εκπροσωπείται νόμιμα, 2) αστικού μη κερδοσκοπικού συνεταιρισμού περιορισμένης ευθύνης με την επωνυμία «Ερατώ-Οργανισμός Συλλογικής Διαχείρισης Δικαιωμάτων Τραγουδιστών-Ερμηνευτών ΣΥΝ.ΠΕ», που εδρεύει στην Αθήνα, οδός Πατησίων 130 και εκπροσωπείται νόμιμα και 3) αστικής μη κερδοσκοπικής εταιρίας με την επωνυμία «Οργανισμός Συλλογικής Διαχείρισης και Προστασίας των Δικαιωμάτων των Παραγωγών Υλικών Φορέων Ήχου ή Ήχου και Εικόνας» και με διακριτικό τίτλο «Grammo», που εδρεύει στο Χαλάνδρι Αττικής, οδός Αριστοτέλους 65 και εκπροσωπείται νόμιμα, οι οποίοι παραστάθηκαν στο ακροατήριο διά της πληρεξούσιας δικηγόρου τους, η οποία προκατέθεσε προτάσεις.

ΤΟΥ ΕΝΑΓΟΜΕΝΟΥ:, κατοίκου, ο οποίος δεν παραστάθηκε στο ακροατήριο ούτε εκπροσωπήθηκε από πληρεξούσιο δικηγόρο.

Οι ενάγοντες ζητούν να γίνει δεκτή η από 26-4-2011 αγωγή τους, που κατατέθηκε στη Γραμματεία του Δικαστηρίου αυτού με αριθμό κατάθεσης δικογράφου 80/2011, προσδιορίστηκε για τη δικάσιμο της 2-2-2012 και μετά από αναβολή για τη δικάσιμο που αναφέρεται στην αρχή της παρούσας και γράφτηκε στο πινάκιο.

Κατά τη συζήτηση της υπόθεσης στο ακροατήριο οι διάδικοι παραστάθηκαν όπως ανωτέρω και η πληρεξούσια δικηγόρος των εναγόντων αναφέρθηκε στις έγγραφες προτάσεις της και ζήτησε να γίνουν δεκτά τα όσα αναφέρονται σ' αυτές και στα πρακτικά της δίκης.

ΑΦΟΥ ΜΕΛΕΤΗΣΕ ΤΗ ΔΙΚΟΓΡΑΦΙΑ ΣΚΕΦΘΗΚΕ ΣΥΜΦΩΝΑ ΜΕ ΤΟ ΝΟΜΟ

Από τη με αριθμό 8721 Β'/2-5-2011 έκθεση επίδοσης του αρμόδιου Δικαστικού Επιμελητή στο Πρωτοδικείο, την οποία νόμιμα προσκομίζουν και επικαλούνται οι ενάγοντες, προκύπτει ότι ακριβές επικυρωμένο αντίγραφο της κρινόμενης αγωγής με πράξη ορισμού δικάσιμου και κλήση προς συζήτηση για τη δικάσιμο της 2-2-2012 επιδόθηκε νομότυπα και εμπρόθεσμα στον εναγόμενο (122 παρ. 1, 123 παρ. 1, 124 παρ. 1, 126 παρ. 1α , 127 παρ. 1, 228 και 229 του ΚΠολΔ). Κατά την αρχικώς ορισθείσα δικάσιμο, η συζήτηση της υποθέσεως αναβλήθηκε νομίμως από το πινάκιο για τη δικάσιμο της 20-12-2012 (βλ. τον φάκελο της δικογραφίας), εγγράφηκε δε εκ νέου στο πινάκιο. Η εγγραφή αυτή επέχει θέση νομίμου κλητεύσεως για όλους τους διαδίκους, υπό την προϋπόθεση της αρχικής νόμιμης και εμπρόθεσμης κλητεύσεως των (άρθρ.226 παρ.4 ΚΠολΔ). Επομένως, ο εναγόμενος που δεν παραστάθηκε στην παρούσα δικάσιμο όταν εκφωνήθηκε και συζητήθηκε νομίμως η υπόθεση με τη σειρά εγγραφής της στο οικείο πινάκιο, (βλ. τα πρακτικά), πρέπει να δικαστεί ερήμην (271 παρ.1, 2 εδ. β ΚΠολΔ, όπως ισχύει μετά την αντικατάστασή του από το άρθρο 29 του Ν. 3994/2011).

Με την υπό κρίση αγωγή οι ενάγοντες εκθέτουν ότι είναι οργανισμοί συλλογικής διαχείρισης και προστασίας συγγενικών δικαιωμάτων, οι οποίοι λειτουργούν στο πλαίσιο των διατάξεων του άρθρου 54 του Ν. 2121/1993 έχοντας ως αποκλειστικό σκοπό τη διαχείριση και προστασία των συγγενικών δικαιωμάτων των μελών τους, έχουν δε κατά τα αναλυτικά εκτιθέμενα στο αγωγικό δικόγραφο, συσταθεί νόμιμα σύμφωνα με τις αναφερόμενες σε αυτό πράξεις και αποφάσεις των αρμόδιων οργάνων, ενώ έχουν γίνει και οι νόμιμες δημοσιεύσεις. Ο πρώτος εξ αυτών έχει μέλη έλληνες μουσικούς, ο δεύτερος έλληνες τραγουδιστές και ερμηνευτές και ο τρίτος παραγωγούς (εταιρίες παραγωγής και εμπορίας) υλικών φορέων ήχου ή ήχου και εικόνας, κασετών κλπ., όπως ορισμένα από τα μέλη τους αυτά ενδεικτικά κατονομάζονται στο δικόγραφο της υπό κρίση αγωγής, ενώ ο καθένας από τους οργανισμούς αυτούς αποτελεί τον μοναδικό, για την αντίστοιχη κατηγορία δικαιούχων της εύλογης αμοιβής του άρθρου 49 § 1 του προαναφερόμενου νόμου, οργανισμό συλλογικής διαχείρισης και εκπροσωπεί στο σύνολό της τη σχετική με αυτόν κατηγορία δικαιούχων της εν λόγω αμοιβής. Με σχετικές συμβάσεις ανάθεσης τα μέλη τους, τους έχουν

αναθέσει τη διαχείριση και την προστασία των περιουσιακών συγγενικών δικαιωμάτων επί των συμβολών τους, μεταξύ δε των σχετικών εξουσιών που τους έχουν μεταβιβασθεί, περιλαμβάνονται η διαπραγμάτευση, ο καθορισμός και η είσπραξη από τους χρήστες υλικών φορέων ήχου, της ενιαίας εύλογης αμοιβής και η διανομή στους δικαιούχους, μέλη των εναγόντων, της αμοιβής αυτής, η οποία διαμορφώνεται και προσδιορίζεται κατά τον τρόπο που ορίζεται από τον παραπάνω νόμο και κατανέμεται μεταξύ των κατηγοριών των εκπροσωπούμενων από αυτούς (ενάγοντες) δικαιούχων κατά ποσοστά προσδιοριζόμενα επίσης από τον ίδιο νόμο και από τους εσωτερικούς κανονισμούς των οργανισμών αυτών. Οι οργανισμοί αυτοί ως μόνοι στην ελληνική επικράτεια αντιπροσωπευτικοί οργανισμοί συλλογικής διαχείρισης των πιο πάνω τριών κατηγοριών δικαιούχων, έχουν συνάψει με τους αντίστοιχους προς αυτούς και ενδεικτικά απαριθμούμενους στην κρινόμενη αγωγή αλλοδαπούς αντιπροσωπευτικούς οργανισμούς, συμβάσεις αμοιβαιότητας, με βάση τις οποίες οι ενάγοντες νομιμοποιούνται στη διαπραγμάτευση, διεκδίκηση, είσπραξη και διανομή της εύλογης αμοιβής, που δικαιούνται και οι αλλοδαποί δικαιούχοι (μουσικοί, εκτελεστές, ερμηνευτές, τραγουδιστές και παραγωγοί) για τη χρήση στην ημεδαπή του ρεπερτορίου τους ή των από αυτούς παραχθέντων υλικών φορέων ή άλλως νομιμοποιούνται αυτοί (ενάγοντες) στις ως άνω ενέργειες και πράξεις με βάση τις διατάξεις της έχουσας υπερνομοθετική ισχύ διεθνούς σύμβασης της Ρώμης. Στα πλαίσια των αρμοδιοτήτων τους συμφώνησαν και συνέταξαν από κοινού αμοιβολόγιο, το οποίο νόμιμα γνωστοποίησαν στο κοινό μέσω της δημοσίευσής του, προσκάλεσαν δε τους χρήστες υλικών φορέων ήχου και εικόνας σε διαπραγματεύσεις τόσο για τον καθορισμό της ως άνω ενιαίας εύλογης αμοιβής, όσο και για τον τρόπο της νόμιμης καταβολής και είσπραξης αυτής από τους ενάγοντες οργανισμούς. Ο εναγόμενος διατηρεί καφετέρια-μπαρ στην, με τον διακριτικό τίτλο «.....», εμβαδού περίπου 70 τμ. στεγασμένο χώρο και 15 τμ περίπου υπαίθριο χώρο, όπου η μουσική είναι απαραίτητη για την καθημερινή λειτουργία της εν λόγω επιχείρησης, αφού οι πελάτες προσέρχονται για να διασκεδάσουν με τους χρησιμοποιούμενους από αυτήν υλικούς φορείς με μουσικό ρεπερτόριο αποτελούμενο από έργα (μουσική και τραγούδια) των μελών τους και των μελών των οργανισμών με τους οποίους συνήψαν συμβάσεις αμοιβαιότητας, που δειγματοληπτικά αναφέρουν στην αγωγή. Παρά την πρόσκληση που του απηύθυναν να διαπραγματευτούν τόσο το ποσό της ενιαίας εύλογης αμοιβής τους όσο και τον τρόπο της νόμιμης καταβολής και είσπραξης

αυτής, αυτός αρνήθηκε να συμπράξει. Με βάση το ιστορικό αυτό ζητούν: α) να καθορισθεί οριστικά αυτή σύμφωνα με τα δημοσιευθέντα αμοιβολογία τους για τα έτη 2006, 2007, 2008 και 2009 στο ποσό των 200 ευρώ για κάθε έτος, πλέον του αναλογούντος σε ποσοστό 23% ΦΠΑ και για τις τρεις κατηγορίες δικαιούχων, β) να καθορισθεί ότι από την αμοιβή αυτή το 50% δικαιούνται οι παραγωγοί των υλικών φορέων και το υπόλοιπο 50% δικαιούνται οι μουσικοί και οι τραγουδιστές ισομερώς, γ) να υποχρεωθεί ο εναγόμενος να προσκομίσει καταλόγους με τους τίτλους του μουσικού ρεπερτορίου που χρησιμοποίησε την επίδικη χρονική περίοδο, προκειμένου να προβούν στη διανομή των αμοιβών στους δικαιούχους, καθώς και να καταδικαστεί στα δικαστικά τους έξοδα.

Η αγωγή αυτή αρμοδίως και παραδεκτά εισάγεται ενώπιον του Δικαστηρίου αυτού, που είναι καθ' ύλην (άρθρα 7, 8, 9, 10, 14 παρ.2, 18 ΚΠολΔ) και κατά τόπο αρμόδιο (49 παρ. 1 εδ. ε του ν. 2121/1993, όπως αυτός τροποποιήθηκε και ισχύει και 2 παρ. 1 της κυρωθείσας από το ν.2054/1992 Διεθνούς Σύμβασης της Ρώμης της 26ης-10-1961, 25 παρ. 2 ΚΠολΔ), για να συζητηθεί κατά την τακτική διαδικασία (270 ΚΠολΔ). Η αγωγή είναι ορισμένη και νόμιμη στηριζόμενη στις διατάξεις των άρθρων 46 παρ. 3 εδ. β' και 5 εδ. Β', 47, 49 παρ. 1, 2, 3, 52, 55, 56 § 1, 2, 3 εδ. ε', στ', ζ' και 4, 58 και 67 § 4 του Ν. 2121/1993, όπως αυτός τροποποιήθηκε και ισχύει, καθώς και σε εκείνες των άρθρων 2, 3, 4, 5, 7, 10 και 12 της Διεθνούς Σύμβασης της Ρώμης (Ν. 2054/1992), άρθρα 1, 2 παρ. 1 περ. Α', 3 παρ. 1 περ. Α', 4, 8 παρ. 1 εδ. α' και β' περ. Α', 16 παρ. 1 και 2, 21 παρ. 1 και 2, 35 παρ. 1 περ. Α και στ' του ν. 2859/2000, 176 ΚΠολΔ. Πρέπει, επομένως, αυτή να ερευνηθεί περαιτέρω και ως προς την ουσιαστική της βασιμότητα, δεδομένου ότι έχει καταβληθεί το απαιτούμενο τέλος δικαστικού ενσήμου με τις νόμιμες επιβαρύνσεις υπέρ τρίτων (βλ. το με Α/Α 8102/28-12-2012 σειράς Ζ 6820928 διπλότυπο είσπραξης της Δ.Ο.Υ. Πτολεμαΐδας, που προσκομίζουν οι ενάγοντες).

Κατά της κρινόμενης αγωγής δεν υφίσταται ένσταση εξεταζόμενη αυτεπαγγέλτως και σχετικώς με τα αναφερόμενα στο δικόγραφο της γεγονότα επιτρέπεται ομολογία. Πρέπει, επομένως, αυτή να γίνει εν μέρει δεκτή και ως προς την ουσιαστική της βασιμότητα, διότι, εφόσον ο εναγόμενος ερημοδικεί, αποδεικνύονται πλήρως οι περιεχόμενοι στο αγωγικό δικόγραφο πραγματικοί ισχυρισμοί δοθέντος ότι θεωρούνται ως ομολογημένοι εκ μέρους του ερημοδικαζόμενου εναγόμενου (άρθρ. 271 παρ. 3, όπως ισχύει μετά την αντικατάστασή του από το άρθρο 29 του Ν. 3994/2011 και 352 παρ. 1 ΚΠολΔ, το

οποίο εφαρμόζεται και για τις εκκρεμείς υποθέσεις σύμφωνα με το άρθρο 72 παρ. 2 ν. 3994/2011) και να καθοριστεί οριστικά το μη καλυπτόμενο από το τεκμήριο ερημοδικίας ύψος της οφειλομένης από τον εναγόμενο εύλογης ενιαίας αμοιβής και για τις τρεις κατηγορίες των εκπροσωπούμενων από τους ενάγοντες δικαιούχων για το επίδικο χρονικό διάστημα για τα έτη 2006 έως και 2009, λαμβανομένων υπόψη από το Δικαστήριο των διδαγμάτων της κοινής πείρας και τους κανόνες της λογικής, της καθημερινής λειτουργίας της επιχείρησης του εναγόμενου σε ετήσια βάση, του εμβαδού του καταστήματος (70 τμ), της έκτασης της γενόμενης χρήσης της μουσικής, της αύξησης ή μη της επισκεψιμότητας της επιχείρησης του εναγόμενου από τη χρήση της μουσικής, του περιορισμού ή αύξησης των εξόδων της και της μείωσης των εσόδων της από την ανωτέρω χρήση, του ότι η παρουσίαση στο κοινό μουσικής από τον εναγόμενο έχει αναμφισβήτητα συμβάλει στην αύξηση της πελατείας του και συνακόλουθα στα έσοδά του, του ότι τα έξοδα της επιχείρησης του εναγόμενου θα ήταν πολύ μεγαλύτερα αν αντί του μουσικού ρεπερτορίου που κατά την επίδικη περίοδο παρουσίαζε καθημερινά από υλικούς φορείς ήχου απασχολούσε κατά τη λειτουργία της τραγουδιστές και ορχήστρα, στο ποσό των 150 ευρώ για κάθε έτος (2006-2009) πλέον ποσού 34,5 ευρώ, που αντιστοιχεί στον ΦΠΑ ποσοστού 23%, το οποίο κρίνεται εύλογο και δίκαιο. Πρέπει, επίσης, να καθορισθεί το ύψος της εύλογης αμοιβής της κάθε κατηγορίας που εκπροσωπείται από τους ενάγοντες σε ποσοστό 50% για τους παραγωγούς και από το υπόλοιπο 50% σε ποσοστό 25% για τους μουσικούς και στο υπόλοιπο ποσοστό 25% για τους τραγουδιστές. Περαιτέρω, επειδή αναγκαίο στοιχείο για την από τον καθένα από τους ενάγοντες διανομή της ως άνω εύλογης αμοιβής στους δικαιούχους αυτών συνιστούν οι κατάλογοι με τους τίτλους των έργων του μουσικού ρεπερτορίου που χρησιμοποίησε ο εναγόμενος κατά τα επίδικα έτη, πρέπει αυτός να υποχρεωθεί να παραδώσει στους ενάγοντες τους καταλόγους αυτούς. Τέλος, ο εναγόμενος πρέπει να καταδικαστεί λόγω της ερημοδικίας και της ήττας του σε μέρος των δικαστικών εξόδων των εναγόντων αναλόγως του μεγέθους της νίκης και ήττας του καθενός μέρους (176 και 184 ΚΠολΔ), όπως ορίζεται ειδικότερα στο διατακτικό ενώ λόγω της ερημοδικίας του πρέπει να ορισθεί το νόμιμο προκαταβλητέο παράβολο για την περίπτωση άσκησης εκ μέρους του ανακοπής ερημοδικίας (502 παρ.1, 505 ΚΠολΔ) κατά τα επίσης οριζόμενα ειδικότερα στο διατακτικό.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

ΔΙΚΑΖΕΙ ερήμην του εναγόμενου.

ΟΡΙΖΕΙ το παράβολο ερημοδικίας στο ποσό των διακοσίων πενήντα (250) ευρώ.

ΔΕΧΕΤΑΙ εν μέρει την αγωγή.

ΚΑΘΟΡΙΖΕΙ οριστικά το ύψος της ενιαίας εύλογης αμοιβής, που οφείλει ο εναγόμενος να καταβάλει στους ενάγοντες για την εκ μέρους του κατά τα έτη 2006, 2007, 2008 και 2009 έτη στην επιχείρηση με τον διακριτικό τίτλο «.....», που βρίσκεται στην, χρήση υλικών φορέων ήχου, στο ποσό των εκατόν πενήντα (150) ευρώ για κάθε έτος πλέον του αναλογούντος εκ ποσοστού 23% ΦΠΑ ποσού των τριάντα τεσσάρων (34) ευρώ και πέντε (5) λεπτών (34,5), ήτοι συνολικά για κάθε έτος στο ποσό των εκατόν ογδόντα τεσσάρων ευρώ και 5 λεπτών (184,5 ευρώ) και συνολικά για όλο το επίδικο χρονικό διάστημα στο ποσό των επτακοσίων τριάντα οκτώ (738) ευρώ.

ΚΑΘΟΡΙΖΕΙ ως εύλογη αμοιβή της κάθε κατηγορίας που εκπροσωπείται από τους ενάγοντες σε ποσοστό 50% για τους παραγωγούς, 25% για τους μουσικούς και 25% για τους τραγουδιστές και ερμηνευτές.

ΥΠΟΧΡΕΩΝΕΙ την εναγόμενη να παραδώσει στους ενάγοντες τους καταλόγους με τους τίτλους των έργων του μουσικού ρεπερτορίου που χρησιμοποίησε τα έτη 2006, 2007, 2008 και 2009.

ΚΑΤΑΔΙΚΑΖΕΙ την εναγόμενη στην καταβολή μέρους των δικαστικών εξόδων των εναγόντων, το οποίο ορίζει στο ποσό των διακοσίων (200) ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στην στις 9 Απριλίου 2013, Δημοσιεύτηκε σε έκτακτη δημόσια συνεδρίαση στο ακροατήριό του στην στις 18 Απριλίου 2013 χωρίς να παρευρίσκονται οι διάδικοι και οι πληρεξούσιοι δικηγόροι τους.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ