

Overeenkomst muziekgebruik Niet-landelijke commerciële mediadiensten

CONTRACTNUMMER:

DE ONDERGETEKENDEN:

DE STICHTING TER EXPLOITATIE VAN NABURIGE RECHTEN, gevestigd en kantoorhoudende aan de Catharina van Renneslaan 20, 1217 CX te Hilversum (KvK nummer: 41194330), hierbij rechtsgeldig vertegenwoordigd door haar algemeen directeur, de heer M.J. Bos, hierna te noemen 'Sena',

en

NNN

gevestigd en kantoorhoudende aan de te....., Nederland, ten deze vertegenwoordigd door, hierna te noemen 'NNN',

OVERWEGENDE DAT:

- Sena door de Minister van Justitie is aangewezen als rechtspersoon die met uitsluiting van ieder ander is belast met het incasseren van de door NNN krachtens artikel 7 van de Wet op de Naburige Rechten (hierna: WNR) verschuldigde billijke vergoeding en de verdeling hiervan onder rechthebbende uitvoerende kunstenaars en producenten van voor commerciële doeleinden uitgebrachte fonogrammen dan wel reproducties daarvan (hierna te noemen 'fonogrammen');
- NNN als commerciële media instelling (een natuurlijk of rechtspersoon) een mediadienst als bedoeld in artikel 1.1 onder 1 van de mediawet 2008 verzorgt voor het aanbieden van een of meerdere programmakanalen;
- NNN als commerciële media instelling een programmakanaal exploiteert, onder de naam NNN, en daarmee een niet landelijke commerciële mediadienst (hierna te noemen 'het programma') verzorgt en uitzendt waarbij gebruik wordt gemaakt van fonogrammen - en toestemming heeft verkregen van het Commissariaat van de Media op grond van artikel 3.1 en 3.2 Mediawet 2008;
- het programmakanaal en de commercialisering daarvan, mede blijkens de uit de exploitatie van het uit het programmakanaal voortvloeiende commerciële inkomsten, uitsluitend op Nederland is gericht;
- de programmasignalen onder controle en verantwoordelijkheid van NNN vanuit Nederland worden ingevoerd in een ononderbroken mededelingenketen die naar de satelliet en terug naar de aarde loopt, en/of;

- de distributeurs c.q. kabelexploitanten in Nederland het programmakanaal, na daartoe verkregen toestemming van NNN, kunnen ontvangen en gelijktijdig, ongewijzigd en onverkort doorgeven aan hun abonnees, en/of;
- NNN het programmakanaal tevens uitzendt via de ether, DAB+(waarvoor de consument geen afzonderlijke vergoeding betaalt) en door middel van internetsimulcasting (d.w.z. de gelijktijdige, onverkorte en ongewijzigde doorgifte van het programmakanaal onder de verantwoordelijkheid van NNN, via de eigen website);
- het publiek in Nederland het programmakanaal aldus kan ontvangen via de satelliet, de ether, DAB+, internetsimulcasting, dan wel via tussenkomst van een distributeur;
- de beluistering van het programmakanaal via internetsimulcasting recent is toegenomen, mede als gevolg van een toename van het gebruik van mobiele apparaten (waaronder, maar niet beperkt tot smartphones, tablets, notebooks e.d.). Partijen komen overeen dat de beluistering van het programmakanaal via internetsimulcasting voor de duur van deze overeenkomst gefixeerd wordt op 10% van de totale beluistering.
- het beschikbaar stellen van het programmakanaal voor het publiek buiten het bestek van deze overeenkomst valt. Deze beschikbaarstelling wordt gedefinieerd als vorm van openbaarmaking 'on demand', waarbij de consument op een door hem/haar zelf te bepalen plaats en moment het programmakanaal (nogmaals) - al dan niet deels - kan beluisteren, bijvoorbeeld via een dienst als 'Uitzending Gemist';
- webcasting buiten het bestek van deze overeenkomst valt. Webcasting wordt gedefinieerd als het via internet verspreiden van een programmakanaal, zodanig dat de signalen van dit programmakanaal met behulp van een algemeen verkrijgbaar 'Internet Protocol' (IP) toegankelijk zijn voor iedere consument die, al dan niet tegen vergoeding, gebruik wil maken van diensten aangeboden via internet, waarbij de muzieksignalen via 'streaming audio' en/of een vergelijkbare techniek worden verspreid.

KOMEN OVEREEN ALS VOLGT:

Partijen zijn het volgende overeengekomen:

Artikel 1 - Inwerkingtreding en duur

1. Deze overeenkomst treedt in werking op DATUM en eindigt van rechtswege op DATUM, tenzij een van de partijen de overeenkomst schriftelijk (met ontvangstbevestiging) opzegt, met inachtneming van een termijn van minimaal 3 maanden, tegen 31 december van enig kalenderjaar.

2. Indien één van partijen deze overeenkomst - overeenkomstig lid 1 - tegen het einde van een kalenderjaar heeft opgezegd, zullen partijen binnen een periode van 3 maanden na ontvangst van de opzegging met elkaar in onderhandeling treden over de voorwaarden en modaliteiten waaronder de overeenkomst eventueel in het nieuwe jaar zal voortduren c.q. waaronder een nieuwe overeenkomst wordt gesloten.
Indien partijen aan het eind van het betreffende kalenderjaar geen overeenstemming hebben bereikt over verlenging of vernieuwing, blijven de voorwaarden van deze overeenkomst onverkort van kracht, totdat één der partijen de ander schriftelijk te kennen geeft dat hij de onderhandelingen staakt.

Artikel 2 - Omvang en reikwijdte licentie

Het krachtens deze overeenkomst toegestane muziekgebruik betreft uitsluitend de volgende wijzen van openbaarmaking:

- de (her) uitzending door NNN van fonogrammen, op de wijze als nader omschreven in de considerans van deze overeenkomst;
- de gelijktijdige doorgifte van het programmakanaal door NNN via het internet middels 'internetsimulcasting', en
- DAB+ programmakanalen onder de voorwaarde dat de consument voor de ontvangst van die uitzendingen geen afzonderlijke vergoeding betaalt.

Bij de vaststelling van de door NNN aan Sena verschuldigde vergoeding, als nader bepaald in artikel 3, is uitsluitend de ontvangst van het programmakanaal in Nederland, dan wel door Nederlandse IP adressen verdisconteerd.

Artikel 3 - Hoogte vergoeding

1. De vergoeding per programmakanaal (), al dan niet openbaar gemaakt binnen een zogenaamd editiestelsel, bedraagt een percentage van de daadwerkelijk in enig kalenderjaar door NNN of een aan haar gelieerde entiteit ontvangen inkomsten, zonder aftrek van verwervingskosten of anderszins.
Onder de door NNN of een aan haar gelieerde entiteit daadwerkelijk ontvangen inkomsten worden verstaan: de daadwerkelijk in verband met de uitzending ontvangen inkomsten per programmakanaal, waaronder - doch niet beperkt tot - de volgende posten:
 - a. Het uitzenden van reclameboodschappen (als bedoeld in artikel 1,1 onder 1 van de Mediawet 2008);
 - b. Het uitzenden van gesponsorde radioprogramma's of een onderdeel daarvan (als bedoeld in artikel 1,1 onder 1 van de Mediawet 2008);
 - c. Het inzetten van Telecommunicatiediensten (SMS, MMS, bellen, stemmen, etc.);
 - d. Barters;
 - e. Brand/product placement;
 - f. Inkomsten in verband met aan internetsimulcasting gerelateerde visuals, al dan niet in de vorm van - en derhalve uitdrukkelijk niet beperkt tot - digitale advertenties geplaatst op aan het programmakanaal gerelateerde websites, zoals banners, buttons, skyscrapers, layers, floor-adds en rectangles;

- g. Andere inkomsten van derden in verband met exploitatie van het programmakanaal(bijvoorbeeld distributievergoedingen).

Ten aanzien van de hiervoor vermelde inkomsten uit sponsoring geldt dat deze volledig (100%) tot de door NNN daadwerkelijk ontvangen inkomsten worden gerekend, tenzij het programmakanaal in het kader van nakoming van de verplichting tot het maken van reclame uitingen bijzondere inspanningen op zich neemt, die leiden tot aantoonbare additionele kosten.

In dat geval zullen de daaraan verbonden inkomsten uit sponsoring enkel voor 75% in aanmerking worden genomen bij het bepalen van de totaal door NNN daadwerkelijk ontvangen inkomsten.

De verschuldigde vergoeding per kalenderjaar is als volgt:

- 4,3% over de inkomsten welke worden gegenereerd door middel van lineaire openbaarmaking;
 - 6.45% over de inkomsten welke worden gegenereerd door middel van internetsimulcasting.
2. De in lid 1 genoemde vergoeding geldt enkel voor zover de totaal in enig kalenderjaar door NNN daadwerkelijk ontvangen inkomsten per programmakanaal, dus zonder aftrek van verwervingskosten, het bedrag van € 100.000,- niet overschrijden.
- Is dat bedrag hoger dan geldt voor het meerdere steeds de onderstaande aftoppingsregeling:

Omzet van:	Omzet tot:	Lineair	Internetsimulcasting
0	100.000	4,30%	6,45%
100.000	200.000	4,10%	6,15%
200.000	300.000	3,90%	5,85%
300.000	400.000	3,70%	5,55%
400.000	500.000	3,50%	5,25%
500.000	600.000	3,30%	4,95%
600.000	700.000	3,10%	4,65%
700.000	800.000	2,90%	4,35%
800.000	900.000	2,70%	4,05%
900.000	1.000.000	2,50%	3,75%
1.000.000	1.100.000	2,30%	3,45%
1.100.000	1.200.000	2,10%	3,15%
1.200.000	1.300.000	1,90%	2,85%
1.300.000	1.400.000	1,80%	2,70%
1.400.000	1.500.000	1,70%	2,55%
1.500.000	en hoger	1,60%	2,40%

3. De in lid 1 genoemde vergoeding is van toepassing met dien verstande dat op kalenderjaarbasis een minimumbedrag per programmakanaal verschuldigd is van € 2.500,- dan wel, indien dit een lager bedrag betreft, 10% van de totaal in enig kalenderjaar door NNN of een aan haar gelieerde entiteit daadwerkelijk ontvangen inkomsten, dus zonder aftrek van verwervingskosten, per programmakanaal. Met een absoluut minimum van €250,- op jaarbasis.
Dit dient aangetoond te worden met een door een registeraccountant gecertificeerde en gespecificeerde opgave.
Bij uitblijven van deze opgave gedurende drie maanden nadat NNN zich op de toepasselijkheid van het lagere bedrag heeft beroepen zal alsnog een minimumvergoeding van € 2.500,- van toepassing zijn.
4. Indien het programmakanaal onder concessie op grond van de Mediawet 2008 niet alleen via de ether maar eveneens en op onverkorte wijze via DAB+ wordt uitgezonden, worden de door de DAB+ programmakanaal gegenereerde inkomsten geacht onderdeel uit te maken van de totaal in enig kalenderjaar door NNN of een aan haar gelieerde entiteit daadwerkelijk ontvangen inkomsten en als zodanig aan Sena gerapporteerd.
5. Indien er naast het programmakanaal zoals genoemd is in lid 4 eveneens sprake is van een stand alone DAB+only programmakanaal – en het derhalve een programmakanaal betreft dat niet op andere lineaire wijze wordt uitgezonden – is de vergoeding van de leden 1 en 2 van dit artikel verschuldigd, dan wel, indien dit een hoger bedrag betreft, de minimumvergoeding van lid 3 van dit artikel.
6. Indien en voor zover uit een door een registeraccountant per programmakanaal gespecificeerde en gecertificeerde opgave blijkt dat het betreffende programmakanaal verlieslatend is (waarbij het gaat om een operationeel resultaat, dus een verlies voor aftrek van belastingen en afschrijvingen), dan zal op de te betalen vergoeding een korting van 25% van toepassing zijn, gedurende maximaal 2 (boek)jaren uit de onderhavige contractperiode.
7. Onder de voorwaarde dat NNN aan al haar verplichtingen voor het betreffende kalenderjaar krachtens artikel 4 en artikel 6 heeft voldaan, is een modulaire vergoeding van toepassing die achteraf zal worden verrekend met de cf. artikel 4 lid 3 vastgestelde definitieve vergoeding over het betreffende kalenderjaar.

Deze modulaire vergoeding is als volgt opgebouwd:

- Aanlevering van de prognose cf. artikel 4 lid 1 2%
- Aanlevering van de accountantsverklaring cf. artikel 4 lid 3 3%
- Indien artikel 6 lid 2 van toepassing is: aanlevering van de playlist cf. artikel 6 5%

8. De vergoeding geldt ongeacht de mate waarin het door NNN verzorgde en uitgezonden programmakanaal fonogrammen bevat en eveneens ongeacht de mate waarin het programmakanaal door de WNR en WPPT beschermde fonogrammen bevat.

Artikel 4 – Opgave gegevens en facturering

1. Jaarlijks vóór 1 januari zal NNN, al dan niet mede namens een aan haar gelieerde entiteit, schriftelijk opgave doen van de verwachte daadwerkelijk ontvangen inkomsten per programmakanaal in het daarop volgende kalenderjaar.
2. Op basis van de gegevens genoemd in lid 1 van dit artikel bepaalt Sena de ter verrekening door NNN te betalen voorschotvergoeding voor het betreffende kalenderjaar. Sena zal vervolgens NNN maandelijks een voorschotfactuur sturen, die door NNN aan Sena binnen veertien dagen na ontvangst wordt voldaan.
3. Steeds vóór 1 juni van elk kalenderjaar overlegt NNN aan Sena een door een registeraccountant gecertificeerde en gespecificeerde opgave met betrekking tot de daadwerkelijk ontvangen inkomsten per programmakanaal, e.e.a. volgens het bepaalde in artikel 3 lid 1 en conform het bijgevoegde controleprotocol bij deze overeenkomst, over het daaraan voorafgaande jaar.
Hierbij is, zoals kenbaar uit de redactie van artikel 3 lid 1, niet van belang of deze inkomsten worden ontvangen door NNN zelf of door een aan haar gerelateerde entiteit, zolang sprake is van inkomsten die verband houden met de exploitatie van het betreffende programmakanaal in de zin van artikel 3 lid 1.
Op basis van deze opgave bepaalt Sena het door NNN definitief verschuldigde jaarbedrag conform het bepaalde in artikel 3 en bepaalt Sena tevens of NNN aan de voorwaarden die gelden voor de modulaire korting genoemd in artikel 3 lid 7 heeft voldaan.
Sena factureert aan NNN het verschil tussen het definitief verschuldigde jaarbedrag (inclusief eventuele korting) en het reeds krachtens lid 2 van dit artikel ter verrekening door NNN betaalde bedrag dan wel crediteert NNN een bedrag, indien en voor zover het ter verrekening reeds door NNN betaalde bedrag het definitief verschuldigde jaarbedrag (inclusief eventuele korting) overschrijdt.
Betaling van de factuur respectievelijk creditnota zal binnen 30 dagen na datum van de betreffende factuur geschieden.
4. Indien de daadwerkelijk ontvangen inkomsten per programmakanaal over de drie jaren voorafgaand aan het jaar waarover op de voet van lid 3 opgave gedaan dient te worden gemiddeld lager zijn geweest dan € 100.000,--, kan NNN ten aanzien van haar verplichtingen uit lid 3 en uit artikel 3 lid 3 volstaan met aanlevering van een van een administratiekantoor afkomstige ondertekende bevestiging van de inkomsten als vermeld in lid 3 en artikel 3 lid 3.
5. Onafhankelijk van de wijze waarop NNN opgave heeft gedaan van de inkomsten als vermeld in lid 3, heeft Sena het recht om de boekhouding van NNN eenmaal per jaar te doen onderzoeken door een registeraccountant, voor zover deze boekhouding

betrekking heeft op de uitvoering van deze overeenkomst. Indien de uitkomsten van dit onderzoek leiden tot een door NNN aan Sena verschuldigde vergoeding die 5% hoger is dan de werkelijke door NNN voor dat jaar betaalde vergoeding, dan komen de kosten voor het onderzoek voor rekening van NNN; in het andere geval komen de kosten voor Sena. Indien de uitkomsten van dit onderzoek leiden tot een aanpassing van de vergoeding zal het verschuldigde jaarbedrag worden (her)berekend en gefactureerd volgens artikel 4 lid 3. Sena zal het bepaalde in artikel 6:2 van het Burgerlijk Wetboek in acht nemen bij de uitoefening van voornoemd recht - met name bij de selectie van de betreffende registeraccountant - alsmede bij de eventuele doorbelasting van de betreffende kosten. Dit betekent dat zij zich in die situaties heeft te gedragen overeenkomstig de eisen van redelijkheid en billijkheid.

Artikel 5 – Verzuim

Bij gebreke van tijdige betaling van hetgeen NNN krachtens deze overeenkomst verschuldigd is treedt verzuim van NNN onmiddellijk in, zonder dat ingebrekestelling vereist is.

Sena is alsdan gerechtigd het verschuldigde van NNN te vorderen, vermeerderd met de wettelijke rente en in en buiten rechte te maken kosten, zulks onverminderd het recht van Sena op schadevergoeding en het recht de overeenkomst te ontbinden wegens het niet of niet tijdig betalen van het verschuldigde.

Artikel 6 - Aanleveren playlist

1. Teneinde Sena in de gelegenheid te stellen haar wettelijke opdracht betreffende de verdeling van de gelden onder naburig rechthebbenden naar behoren uit te voeren, verplicht NNN zich een zo nauwkeurig en volledig mogelijke playlist van alle in haar programmakanaal gebruikte (onderdelen van) fonogrammen bij te (doen) houden en aan Sena aan te leveren. Voor de duidelijkheid wordt vastgesteld dat onder fonogrammen in dit artikel wordt verstaan alle fonogrammen zoals gedefinieerd in artikel 1 sub c WNR en derhalve niet alleen de commerciële fonogrammen waarvoor ingevolge het bepaalde in artikel 7 WNR een vergoeding is verschuldigd.
2. Aanlevering van de playlists geschiedt op verzoek van Sena, binnen 30 dagen na het betreffende verzoek, elektronisch en in de daartoe door Sena gehanteerde "Sena standaard media record layout".
3. Sena zal de in lid 1 bedoelde gegevens uitsluitend opvragen wanneer:
 - a) een rechthebbende van Sena een vergoeding vordert die ziet op al dan niet door NNN openbaar gemaakt repertoire, alsmede
 - b) ter beantwoording van de vraag of en in welke mate sprake is van openbaarmaking van US-repertoire door NNN.Sena zal de in lid 1 bedoelde gegevens dan ook uitsluitend gebruiken ten behoeve van de vaststelling van de incassogrondslag en van de verdeling van de geïncasseerde gelden onder haar rechthebbenden. Sena zal deze gegevens niet zonder voorafgaande toestemming van NNN voor andere doeleinden aan derden ter beschikking stellen.

4. Indien en zodra NNN haar verplichting tot het aanleveren van een playlist als omschreven in lid 1 van dit artikel niet, of niet volledig en/of niet tijdig nakomt, is NNN van rechtswege in verzuim.
In dit geval zal NNN een (direct opeisbare en niet voor matiging vatbare) boete aan Sena verschuldigd zijn van € 250,- (zegge tweehonderdvijftig euro) per dag dat NNN in gebreke blijft de benodigde gegevens aan Sena te verstrekken, zulks onverminderd Sena's recht op schadevergoeding.
5. Indien een uitvoerende kunstenaar en/of een producent van fonogrammen bij Sena aanspraak maakt op betaling van een billijke vergoeding voor gebruik van één of meerdere fonogrammen en NNN het gebruik van deze fonogrammen niet of niet identificeerbaar of foutief heeft verantwoord in de in lid 1 van dit artikel genoemde playlist, terwijl Sena de van de NNN ontvangen vergoeding voor dat jaar (het jaar waarop de playlist betrekking heeft) reeds heeft gereparteed aan rechthebbenden overeenkomstig Sena's repartitiegels, is NNN aan Sena een gefixeerde (schade)vergoeding verschuldigd van de hoogte van de billijke vergoeding die Sena aan de betrokken rechthebbende is verschuldigd, één en ander berekend volgens Sena's repartitiegels.
Sena kan tot uiterlijk 5 jaren na afloop van het jaar waarin Sena de van de NNN ontvangen vergoeding heeft gereparteed, deze gefixeerde (schade)vergoeding bij NNN in rekening brengen. Sena zal de betreffende aanspraak staven met stukken waaruit blijkt dat de playlists onvolledig en/of niet-identificeerbaar en/of foutief waren.

Artikel 7

Sena bedingt ten behoeve van de bij haar aangesloten uitvoerende kunstenaars en producenten van fonogrammen, dat:

- a. NNN fonogrammen niet door middel van een 'voice over' ten behoeve van reclameboodschappen zal overstemmen, tenzij hiervoor toestemming van de individuele rechthebbenden is verkregen;
- b. NNN in haar aan- en afkondigingen van de programmakanaal-onderdelen, waar dit naar redelijkheid mogelijk is en past in het format van het door haar verzorgde programmakanaal, de titel alsmede de uitvoerenden van het op de fonogrammen opgenomen werk zal vermelden dan wel – bij gebreke van aan- en afkondigingen – dat NNN anderszins, bijvoorbeeld door technische middelen zoals RDS, deze gegevens aan het publiek kenbaar maakt.

De onder b. genoemde verplichting bestaat niet wanneer de betreffende gegevens op internet - via de internetsimulcaststream – aan de luisteraar verschaft worden.

Artikel 8 - Vrijwaring

NNN is uit hoofde van deze overeenkomst gevrijwaard tegen alle aanspraken van uitvoerende kunstenaars en producenten, dan wel hun rechtverkrijgenden, ter zake van de hen toekomende billijke vergoedingsrechten in de zin van artikel 7 WNR met betrekking tot het muziekgebruik als omschreven in artikel 2 van deze overeenkomst.

Artikel 9 – Door deze overeenkomst bestreken programmakanaal

Deze overeenkomst ziet op de/het in de considerans van deze overeenkomst vermelde programmakanaal.

Indien NNN nog (een) ander(e) programmakanaal (-en) verzorgt en uitzendt dat/die niet expliciet in de considerans van deze overeenkomst staat/staan vermeldt, geldt ten aanzien daarvan een licentieovereenkomst met dezelfde voorwaarden als die van de onderhavige overeenkomst. Dit ongeacht of de betreffende uitzending(en) voor het eerst zijn aangevangen voorafgaand aan of tijdens de looptijd van de onderhavige overeenkomst.

Artikel 10 - Verbod van overdracht

Het is NNN niet toegestaan om de rechten en/of verplichtingen uit deze overeenkomst over te dragen aan derden, zonder voorafgaande schriftelijke toestemming van Sena.

Artikel 11 - Vertrouwelijkheid

Partijen zullen de inhoud van deze overeenkomst vertrouwelijk houden en deze derhalve niet ter kennis brengen van derde partijen, tenzij dit nodig is op grond van een (wettelijke) voorschrift of in het kader van een (gerechtelijke) procedure.

Artikel 12 - Toepasselijk recht

Op deze overeenkomst is Nederlands recht van toepassing. Alle geschillen voortvloeiende uit deze overeenkomst of de uitvoering ervan worden bij uitsluiting beslist door de bevoegde rechter te Den Haag.

Artikel 13 - Ondertekening

Ieder die deze overeenkomst ondertekent verklaart daardoor daartoe rechtsgeldig bevoegd te zijn.

Aldus overeengekomen en in tweevoud getekend,

te Hilversum, d.d.
namens Sena

te, d.d.
namens NNN

M.J. Bos
Algemeen Directeur

[naam]
[functie]