

РЕШЕНИЕ

№ 421

гр. София, 21.06.2022 г.

В ИМЕТО НА НАРОДА

АПЕЛАТИВЕН СЪД - СОФИЯ, 5-ТИ ТЪРГОВСКИ, в публично заседание на седемнадесети май през две хиляди двадесет и втора година в следния състав:

Председател: Жения Димитрова

Членове: Величка Борилова
Зорница Гладилова

при участието на секретаря Ива Андр. Иванова
като разгледа докладваното от Жения Димитрова Въззивно търговско дело № 20221001000196 по описа за 2022 година

Производството е по реда на чл.258 ГПК, образувано по въззивна жалба от "ЛОКАРД-2018" ЕООД, ЕИК 205149288, чрез процесуалния си представител, срещу решение № 261332/23.09.2021г., постановено по гр.д. №2255 по описа за 2020г. на СГС, ТО, VI-12 състав, с което е осъдено да заплати на „МУЗИКАУТОР“, ЕИК 831005050, със седалище и адрес на управление гр. София, ул. Будапеща № 17, ет. 4, сумата от 8 000лв. (осем хиляди), ведно със законната лихва от 20.11.2020г., представляващи обезщетение за нарушаване на правата на авторите за музиката и за текста на осем броя музикални произведения, както и за сумата от 2 030лв. (две хиляди и тридесет) – разноски по делото, на осн. чл. 78, ал.1 ГПК, както и на основание чл.95б, ал. 1, т.6 от ЗАПСП да разгласи за своя сметка диспозитива на съдебното решение в два всекидневника, както и в часовия пояс 15-17ч. на телевизионна организация с национално покритие.

Твърди се във въззивната жалба, че решението е неправилно поради нарушение на материалния закон и че решението е необосновано. Първоинстанционният съд е приел за установено по делото, че сътрудниците на ищеца са посетили обекта кафе-аперитив „The legend“, но без да се

представят. Консумирали са напитки от заведението и посредством софтуерно приложение „Shazam” са установили, че в заведението били излъчени осем броя музикални произведения, без да е сключен договор със сдружение „Музикаутор“, в качеството му на организация за колективно управление на авторски права. Съдът е приел, че сочените обстоятелства съответстват на събраните по делото писмени и гласни доказателства и е кредитирал изцяло свидетелските показания на сътрудниците на ищеца, както и заключението на вещото лице по допуснатата съдебно-техническа експертиза относно софтуерния продукт „Shazam”, който дава информация относно възпроизвеждащото се произведение.

Във въззивната жалба се твърди на първо място, че ищецът не е провел пълно доказване относно предпоставките за реализиране на гражданската отговорност. На второ място се твърди, че съдът неправилно е посочил, че свидетелските показания следва да бъдат кредитирани, тъй като ответникът е направил искане за ангажиране на доказателства относно наличието на договорно отношение между сдружение „МУЗИКАУТОР“ и сътрудниците, извършили проверката, доколкото ищецът е въвел твърдение, че същите са сътрудници, изрично натоварени със задължения да извършват проверки относно нарушаването на Закона за авторските права и сродните му права, а съдът е отхвърлил това искане, тъй като било неотносимо към спора. Твърди се, че изводите на съда относно свидетелските показания не са обосновани и не съответстват на събраните писмени доказателства, а също и че недоказано е останало обстоятелството дали разпитваните в хода на делото лица са били на трудов и/или граждански договор, за да им бъде възлагана проверка от името на „МУЗИКАУТОР“.

Въззивникът моли съда да приеме, че доколкото от другите събрани по делото гласни доказателства се установява, софтуерният продукт, с който се твърди да се извършва проверка, засича всякакъв вид шум и разпознава музикални произведения, не става ясно, че музикалното произведение е възпроизведено от заведението, а не от трето лице, клиент на заведението.

На следващо място във въззивната жалба се твърди, че не може да бъде доказано дали изобщо е имало посещение в обекта, тъй като софтуерното приложение не предоставя данни за местоположението, а то се доказва с касов бон, поради което въззивникът счита, че не са събрани

каквито и да е доказателства, от които да се установи, че на конкретната дата, на конкретното място, в конкретния час, ответникът е извършил нарушение, с което е нанесъл вреда на ищцовото сдружение и моли съда да приеме за възможна хипотезата, в която се възпроизвеждат музикални произведения от самия сътрудник и/или трето лице, като последващо се изпращат данни с твърдение за нарушение от страна на ответника. В тази връзка във въззивната жалба са наведени твърдения, че не следва да бъде кредитиран и касовия бон, доколкото същият може да се ползва за доказване единствено на извършена продажба на стока в заведението и че не може да бъде направен правен извод за това, че в заведението е била възпроизвеждана музика. Във въззивната жалба се твърди още, че заключението на вещото лице показва единствено, че софтуерният продукт разпознава музикални произведения, които са въведени в неговата база данни и от това обстоятелство не може да бъде направен извод, че разпознатите музикални произведения са възпроизведени от ответника. Недоказано е останало и обстоятелството, че приложението дава достоверна информация.

Наведени са твърдения, че неправилно съдът е отхвърлил въведеното в условията на евентуалност възражение относно това, че обезщетението не следва да се претендира отделно за музиката и за текста. Музикалните произведения, които са обект на авторски права, са единни произведения и не следва да се провежда разграничение между текста и музиката при претенция за заплащане на обезщетение.

Посочено е още, че въведеното в условията на евентуалност възражение е основателно и след като не са наведени твърдения по отношение на това, че възпроизвеждането на музикалните произведения датира в продължителен период и към други дати, съдът е следвало да присъди обезщетение в единен и минимален размер съгласно действащия ЗАПСП (чл. 95, ал. 1, т. 1) и неправилно е осъдил ответника да разгласи за своя сметка диспозитива на съдебното решение в два всекидневника, както и в часовия пояс 15-17ч. на телевизионна организация с национално покритие. Моли съда да постанови решение, с което да отмени решението на първоинстанционният съд и да постанови друго такова, с което да отхвърли изцяло предявените осъдителни иски от сдружение „МУЗИКАУТОР“, ЕИК 831005050 срещу ”ЛОКАРД-2018” ЕООД, ЕИК 205149288. В условията на евентуалност моли съда да отмени решението като частично неправилно по

отношение на сумата, дължима за всяко едно възпроизведено музикално произведение, над размера на установения в закона минимум – 500лв., дължима в единен размер на текст и музика.

Въззиваемата страна „МУЗИКАУТОР“ не е представила писмен отговор. В съдебно заседание моли да се потвърди решението на първоинстанционния съд и се присъдят направените разноски.

Съдът по предмета на спора съобрази следното:

Предявени са искиове с правно основание чл. 95а вр. чл. 95 ЗАПСП и чл. 95б, ал.1, т.6 ЗАПСП.

Ищецът „МУЗИКАУТОР“ твърди в исковата молба, че е сдружение, регистрирано по Закона за юридическите лица с нестопанска цел и като организация за колективно управление на авторски права по чл. 94а, ал. 2 от Закона за авторското право и сродните му права (ЗАПСП), вписано е в регистъра на Министерството на културата под № 11/13.01.1994г. и пререгистрирано със заповед на Министъра на културата съобразно удостоверение за регистрация № 62-00-0152/27.10.2011г. и удостоверение № У-62/05.09.2014г.

Ответникът „ЛОКАРД 2018“ ЕООД, ЕИК: 205149288 е търговско дружество, което стопанисва обект, в който публично се използват музикални произведения и свързани с тях литературни произведения (текстове) от репертоара на ищеца без надлежно отстъпени за този вид използване авторски права.

На 30.09.2020г., в стопанисвания и управляван от ответното дружество кафе-клуб „The Legend“, който се намира в гр. София, Студентски град, ул. „Проф. Г. Брадистилов“ №10, са изпълнени публично посредством озвучаване от тонколони, разположени на няколко места вътре и навън в обекта, следните музикални произведения - песни:

Hey Now – London Grammar /Хей Най – Л. Г./

Композитор и автор на текста: М. Д. А. Р., /М. Д. А. Р./, член на английското дружество PRS, представляван от МУЗИКАУТОР.

Композитор и автор на текста: Р. Н. Ф. М. /Р. Х. Ф. М./, член на английското дружество PRS, представляван от МУЗИКАУТОР.

Композитор и автор на текста: Р. Д. Н. Ј. /Р. Д. Х. Д./, член на

английското дружество PRS, представляван от МУЗИКАУТОР.

Darling Are You Gonna Leave Me - LCAW /Д. А. Ю. Г. Л. М./

Композитор и автор на текста: М. D. A. R. /М. Д. А. Р./, член на английското дружество PRS, представляван от МУЗИКАУТОР.

Композитор и автор на текста: R. H. F. M. /Р. Х. Ф. М./, член на английското дружество PRS, представляван от МУЗИКАУТОР.

Композитор и автор на текста: R. D. H. J. /Р. Д. Х. Д./, член на английското дружество PRS, представляван от МУЗИКАУТОР.

Down By The River – Milky Chance /Д. Б. Д. Р./

Композитор и автор на текста: С. R. /К. Р./, член на германското дружество GEMA, представляван от МУЗИКАУТОР.

**Another Day In Paradise (Felix Jaehn & Alex Schulz Remix)
- Phil Collins /Анадър дей Ин Парадайс (Филикс Йен&Алекс Шулц Remix)/**

Композитор и автор на текста: PH. D. CH. C. /Ф. Д. Ч. К./, член на английското дружество PRS, представляван от МУЗИКАУТОР.

**Dancing With A Stranger - Boehm Remix & Jonah Baker
/Дансинг уид дъ стрейнджър -Боем Remix & Джона Бейка/**

Композитор и автор на текста: S. F. S. /С. Ф. С./, член на английското дружество PRS, представляван от МУЗИКАУТОР.

Композитор и автор на текста: T. E. H. /Т. Е. Х./, член на английското дружество PRS, представляван от МУЗИКАУТОР.

Композитор и автор на текста: N. K. H. /Н. К. Х./, член на американското дружество BMI, представляван от МУЗИКАУТОР.

Композитор и автор на текста: M. S. E. /М. С. Е./, член на английското дружество PRS, представляван от МУЗИКАУТОР.

**I Forget Where We Were - Boehm X Gerorge Ogilvie
/Ай Форгет Уеър уи уер - Боем X Джордж Огълви/**

Композитор и автор на текста: H. B. J. /Х. Б. Д./, член на английското дружество PRS, представляван от МУЗИКАУТОР.

**The Truth - Kygo & Valerie Broussard /Дъ Трю – Кайго & Валери
Брусард/**

Композитор и автор на текста: В. V. R. /Б. В. Р./, член на американското дружество ASCAP, представляван от МУЗИКАУТОР.

Композитор и автор на текста: G.-D. К. /Г. Д. К./, член на американското дружество BMI, представляван от МУЗИКАУТОР.

Композитор и автор на текста: Л. Л. /Л. Л./, член на американското дружество BMI, представляван от МУЗИКАУТОР.

Stargazing - Kygo Feat. J. J. /Старгейзин - Кайго Feat. Д. Д./

Композитор и автор на текста: J. A. Н. /Д. А. Х./, член на английското дружество PRS, представляван от МУЗИКАУТОР.

Композитор и автор на текста: К. Г. /К. Г./, член на американското дружество BMI, представляван от МУЗИКАУТОР.

Композитор и автор на текста: S. J. С. /С. Д. К./, член на дружеството на Австралия и Нова Зеландия APRA, представляван от МУЗИКАУТОР.

Композитор и автор на текста: J. P. S. /Д. Ф. С./, член на американското дружество SESAC, представляван от МУЗИКАУТОР.

Ищецът излага в исковата си молба, че посочените автори и композитори са членове на посочените организации за колективно управление на авторски права, които сдружение МУЗИКАУТОР, на осн. чл. 94с ЗАПСП, представлява на територията на Република България и отстъпва правата им за използване на музика на техните произведения. Музиката и текстът на посочените песни са закриляни обекти по см. на чл. 3, ал. 1 ЗАПСП и за използването им е необходимо разрешение от авторите им и съответно обезщетение при неправомерното им използване.

С цел използването на музикални произведения с уредени авторски права, сдружението сключва договори с различни категории ползватели, въз основа на които дава разрешение от името на своите членове и на членовете на сродните дружества за използването на техните произведения.

Сред ползвателите по смисъла на §2, т. 6 от ПРЗ на ЗАПСП са и питейни заведения, заведенията за хранене, търговски обекти и всякакви публични места, където се използват произведения за озвучаването им, без значение дали това озвучаване се извършва посредством изпълнения „на живо” или техен звукозапис. За тази цел ползвателите следва да имат сключени писмени договори по чл. 58 ЗАПСП за предварително отстъпени

авторски права със съответните правоносители директно или чрез организацията за колективно управление, която управлява съответната категория права в държавата, в която се осъществява използването.

Разпоредбите на чл. 35 и чл. 58 ЗАПСП във връзка с чл. 18, ал. 1 ЗАПСП изискват използването на произведения да се осъществява въз основа на отстъпени права. Отстъпването на авторски права следва да се извършва въз основа на договори, с които се уговарят условията за съответния вид използване и размера на дължимото възнаграждение.

Съобразно чл. 19 ЗАПСП възнаграждение за права се дължи както за всеки вид използване, така и за всяко поредно използване на съответното произведение от същия вид.

Ищецът твърди още, че ответното дружество „ЛОКАРД 2018“ ЕООД, няма отстъпени права да използва гореописаните произведения, въпреки че е използвало процесните произведения за озвучаване на своя обект, с което е нарушило нормата на чл. 18, ал. 2, т. 3, предл. 2 ЗАПСП и е причинило вреди на описаните по-горе правоносители. Тъй като в резултат на неговите действия, носителите на права са лишени от възнагражденията за своя творчески труд, им се дължи обезщетение в определените чл. 95а, ал. 1, т. 1 от ЗАПСП рамки, като претенциите са заявени в минималния размер.

Ищецът смята, че по отношение легитимацията на Сдружение „МУЗИКАУТОР“, приложими са специалните норми на чл. 94с ЗАПСП и най-вече от изричната разпоредба на чл. 95в ЗАПСП.

Изложено е в исковата молба, че предпоставките по чл. 95в ЗАПСП, а именно наличието на въпросните договорни отношения с посочените в исковата молба чуждестранни ОКУП, (както и качеството на ищеца на ОКУП) се доказва посредством вписването на договорите в публичния регистър на Министерство на културата по чл. 94г ЗАПСП. Предвид законовите разпоредби и публичния характер на регистъра, той има доказателствена сила по отношение на вписаните в него обстоятелства.

Ищецът моли да бъде постановено решение, с което да бъде осъден „ЛОКАРД 2018“ ЕООД, ЕИК: 205149288, да заплати сумата от общо 8 000 лв. (осем хиляди лева), представляваща обезщетение за претърпени вреди (под формата на пропуснати ползи), поради нарушаване на правата на авторите - членове на сродните дружества за колективно управление на права,

представявани на територията на Република България от сдружение МУЗИКАУТОР върху всеки от обектите по чл. 3, ал. 1 ЗАПСП, включен във всяка песен, а именно: по 500 лв. (петстотин лева) за музиката и 500 лв. (петстотин лева) за текста (литературното произведение), свързан с музиката в тези песни, ведно със законната лихва върху цялата сума, считано от датата на предявяване на исковата молба до окончателното ѝ изплащане, както и всички съдебно - деловодни разноски, включително адвокатско възнаграждение, а също и на основание чл. 95б, ал. 1, т. 6 ЗАПСП да разгласи за своя сметка диспозитива на настоящото съдебно решение в два всекидневника и в определено от съда часови пояс на телевизионна организация с национално покритие.

Ответникът е депозирал отговор на исковата молба, в който оспорва предявените искове. В отговора на исковата молба са наведени твърдения, че главните осъдителни претенции са неоснователни и недоказани, тъй като ищецът не излага съображение и не представя относими доказателства по отношение на противоправното поведение на ответника. Ответникът счита, че неоснователно и недоказано се явява твърдението на ищеца, че на 30.09.2020г. е извършено посещение в търговски обект – кафе-клуб “The Legend” от представители на сдружение МУЗИКАУТОР и че същите са констатирали нарушение на авторските права на определени автори. Счита, че не следва да бъде кредитиран представения фискален бон, издаден на 30.09.2018г., и че от съдържанието му не може да се установи нито извършването на нарушение, нито посещението на обекта от конкретно лице – в случая от представители на МУЗИКАУТОР.

Ответникът посочва, че Уведомително писмо с изх. № 108-107/07.10.2020г. не следва да бъде кредитирано, доколкото не е посочено в исковата молба какво се домогва да докаже ищецът с него. Освен това се противопоставя на факта, че същото е връчено на управителя на ответника на 15.10.2020г. Подпис за извършено връчване е поставил единствено Ч. П., като липсва положен подпис от страна на представител на ответното търговско дружество.

Посочено е също, че обстоятелството, че ищецът е сключил договори с чуждестранни организации за управление на авторски права само по себе си не води до обосноваването на исковата претенция.

В условията на евентуалност, в случай че съдът не приеме изложените съображения за неоснователност на иска, ответникът оспорва размера на иска, доколкото неправилно ищецът претендира обезщетение за всяко едно музикално произведение поотделно. Видно от чл. 95а във вр. чл. 95 ЗАПСП, законодателят е предвидил защита по отношение на извършено нарушение на авторско право, което се определя с оглед нанесените имуществени и/или неимуществени вреди, а не с оглед твърдение за възпроизведени музикални произведения. Счита, че твърденията за засягане на субективното право на ищеца следва да се третират като едно нарушение и обезщетението следва да се претендира в общ минимален размер – 500лв., а не по 500лв. за всяко възпроизведено музикално произведение.

В условията на евентуалност ответникът възразява по отношение на претендирания от ищеца размер, а именно – 8 000лв., формиран като сбор от сумите, съответно по 500лв. за музиката и 500лв. за текста за всяко едно музикално произведение. Счита, че според ищеца нарушението е извършено еднократно на 30.09.2020г. и не са наведени твърдения по отношение на това, че възпроизвеждането датира в продължителен период и към други дати. На следващо място счита, че така претендираното обезщетение е прекомерно и неоснователно, доколкото музикалните произведения са единен обект на авторски права и не следва да се провежда разграничение между текста и музиката при претендиране на обезщетението, поради което моли съда да приеме, че претенцията е дължима в единен и минимален размер. Твърди, че така предявеният общ размер – 8 000лв., представлява сбор от отделно претендирани вземания, поради което не може да бъде присъдена лихва въз основа на цялото вземане.

Ответникът също така счита, че претенцията на ищеца относно разгласяването на диспозитива на съдебното решение в два всекидневника и телевизионна организация с национално покритие е неоснователна.

Ответникът моли съда да постанови решение, с което да отхвърли предявените от ищеца осъдителни искове за заплащане на сумата в общ размер на 8 000лв., ведно със законната лихва за забава от датата на предявяване на исковата молба до окончателното изплащане на вземането. В условията на евентуалност моли съда да отхвърли същите като частично неоснователни по отношение на сумата, дължима за всяко едно

възпроизведено музикално произведение, над размера на минимално установения в закона минимум – 500лв., дължима в единен размер на текст и музика. Ответникът моли съда да остави без уважение искането на ищеца за разгласяване на диспозитива на съдебното решение в два всекидневника и телевизионна организация с национално покритие. Също така претендира и всички разноски в производството, в това число и получено адвокатско възнаграждение.

Съдът, след съвкупна преценка на доказателствата приема за установено следното от фактическа и правна страна:

Установява се от представените писмени доказателства, че ищецът е сдружение, регистрирано по ЗЮЛНЦ като организация за колективно управление на авторски права по чл.94а, ал.2 от ЗАПСП.

Съобразно заключението на съдебно-техническата експертиза на вещото лице П. автори на следните музикални произведения и текст към тях са:

Hey Now – London Grammar /Хей Най – Л. Г./

Композитор и автор на текста: M. D. A. R. /М. Д. А. Р./, член на английското дружество PRS

Композитор и автор на текста: R. H. F. M. /Р. Х. Ф. М./, член на английското дружество PRS,

Композитор и автор на текста: R. D. H. J. /Р. Х. Ф. М./, член на английското дружество PRS

Darling Are You Gonna Leave Me - LCAW /Дарлинг Ар Ю Гона Лийв Ми/

Композитор и автор на текста: M. D. A. R. /М. Д. А. Р./, член на английското дружество PRS,

Композитор и автор на текста: R. H. F. M. /Р. Х. Ф. М./, член на английското дружество PRS.

Композитор и автор на текста: R. D. H. J. /Р. Д. Х. Д./, член на английското дружество PRS.

Down By The River - Milky Chance /Д. Б. Д. Р./

Композитор и автор на текста: C. R. /К. Р./, член на германското

дружество GEMA.

Another Day In Paradise (Felix Jaehn & Alex Schulz Remix)
- Phil Collins /Анадър дей Ин Парадайс (Филикс Йен&Алекс Шулц Remix)/

Композитор и автор на текста: РН. D. СН. С. /Ф. Д. Ч. К./, член на английското дружество PRS.

Dancing With A Stranger - Boehm Remix & Jonah Baker /Дансинг
уид дъ стрейнджър – Боем Remix & Джона Бейка /

Композитор и автор на текста: S. F. S. /С. Ф. С./, член на английското дружество PRS.

Композитор и автор на текста: Т. Е. Н. /Т. Е. Х./, член на английското дружество PRS.

Композитор и автор на текста: N. K. H. /Н. К. Х./, член на американското дружество BMI.

Композитор и автор на текста M. S. E. /М. С. Е./, член на английското дружество PRS.

I Forget Where We Were - Boehm X Gerorge Ogilvie
/Ай Форгет Уеър уи уер - Боем X Джордж Огълви/

Композитор и автор на текста: Н. В. J. /Х. Б. Д./, член на английското дружество PRS.

The Truth - Kygo & Valerie Broussard /Дъ Трю – Кайго & Валери
Брусард/

Композитор и автор на текста: В. V. R. /Б. В. Р./, член на американското дружество ASCAP.

Композитор и автор на текста: G.-D. K. /Г. Д. К./, член на американското дружество BMI.

Композитор и автор на текста: Л. Л. /Л. Л./, член на американското дружество BMI.

Stargazing - Kygo Feat. J. J. /Старгейзин - Кайго Feat. Д. Д./

Композитор и автор на текста: J. A. H. /Д. А. Х./, член на английското дружество PRS.

Композитор и автор на текста: К. G. /К. Г./, член на американското дружество BMI.

Композитор и автор на текста: S. J. C. /С. Д. К./, член на дружеството на Австралия и Нова Зеландия APRA.

Композитор и автор на текста: J. P. S. /Д. Ф. С./, член на американското дружество SESAC/CECAK/ до 01.10.2020 г. и на BMI/БИ ЕМ АЙ, считано от 01.10.2020г.

Съгласно представените договори, вписванията в публичния регистър на Министерство на културата и заключението на вещото лице П. посочените по-горе организации, чиито членове са авторите на текста и музиката, са чуждестранни организации за колективно управление на авторски права и имат сключени договори за представителство с ищеца.

По делото са разпитани свидетелите Ч. П. и М. Д., които дават следните показания:

Св.Ч. П. работи като сътрудник в Дружество за колективно управление на авторски музикални права „МУЗИКАУТОР“, като работата му е да посещава търговски обекти – заведения, магазини, хотели и т.н., с цел установяване дали се озвучават с музика, съответно дали притежават музикални права върху нея. На 30.09.2020г. посетил кафе-клуб „The Legend“, който се намира в гр. София, Студентски град, ул. „Проф. Г. Брадистилов №10“. Заведението е имало лятна градина и вътрешно помещение, които са били озвучени. За установяване на изпълняваните произведения използвал софтуерно приложение „Shazam“. Намирал се до тонколониите и из цялото заведение се е чувала една и съща музика. За всяко посещение си води записки. Когато влязъл в заведението не е уведомил никой за посещението си, като седмица или две след това връчил официално уведомително писмо на бармана на заведението.

Свидетелят М. Д. работил като ръководител на отдел „Лицензиране на публични изпълнения“, като заведението е било проверено от сътрудници на фирмата. Принципът за извършване на проверката е сътрудникът да установи репертоар, като ползва приложение „Shazam“, а след това чрез изпращане на имейл на служебната поща и при отбелязване на точния час, в който е изпратен и който се сверява с касовата бележка, която се взема и прилага към отчета, след което се изпраща в отдел, проверяващ световната мрежа за авторски права.

Депозиран е и фискален бон, който следва да се цени в контекста на показанията на свидетеля М. Д. относно практиката при извършване на проверка да се взема касовия бон за извършената консумация.

Съгласно заключението на съдебно-техническата експертиза на вещото лице Г. Р., което съдът кредитира като обосновано, софтуерният продукт „Shazam“ дава моментална информация относно възпроизвеждащото се произведение. Представява база данни с информация за творбите, съдържаща данни за произведението, изпълнителя на текста, номера в международната база данни, както и за организацията. Ако произведението не се съдържа в неговата база данни, се визуализира съобщение, че не е наличен резултат. След като песента бъде разпозната, тя се споделя чрез изпращане на съобщение по електронната поща до ищеца. Служителят от отдел „Лицензиране на публични изпълнения“ изпраща по електронната поща всички произведения до отдел „Документация и разпределение“. В този отдел се извършва проверка в платформата за данни CIS NET относно произведенията и авторите.

При така установената фактическа обстановка съдът намира от правна страна следното:

Предявени са искове с правно основание чл.95 а ЗАПСП и чл.95б, ал.1, т.6 ЗАПСП.

Със създаването на произведение, обект на правна закрила по ЗАПСП, за автора възникват имуществени и неимуществени права, регламентирани в чл. 15 и следващите от ЗАПСП.

Използването на авторско произведение без съгласие на автора съставлява нарушение на авторското право, което поражда в негова полза право на обезщетение за причинените вреди (чл.95 ЗАПСП).

В тежест на ищеца е да установи при условията на пълно и главно доказване, на първо място активната си процесуална легитимация, както и факта на твърдяното нарушение, противоправността на деянието, а вината съгласно общият принцип на гражданското право се предполага.

Ищецът е организация за колективно управление на права по см. на чл.94а от ЗАПСП, като се установи, че авторите са членове на изброените организации за колективно управление на авторски права, с които сдружение

МУЗИКАУТОР има сключени договори за двустранно представителство.

Съгласно чл.3 ал.1 ЗАПСП обект на авторско право е всяко произведение на литературата, изкуството и науката, което е резултат на творческа дейност и е изразено по какъвто и да е начин и в каквато и да е обективна форма, като примерно като такива са изброени от законодателя литературните и музикалните произведения. Песента, като цяло, представлява музикално произведение, което обаче е резултат от творческите усилия както на композитора на музиката, така и на автора на текста й. Двете /текстът и музиката/ са отделни части на произведението, всяка от които, доколкото представлява плод на различна категория творчество – в областта на музиката или литературата, сама по себе си представлява обект на авторско право /според изричната норма на ал.3 на чл.3 ЗАПСП, тълкувана и във връзка с чл.3 ал.1 т.1 и т.2 ЗАПСП/ ползващ се с отделна правна защита. Тъй като при излъчването на песента без наличие на договор за отстъпени авторски права се осъществява нарушение при използването и на двата обекта на авторски права, за всяко от тях се дължи отделно обезщетение. Разпоредбата на чл.8 ал.1 ЗАПСП не би могла да обуслови различен от този извод, тъй като същата касае съавторство върху всеки отделен обект на авторски права – напр. двама или повече композитори на музиката или двама или повече създатели на текста.

Тъй като при излъчването на песента без наличие на договор за отстъпени авторски права се осъществява нарушение при използването и на двата обекта на авторски права, за всяко от тях се дължи отделно обезщетение.

Съдът намира, че не е налице предпоставка за уважаване на иска, а именно не се установява, при условията на пълно и главно доказване факта на твърдяното нарушение – излъчване на посочените по-горе музикалните произведения по см. на чл.18, ал.2 от ЗАПСП, осъществено на 30.09.2020г. в обект, стопанисван от ответника по следните съображения:

За установяване на този факт са допуснати гласни доказателства-показанията на св.П. и св.Д.. Дватама свидетели са служители на ищеца, поради което техните показания следва да се кредитират, при условията на чл.172 ГПК, в съвкупност с останалите доказателства. Констативен протокол за факта на посещението или официален акт за съставяне на нарушение от

лица, на които е възложено да осъществяват контролна функция по делото не са представени. Липсват и двустранно съставени протоколи с подпис на служител на ответника. Единственото писмено доказателство, което е представено е фискален касов бон, който е доказателство за осъществена покупко-продажба в обекта на ответника, но не и за факта на излъчване на музикално произведение. Преки и непосредствени впечатления от посещението в обекта има само св.П., но не и св.Д., чиито показания са опосредени, същият не е бил на мястото на проверката, а установява как в сдружението се извършва процедурата по извършване на проверки. Същият установява, че получава съобщения по пощата с дата и час, но по делото такива писмени доказателства не са представени. Св.П., чиито показания са единственото доказателство по делото за твърдяното нарушение свидетелства, че в обекта е имало музика. Същият обаче не установява, че сам е разпознал осемте песни, а установява, че разпознаването е извършено от компютърно приложение на телефона му „Shazam”. По делото не са събрани доказателства това компютърно приложение да е инсталирано на телефона на свидетеля, както и да е било стартирано в посочените от ищеца в исковата молба дата и час, както и да е разпознало посочените от ищеца в исковата молба песни, както и, че разпознаването е извършено на посоченото от свидетеля място. Заключение по назначената СТЕ дава отговор, че това компютърно приложение дава моментална информация относно възпроизвеждащото се произведение и представлява база данни с информация за творбите, съдържаща данни за произведението, изпълнителя на текста, номера в международната база данни, както и за организацията, но не съставлява доказателство, че на посочената от ищеца дата и час приложението е разпознало музиката, както и дали това е извършено в обекта на ответника.

Предвид неустановяването на факта на нарушението искът се явява неоснователен и следва да бъде отхвърлен.

С оглед отхвърлянето на иска с правно основание чл.95 ЗАПСП следва да бъде отхвърлен и иска с правно основание чл.95б, ал. 1, т.6 от ЗАПСП ответника да разгласи за своя сметка диспозитива на съдебното решение в два всекидневника, както и в часовия пояс 15-17ч. на телевизионна организация с национално покритие.

Поради несъвпадане на правните изводи на двете инстанции решението на първоинстанционния съд следва да бъде отменено, а вместо него постановено друго, с което исковете бъдат отхвърлени.

На осн. чл.78, ал.3 ГПК, с оглед изхода на спора и направеното искане в съдебно заседание от 17.05.2022 година Сдружение „МУЗИКАУТОР“ следва да бъде осъдено да заплати на ”ЛОКАРД-2018” ЕООД разноси за въззивната инстанция в размер на 160 лв. (сто и шестдесет), представляваща държавна такса.

По изложените съображения Софийският апелативен съд

РЕШИ:

ОТМЕНЯ решение №261332/23.09.2021г., постановено по гр.д. №2255 по описа за 2020г. на СГС, ТО, VI-12 състав, като вместо него ПОСТАНОВЯВА

ОТХВЪРЛЯ предявените от „МУЗИКАУТОР“, ЕИК 831005050, със седалище и адрес на управление гр. София, ул. Будапеща № 17, ет. 4 срещу ”ЛОКАРД-2018” ЕООД, ЕИК 205149288, гр. София 1612, СО, Район Красно село, ж.к. Лагера, ул. „Баба Илийца“, бл.17, вх. Б, ет. 1, ап. 3 искове за заплащане на сумата от 8 000лв. (осем хиляди), ведно със законната лихва от 20.11.2020г., представляващи обезщетение за нарушаване на 30.09.2020 година правата на авторите за музиката и за текста на осем броя музикални произведения, както следва: **Hey Now – London Grammar /Хей Най – Л. Г./**Композитор и автор на текста: М. D. A. R., /М. Д. А. Р./, член на английското дружество PRS, представляван от МУЗИКАУТОР. Композитор и автор на текста: R. H. F. M. /Р. Х. Ф. М./, член на английското дружество PRS, представляван от МУЗИКАУТОР. Композитор и автор на текста: R. D. H. J. /Р. Д. Х. Д./, член на английското дружество PRS, представляван от МУЗИКАУТОР. **Darling Are You Gonna Leave Me - LCAW /Д. А. Ю. Г. Л. М./** Композитор и автор на текста: М. D. A. R. /М. Д. А. Р./, член на английското дружество PRS, представляван от МУЗИКАУТОР. Композитор и автор на текста: R. H. F. M. /Р. Х. Ф. М./, член на английското дружество PRS, представляван от МУЗИКАУТОР. Композитор и автор на текста: R. D. H. J.

/Р. Д. Х. Д./, член на английското дружество PRS, представляван от МУЗИКАУТОР. **Down By The River – Milky Chance** /Д. Б. Д. Р./ Композитор и автор на текста: С. Р. /К. Р./, член на германското дружество GEMA, представляван от МУЗИКАУТОР. **Another Day In Paradise (Felix Jaehn & Alex Schulz Remix)**

Phil Collins /Анадър дей Ин Парадайс (Филикс Йен&Алекс Шулц Remix)/ Композитор и автор на текста: РН. Д. СН. С. /Ф. Д. Ч. К./, член на английското дружество PRS, представляван от МУЗИКАУТОР. **Dancing With A Stranger - Boehm Remix & Jonah Baker** /Дансинг уид дъ стрейнджър -Боем Remix & Джона Бейка/Композитор и автор на текста: S. F. S. /С. Ф. С./, член на английското дружество PRS, представляван от МУЗИКАУТОР. Композитор и автор на текста: Т. Е. Н. /Т. Е. Х./, член на английското дружество PRS, представляван от МУЗИКАУТОР. Композитор и автор на текста: N. K. H. /Н. К. Х./, член на американското дружество BMI, представляван от МУЗИКАУТОР. Композитор и автор на текста: М. S. Е. /М. С. Е./, член на английското дружество PRS, представляван от МУЗИКАУТОР.

I Forget Where We Were - Boehm X Gerorge Ogilvie /Ай Форгет Уеър уи уер - Боем X Джордж Огълви/ Композитор и автор на текста: Н. В. J. /Х. Б. Д./, член на английското дружество PRS, представляван от МУЗИКАУТОР. **The Truth - Kygo & Valerie Broussard** /Дъ Трю – Кайго & Валери Брусард/ Композитор и автор на текста: В. V. R. /Б. В. Р./, член на американското дружество ASCAP, представляван от МУЗИКАУТОР. Композитор и автор на текста: G.-D. К. /Г. Д. К./, член на американското дружество BMI, представляван от МУЗИКАУТОР. Композитор и автор на текста: Л. Л. /Л. Л./, член на американското дружество BMI, представляван от МУЗИКАУТОР. **Stargazing - Kygo Feat. J. J. /Старгейзин - Кайго Feat. Д. Д./** Композитор и автор на текста: J. A. H. /Д. А. Х./, член на английското дружество PRS, представляван от МУЗИКАУТОР. Композитор и автор на текста: К. G. /К. Г./, член на американското дружество BMI, представляван от МУЗИКАУТОР. Композитор и автор на текста: S. J. С. /С. Д. К./, член на дружеството на Австралия и Нова Зеландия APRA, представляван от МУЗИКАУТОР. Композитор и автор на текста: J. P. S. /Д. Ф. С./, член на американското дружество SESAC, представляван от МУЗИКАУТОР, както и

на основание чл.95б, ал. 1, т.6 от ЗАПСП да разгласи за своя сметка диспозитива на съдебното решение в два всекидневника, както и в часовия пояс 15-17ч. на телевизионна организация с национално покритие.

ОСЪЖДА „МУЗИКАУТОР“, ЕИК 831005050, гр. София, ул. Будапеща № 17, ет. 4 да заплати на ”ЛОКАРД-2018” ЕООД, ЕИК 205149288, гр. София 1612, СО, Район Красно село, ж.к. Лагера, ул. „Баба Илияца“, бл.17, вх. Б, ет. 1, ап. 3 разноски по делото в размер на 160 /сто и шестдесет/ лева, представляващи държавна такса, на основание чл.78, ал.3 ГПК.

Решението не подлежи на обжалване.

Председател: _____

Членове:

1. _____

2. _____