



[Redacted]

Postadres:  
Postbus 15072  
1001 MB Amsterdam

Bezoekadres:  
Herengracht 566  
1017 CH Amsterdam

Telefoon: 020 30 30 261

Internet: [www.cvta.nl](http://www.cvta.nl)

Contactpersoon Mr. S.D.Bakker  
E-mail s.bakker@cvta.nl  
Datum 14 maart 2018  
Ons kenmerk 2018064  
  
Onderwerp **Besluit Merlin**

Geachte [Redacted]

Hierbij doe ik u namens het College van Toezicht collectieve beheersorganisaties Auteurs- en naburige rechten (hierna ook: "het College") het besluit toekomen ten aanzien van uw cliënten Stichting Music and Entertainment Rights Licensing Independant Networks en Music and Entertainment Rights Licensing Independant Networks BV ("Merlin").

1.Procedure

Het College heeft op 12 januari 2018 Merlin in de gelegenheid gesteld een zienswijze te geven op zijn voorgenomen besluit om Merlin te kwalificeren als collectieve beheerorganisatie ("CBO"). Op verzoek van Merlin heeft het College de termijn voor het geven van deze zienswijze verlengd van twee naar zes weken en Merlin de mogelijkheid gegeven deze zienswijze in de Engelse taal op te stellen.

1.2 Zienswijze Merlin

In haar zienswijze (d.d. 23 februari 2018) verzoekt Merlin het College zijn voorgenomen besluit zorgvuldig te heroverwegen, samengevat omdat het besluit van het College in strijd met verschillende artikelen uit de algemene wet bestuursrecht tot stand is gekomen.

Het College heeft niet alle belangen afgewogen, zoals de grootte van de organisatie van Merlin en de administratieve last die deze kwalificatie voor

Merlin met zich meebrengt. Verder beoogt wetgeving als de Wet toezicht (WTCBO) en de Richtlijn 2014/26/EU onderwerpen als transparantie, lage kosten en efficiënt rechtenmanagement in de online wereld veilig te stellen. Het College heeft in haar beslissing niet meegenomen dat dergelijke doelen al door Merlin zijn bereikt. Volgens Merlin is dit in strijd met de artikelen 2:3 en 3:4 Awb.

Omdat Merlin een kleine organisatie is met beperkte capaciteit en al voldoet aan de doelen van de wetgeving op basis waarvan zij als CBO wordt gekwalificeerd, wordt zij onevenredig hard geraakt, hetgeen tevens in strijd is met artikel 3:4 lid 2 Awb.

Tot slot is het voorgenomen besluit onvoldoende gemotiveerd hetgeen in strijd is met artikel 3:46 Awb. Het besluit houdt geen rekening met de feiten en omstandigheden zoals in deze zienswijze beschreven. Verder gaat het besluit niet in op de vraag waarom Merlin onder Nederlandse wetgeving valt en niet onder buitenlandse wetgeving. Tevens is niet duidelijk of het voorgenomen besluit de Stichting, de BV of allebei betreft en wordt het niet duidelijk hoe het toezicht in de praktijk wordt uitgeoefend.

### 1.3 Beoordeling zienswijze door het College

Het College wenst voorop te stellen dat de systematiek van de Wet toezicht het niet toelaat om CBO's die voldoen aan de voorwaarden conform artikel 1 sub c WTCBO van zijn toezicht uit te zonderen. Zoals tevens is omschreven in het Beleidskader Toezicht Collectief Beheer 2017, valt sinds 26 november 2016 *iedere* organisatie onder het toezicht van het College, die auteurs- en naburige rechten beheert die dan wel onder eigendom/zeggenschap van rechthebbenden staat, dan wel geen winstoogmerk heeft. In het voorgenomen besluit is het College dan ook op deze punten (zie punten 2.1 en 2.2.) zorgvuldig ingegaan ter beoordeling van Merlin. Het College heeft de door Merlin aangehaalde omstandigheden of argumenten daarbij niet overwogen, omdat deze voor de kwalificatie van Merlin niet van belang zijn. Voor de goede orde, omstandigheden als de omvang van een organisatie en in hoeverre een organisatie al voldoet aan de doelstellingen van de Wet toezicht kunnen er niet voor zorgen dat de betreffende organisatie van het toezicht wordt uitgezonderd. Dergelijke uitzonderingen zijn wettelijk simpelweg niet toegestaan. Dit heeft tot gevolg dat zowel grote als kleine organisaties als CBO of als OBO worden gekwalificeerd indien zij voldoen aan de criteria zoals die in de Wet toezicht worden gesteld.

Overigens valt Merlin volgens het College onder Nederlands toezicht omdat de vestiging van waaruit haar feitelijke werkzaamheden zich plaatsvinden gelegen is in Amsterdam. Tevens volgt uit het voorgenomen besluit dat de kwalificatie zowel de Stichting als de BV betreft. Eerder werd al verwezen naar het Beleidskader Toezicht Collectief Beheer 2017, welke te vinden is op de website van het CvTA. Hierin wordt onder andere uiteengezet op welke wijze het toezicht in de praktijk wordt uitgeoefend.

### 2. Kwalificatie Merlin

Bij de kwalificatie of een organisatie als onafhankelijke beheersorganisatie ("OBO") of als collectieve beheersorganisatie ("CBO") kan worden aangemerkt, zijn alleen twee onderwerpen van toepassing, namelijk of er sprake is van collectief beheer van auteurs- en naburige rechten én of deze organisatie onder eigendom/zeggenschap staat van rechthebbenden, dan wel geen winstoogmerk heeft.

#### 2.1 Collectief beheer van auteurs- en naburige rechten

Merlin sluit voor haar leden overeenkomsten met digitale platforms met betrekking tot de exploitatie van de auteurs- en naburige rechten van deze leden. Een onafhankelijke platenmaatschappij kan op basis van een niet-exclusieve licentie lid worden van Merlin. Indien een lid van Merlin besluit aan een dergelijke overeenkomst deel te nemen, dan wordt zij onder dezelfde voorwaarden gebonden als de andere leden die aan deze overeenkomst deelnemen. Indien door Merlin van een gebruiker vervolgens een vergoeding wordt verkregen voor de exploitatie van de rechten van haar leden, dan distribueert Merlin deze volgens een afgesproken verdeelsleutel aan haar participerende leden, na aftrek van een vast inhoudingspercentage voor de beheersactiviteiten van Merlin. Een dergelijke gang van zaken wordt door het College gekwalificeerd als collectief beheer van auteurs- en naburige rechten.

#### 2.2 Eigendom/zeggenschap van rechthebbenden, geen winstoogmerk.

Merlin bestaat uit een BV voor haar uitvoerende taken, waarvan de aandelen in eigendom zijn van de Stichting. Uit artikel 8 van de statuten volgt dat de rechthebbenden zitting hebben in het bestuur van de Stichting. Hieruit moet het College concluderen dat Merlin voldoet aan deze voorwaarde om als CBO te worden aangemerkt.



3. Besluit

Op basis van het bovenstaande besluit het College dat Merlin kwalificeert als een CBO in de zin van artikel 1 sub c WTCBO.

Tegen dit besluit kan binnen 6 weken na bekendmaking schriftelijke bezwaar worden gemaakt door indiening van een bezwaarschrift bij het College van Toezicht Auteursrechten. Het bezwaarschrift wordt ondertekend en bevat ten minste:

- a) de naam en het adres van de indiener;
- b) de dagtekening;
- c) een omschrijving van het besluit waartegen het bezwaar of beroep is gericht;
- d) de gronden van het bezwaar of beroep.

Mocht Merlin gebruik maken van haar recht om bezwaar te maken tegen dit besluit, verzoekt het College Merlin om dit bezwaar in de Nederlandse taal op te stellen.

Hoogachtend,

drs. J.W. Holtslag  
Voorzitter CvTA