

Αριθμός απόφασης 122 /2011

Αριθμός έκθεσης κατάθεσης κλήσης 2890/331Π/25-11-2010

Αριθμός έκθεσης κατάθεσης αγωγής 66/11Π/11-01-2010

ΤΟ ΠΟΛΥΜΕΛΕΣ ΠΡΩΤΟΔΙΚΕΙΟ ΧΑΛΚΙΔΙΚΗΣ

ΤΑΚΤΙΚΗ ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ

ΣΥΓΚΡΟΤΗΘΗΚΕ από τους Δικαστές Μαρία Γιαννούλη, Πρόεδρο Πρωτοδικών, Αντωνία Κορφιάτη, Πρωτοδίκη και Λεμονιά Τσαβίδη, Πρωτοδίκη-Εισηγήτρια και τη Γραμματέα Καλλιόπη Κοσμά.

ΣΥΝΕΔΡΙΑΣΕ δημοσίως στο ακροατήριό του, στις 21 Σεπτεμβρίου 2011, για να δικάσει την υπόθεση μεταξύ :

ΤΩΝ ΚΑΛΟΥΝΤΩΝ-ΕΝΑΓΟΝΤΩΝ : 1) Αστικού μη κερδοσκοπικού Συνεταιρισμού περιορισμένης ευθύνης με την επωνυμία «ΑΠΟΛΛΩΝ-ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΣΥΛΛΟΓΙΚΗΣ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ ΔΙΚΑΙΩΜΑΤΩΝ ΕΛΛΗΝΩΝ ΜΟΥΣΙΚΩΝ ΣΥΝ Π. Ε.», που εδρεύει στην Αθήνα (οδός Σαπφούς 10) και εκπροσωπείται νόμιμα, 2) Αστικού μη κερδοσκοπικού Συνεταιρισμού περιορισμένης ευθύνης με την επωνυμία «ΕΡΑΤΩ-ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΣΥΛΛΟΓΙΚΗΣ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ ΔΙΚΑΙΩΜΑΤΩΝ ΤΡΑΓΟΥΔΙΣΤΩΝ-ΕΡΜΗΝΕΥΤΩΝ ΣΥΝ Π. Ε.», που εδρεύει στην Αθήνα (οδός Πατησίων 130) και εκπροσωπείται νόμιμα και 3) Αστικής μη κερδοσκοπικής εταιρίας με την επωνυμία «ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΣΥΛΛΟΓΙΚΗΣ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ ΚΑΙ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ ΤΩΝ ΔΙΚΑΙΩΜΑΤΩΝ ΤΩΝ ΠΑΡΑΓΩΓΩΝ ΥΛΙΚΩΝ ΦΟΡΕΩΝ ΗΧΟΥ» και το διακριτικό τίτλο «GRAMMO», που εδρεύει στο Χαλάνδρι Αττικής (οδός Αριστοτέλους 65) και εκπροσωπείται νόμιμα, οι οποίοι παραστάθηκαν στο Δικαστήριο δια του πληρεξούσιου δικηγόρου τους Γεωργίου Λαγάνη (Δ. Σ. Χαλκιδικής ΑΜ 85).

ΤΟΥ ΚΑΘ' ΟΥ Η ΚΛΗΣΗ-ΕΝΑΓΟΜΕΝΟΥ :

, κατοίκου

, ιδιοκτήτη της ευρισκόμενης στην

επιχείρησης μπαρ

με το διακριτικό τίτλο « », ο οποίος δεν παραστάθηκε στο Δικαστήριο.

Οι καλούντες-ενάγοντες άσκησαν την από 06-01-2010 αγωγή τους, η οποία κατατέθηκε στη Γραμματεία του Δικαστηρίου με αριθμό έκθεσης κατάθεσης 66/11Π/11-01-2010 και προσδιορίσθηκε για τη δικάσιμο της 03-11-2010, οπότε και ματαιώθηκε.

Ήδη η υπόθεση εισάγεται για νέα συζήτηση με την από 11-11-2010 κλήση των εναγόντων, η οποία κατατέθηκε στη Γραμματεία του Δικαστηρίου με αριθμό έκθεσης κατάθεσης 2890/331Π/25-11-2010 και προσδιορίσθηκε για τη δικάσιμο, που αναφέρεται στην αρχή της απόφασης.

Κατά τη δημόσια συζήτηση της υπόθεσης, κατά την εκφώνησή της από το πινάκιο, παραστάθηκαν μόνο οι ενάγοντες, όπως σημειώνεται παραπάνω και ο πλη-

ρεξούσιος δικηγόρος τους ζήτησε να γίνουν δεκτά όσα αναφέρονται στα πρακτικά της δίκης και στις έγγραφες προτάσεις του.

ΑΦΟΥ ΜΕΛΕΤΗΣΕ ΤΗ ΔΙΚΟΓΡΑΦΙΑ
ΣΚΕΦΘΗΚΕ ΣΥΜΦΩΝΑ ΜΕ ΤΟ ΝΟΜΟ

Με την από 11-11-2010 και με αριθμό έκθεσης κατάθεσης 2890/331Π/25-11-2010 κλήση των εναγόντων νόμιμα φέρεται για συζήτηση η από 06-01-2010 και με αριθμό έκθεσης κατάθεσης 66/11Π/11-01-2010 αγωγή τους, μετά τη ματαίωση της συζήτησής της κατά τη δικάσιμο της 03-11-2010 (άρθρο 230 του ΚΠολΔ).

Από τη με αριθμό 1844Γ'/01-12-2010 έκθεση επίδοσης του δικαστικού επιμελητή του Πρωτοδικείου Χαλκιδικής Ευθυμίου Λάμπρου, την οποία επικαλούνται και προσκομίζουν νόμιμα οι ενάγοντες, προκύπτει ότι ακριβές επικυρωμένο αντίγραφο της κρινόμενης κλήσης με πράξη ορισμού δικάσιμου και κλήση προς συζήτηση για τη δικάσιμο που αναφέρεται στην αρχή της απόφασης επιδόθηκε νομοτύπως και εμπροθέσμως στον εναγόμενο (άρθρα 122 § 1, 123, 126 § 1 α', 127 § 1, 128 §§ 1, 2, 3, 129 §§ 1, 2, 228, 229 του ΚΠολΔ). Κατά την προαναφερόμενη δικάσιμο ο τελευταίος δεν εμφανίστηκε στο Δικαστήριο ούτε εκπροσωπήθηκε από πληρεξούσιο δικηγόρο, όταν η υπόθεση εκφωνήθηκε από τη σειρά του οικείου πινακίου και συνεπώς, αφού η υπό κρίση αγωγή του είχε προεπιδοθεί νομίμως και εμπροθέσμως (βλ. τη με αριθμό 8554Β'/14-01-2010 έκθεση επίδοσης του δικαστικού επιμελητή του Πρωτοδικείου

σε συνδυασμό με την από 14-01-2010 απόδειξη παραλαβής δικογράφου, η οποία υπογράφεται από τον Αξιωματικό Υπηρεσίας του Αστυνομικού Τμήματος Κασσάνδρας Χαλκιδικής Θεόδωρο Κηπουρό, και την από 15-01-2010 βεβαίωση παραλαβής συστημένης επιστολής του υπαλλήλου των ΕΛΤΑ Νέων Μουδανιών Χαλκιδικής), πρέπει να δικαστεί ερήμην. Το Δικαστήριο ωστόσο πρέπει να προχωρήσει στη συζήτηση της υπόθεσης σαν να ήταν παρόντες όλοι οι διάδικοι (άρθρο 270 § 1 τελ. εδ. του ΚΠολΔ).

Με την υπό κρίση αγωγή, οι ενάγοντες εκθέτουν ότι είναι οργανισμοί συλλογικής διαχείρισης και προστασίας συγγενικών δικαιωμάτων που έχουν συσταθεί κατά το άρθρο 54 § 4 του ν. 2121/1993, ο 1^{ος} για τους μουσικούς, ο 2^{ος} για τους τραγουδιστές και ο 3^{ος} για τις δισκογραφικές εταιρίες-παραγωγούς υλικών φορέων ήχου και εικόνας, στους οποίους έχουν ανατεθεί από τα μέλη τους (μουσικούς, τραγουδιστές, παραγωγούς), ορισμένα ονόματα των οποίων αναφέρουν στην αγωγή, να καταρτίζουν συμβάσεις με τους χρήστες για τους όρους εκμετάλλευσης των έργων, καθώς και για την οφειλόμενη αμοιβή, να εξασφαλίζουν στους δημιουργούς ποσοστιαία αμοιβή, να εισπράττουν την αμοιβή και να κατανέμουν μεταξύ των δικαιούχων τα ει-

Θεωρήθηκε
Η Εισαγγελέα

2

σπραττόμενα ποσά, να προβαίνουν σε κάθε διοικητική ή δικαστική ή εξώδικη ενέργεια για τη νόμιμη προστασία των δικαιωμάτων των δικαιούχων ή των δικαιοδόχων τους και να λαμβάνουν από τους χρήστες κάθε πληροφορία αναγκαία για τον καθορισμό, την είσπραξη και κατανομή των εισπραττομένων ποσών· ότι συνέταξαν από κοινού το διαλαμβανόμενο στην αγωγή αμοιβολόγιο, το οποίο και γνωστοποίησαν στις επιχειρήσεις υγειονομικού ενδιαφέροντος (κλαμπ, μπαρ, ντίσκο κλπ), που προβαίνουν σε δημόσια παρουσίαση έργων μέσω των εγκατεστημένων στα καταστήματά τους υλικών φορέων ήχου, και κάλεσαν αυτές σε υπογραφή συμφωνίας για την καταβολή των νόμιμων αμοιβών τους, πλην όμως ο εναγόμενος, ο οποίος διατηρεί επιχείρηση εκμετάλλευσης μπητζ-μπαρ με το διακριτικό τίτλο « » στην της , είναι αδιάφορος και αδιάλλακτος σε κάθε προσπάθεια διαπραγματεύσεως καθορισμού ή καταβολής της εύλογης αμοιβής, παρότι με τη χρήση του μουσικού ρεπερτορίου και των ραδιοφωνικών εκπομπών στο κατάστημά του, το οποίο είναι εμβαδού 300 τ. μ. περίπου και λειτουργεί τους θερινούς μήνες του έτους (από Μάιο έως Σεπτέμβριο), και δη των δειγματοληπτικά αναφερομένων στο δικόγραφο της αγωγής μουσικών τραγουδιών κατά το έτος 2009 ψυχαγωγεί την πελατεία του και ως εκ τούτου στηρίζει τα έσοδά του. Κατόπιν αυτών, οι ενάγοντες, ζητούν τα εξής: α) ν' αναγνωριστεί το δικαίωμά τους για την εύλογη και ενιαία αμοιβή τους και να καθοριστεί το δικαίωμά τους αυτό στο ποσοστό του 10% επί των ακαθάριστων εσόδων της επιχείρησης του εναγομένου με ελάχιστο ποσό τα 2.500 ευρώ (πλέον ΦΠΑ 19%= 475 ευρώ) για το επίδικο έτος, β) να καθοριστεί ως εύλογη αμοιβή της κάθε κατηγορίας, που εκπροσωπείται απ' αυτούς, σε ποσοστό 50% για τους παραγωγούς, 25% για τους μουσικούς και 25% για τους τραγουδιστές, γ) να υποχρεωθεί ο εναγόμενος να τους καταβάλει το ανωτέρω ποσό των 2.500 ευρώ (πλέον ΦΠΑ 19%) με το νόμιμο τόκο από τη λήξη του επίδικου έτους, άλλως από την επίδοση της αγωγής και δ) να υποχρεωθεί ο εναγόμενος να τους προσκομίσει τους καταλόγους του μουσικού ρεπερτορίου που χρησιμοποίησε την εν λόγω περίοδο, επίσης να τους προσκομίζει κάθε μήνα τους καταλόγους του μουσικού ρεπερτορίου που θα χρησιμοποιεί στο εξής. Τέλος, ζητούν να κηρυχθεί προσωρινά εκτελεστή η απόφαση που θα εκδοθεί και να καταδικαστεί ο εναγόμενος στην καταβολή της δικαστικής τους δαπάνης. Με το ανωτέρω περιεχόμενο και αιτήματα η αγωγή, για το παραδεκτό της συζήτησης της οποίας καταβλήθηκε για το καταψηφιστικό της αίτημα το ανάλογο τέλος δικαστικού ενσήμου (βλ. τα με αριθμούς 527013 και 298798 αγωγόσημα), αρμοδίως φέρεται ενώπιον του Δικαστηρίου αυτού για να δικαστεί κατά την προκείμενη τακτική διαδικασία και είναι επαρκώς ορισμένη, πλην των αιτημάτων της: α) περί καθορισμού της εύλογης και ενιαίας αμοιβής των εναγόντων σε ποσοστό 10% επί των ακαθάριστων εσόδων της επιχείρησης του εναγομένου, καθόσον τα έσοδα αυτά δεν προσδιορίζο-

νται και επομένως το αίτημα αυτό πρέπει ν' απορριφθεί ως απαράδεκτο, λόγω της αοριστίας του και β) περί καταβολής τόκων σε χρόνο προγενέστερο της επίδοσης της αγωγής, αίτημα, το οποίο πρέπει ν' απορριφθεί επίσης ως απαράδεκτο, λόγω της αοριστίας του, καθόσον οι ενάγοντες δεν επικαλούνται συγκεκριμένη ημεροχρονολογία προηγούμενης εξώδικης ή δικαστικής όχλησης (άρθρα 340 και 345 του Α. Κ.). Περαιτέρω, η αγωγή είναι νόμιμη, στηριζόμενη στις διατάξεις των άρθρων 3 § 2, 32, 46 §§ 1, 2, 47 §§ 1, 2, 48, 49, 54, 55, 56, 57, 58, 72 § 3 του ν. 2121/1993, 1, 2 § 1, 3 § 1, 8 § 1, 12 § 1, 16 § 1 α', 21 και 38 του «Κώδικα Φόρου Προστιθέμενης Αξίας» (ν. 2859/2000), 12 § 14 του «Κώδικα Βιβλίων και Στοιχείων» (π. δ. 186/1992), 340, 345 Α. Κ., 69 § 1 α', 907, 908, 176 ΚΠολΔ. Εδώ πρέπει να σημειωθεί ότι το περί τοκοδοσίας αίτημα κατά το μέρος που αφορά στο αιτούμενο ποσό για ΦΠΑ είναι νόμιμο μόνο για το μετά την καταβολή του ποσού της εύλογης αμοιβής χρονικό διάστημα, καθόσον, όταν η πληρωμή της εύλογης αμοιβής γίνεται κατ' επιταγή δικαστικής απόφασης, ο αναλογούν στο ποσό της αμοιβής ΦΠΑ καθίσταται απαιτητός από την είσπραξη εκ μέρους των οργανισμών συλλογικής διαχείρισης του ποσού της επιδικαζόμενης σ' αυτούς εύλογης αμοιβής, οπότε και γεννάται η σχετική φορολογική υποχρέωσή τους και εκδίδουν αυτοί το απαιτούμενο από το νόμο τιμολόγιο ή απόδειξη και επομένως μόνο έκτοτε οφείλονται από το χρήστη νόμιμοι τόκοι και όχι πριν από την επέλευση του ως άνω χρονικού σημείου, ήτοι της ημέρας είσπραξης της αμοιβής (Εφ Πειρ 409/2008 ΔΕΕ 2009. 226, ΠΠΘεσ/κης 28830/2008 Νόμος). Περαιτέρω, το αίτημα περί προσκομιδής κάθε μήνα εκ μέρους του εναγομένου του καταλόγου με το μουσικό ρεπερτόριο που θα χρησιμοποιεί στο εξής είναι μη νόμιμο και ως τέτοιο πρέπει ν' απορριφθεί, διότι δεν αφορά τη χρήση του επίδικου χρονικού διαστήματος. Επομένως, η αγωγή κατά το μέρος που κρίθηκε νόμιμη, πρέπει να εξεταστεί περαιτέρω ως προς την ουσιαστική βασιμότητά της. Ας σημειωθεί εδώ ότι οι ενάγοντες προσκόμισαν την από 28-05-2010 δήλωση της πληρεξούσιας δικηγόρου τους Μαρίας Γκατζιώλη περί αποτυχίας της διαδικασίας απόπειρας εξώδικης επίλυσης της διαφοράς, διαδικασία που ως εκ περισσού έχει τηρηθεί, μετά την αντικατάσταση του άρθρου 214 Α του ΚΠολΔ με το άρθρο 19 του ν. 3994/25-07-2011 (άρθρο 72 § 3 του ίδιου νόμου).

Από την ερημοδικία του εναγομένου θεωρούνται ομολογημένοι και κατά συνέπεια ότι έχουν αποδειχθεί οι περιεχόμενοι στην αγωγή πραγματικοί ισχυρισμοί των εναγόντων. Επομένως, αφού δεν υπάρχει ένσταση που να εξετάζεται αυτεπάγγελα από το Δικαστήριο και για τα γεγονότα που αναφέρονται στο δικόγραφο της αγωγής επιτρέπεται η ομολογία, η αγωγή, κατά το μέρος που κρίθηκε νόμιμη, πρέπει να γίνει δεκτή ως κατ' ουσία βάσιμη (άρθρο 271 § 3 του ΚΠολΔ, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 29 του ν. 3994/25-07-2011, το οποίο εφαρμόζεται στην προκείμενη περίπτω-

Θεωρείται
Η Εισαγωγή



3ο φύλλο της με αριθμό 122 /2011 απόφασης του Πολυμελούς Πρωτοδικείου Χαλκίδικης (τακτική διαδικασία)

ση κατά τη διάταξη του άρθρου 72 § 2 του ίδιου νόμου, σε συνδυασμό με το άρθρο 352 § 1 του ΚΠολΔ) κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο διατακτικό. Η απόφαση δεν θα κηρυχθεί προσωρινά εκτελεστή όσον αφορά τις διατάξεις για καταβολή αμοιβής, διότι δε συντρέχει επείγουσα περίπτωση ούτε η επιβράδυνση της εκτέλεσης θα επιφέρει σημαντική ζημία στους ενάγοντες. Τα δικαστικά έξοδα των εναγόντων πρέπει να επιβληθούν σε βάρος του εναγομένου λόγω της ήττας του στη δίκη αυτή (άρθρα 176, 184 του ΚΠολ Δ) κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στο διατακτικό. Τέλος, για την περίπτωση που ο εναγόμενος ασκήσει ανακοπή ερημοδικίας κατά της απόφασης αυτής, πρέπει να οριστεί το νόμιμο παράβολο (άρθρα 501, 502 § 1, 505 § 2 του ΚΠολ Δ), όπως ορίζεται ειδικότερα στο διατακτικό.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

ΔΙΚΑΖΕΙ ερήμην του εναγομένου.

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

ΑΠΟΡΡΙΠΤΕΙ ό, τι έκρινε απορριπτέο.

ΔΕΧΕΤΑΙ κατά τα λοιπά την αγωγή.

ΚΑΘΟΡΙΖΕΙ το ύψος της εύλογης και ενιαίας αμοιβής, που πρέπει να καταβάλει στους ενάγοντες ο εναγόμενος για την από μέρους του δημόσια παρουσίαση έργων των μελών τους για το έτος 2009, μέσω συσκευών υλικών φορέων ήχου εγκατεστημένων στο αναφερόμενο στο ιστορικό κατάστημά του, στο ποσό των δύο χιλιάδων πεντακοσίων (2.500) ευρώ, πλέον του ποσού των τετρακοσίων εβδομήντα πέντε (475) ευρώ για ΦΠΑ 19%.

ΚΑΘΟΡΙΖΕΙ ως εύλογη αμοιβή της κάθε κατηγορίας που εκπροσωπείται από τους τρεις (3) ενάγοντες σε ποσοστό 50% της παραπάνω καθορισθείσας αμοιβής υπέρ του 3^{ου} ενάγοντος (φορέα των παραγωγών), 25% υπέρ του 1^{ου} ενάγοντος (φορέα των μουσικών) και 25% υπέρ του 2^{ου} ενάγοντος (φορέα των τραγουδιστών-ερμηνευτών).

ΥΠΟΧΡΕΩΝΕΙ τον εναγόμενο να καταβάλει στους ενάγοντες οργανισμούς, κατά την αμέσως παραπάνω αναλογία, το ποσό των δύο χιλιάδων πεντακοσίων (2.500) ευρώ, πλέον του ποσού των τετρακοσίων εβδομήντα πέντε (475) ευρώ για ΦΠΑ 19%, με το νόμιμο τόκο για το μεν ποσό των 2.500 ευρώ από την επόμενη της επίδοσης της αγωγής, για το δε ποσό των 475 ευρώ από την επόμενη της είσπραξης του ποσού αυτού και την έκδοση σχετικού φορολογικού στοιχείου από τους ενάγοντες.

ΥΠΟΧΡΕΩΝΕΙ τον εναγόμενο να προσκομίσει στους ενάγοντες τους καταλόγους με τους τίτλους του μουσικού ρεπερτορίου που χρησιμοποίησε κατά το έτος 2009.

ΕΠΙΒΑΛΛΕΙ τα δικαστικά έξοδα των εναγόντων σε βάρος του εναγομένου, τα οποία ορίζει στο πρόσ των τετρακοσίων (400) ευρώ.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στον Πολύγυρο στις 19 Οκτωβρίου 2011.

Θεωρήθηκε
Η Εισαγγελέα

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

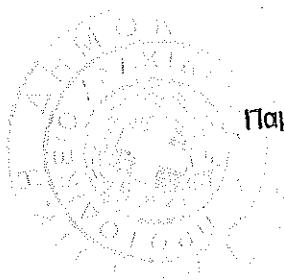
Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

Δημοσιεύθηκε σε έκτακτη δημόσια συνεδρίαση στο ακροατήριό του στον Πολύγυρο στις 19 Οκτωβρίου 2011, χωρίς την παρουσία των εναγόντων και του πληρεξούσιου δικηγόρου τους.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΑΚΡΙΒΕΣ ΦΩΤΟΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
ΥΠΗΡΕΣΙΑΚΟ
Πολύγυρος ...17-1-2012.....
Ο Γραμματέας



Γαμπαλιάρης Νικόλαος