

TARIFA – MELODIES A LA CARTA AMB LA FINALITAT DE SERVIR COM A SO DE TRUCADA ENTRANT EN TELÈFONS MÒBILS (RINGTONES)

I. Contingut

L'autorització que es concedeixi sota aquest epígraf faculta l'usuari a fer les operacions següents:

- A. Càrrega de l'arxiu: enregistrament de les obres del repertori de petit dret administrades per la SGAE en un arxiu digital als únics efectes de fer les explotacions que s'esmenten a continuació.
- B. Posada a disposició: posar les obres indicades a l'apartat A a disposició dels destinataris dels seus serveis perquè puguin accedir en línia a l'obra que hagin sol·licitat des del lloc i en el moment que escullin, amb la finalitat de permetre'ls la reproducció permanent en línia de l'obra en un telèfon mòbil (telecàrrega) perquè serveixi de so de trucada entrant.

II. Base de la tarifa

La base per a l'aplicació de la tarifa està constituïda per la totalitat dels ingressos generats pel servei per al qual s'ha atorgat una llicència, incloent-hi, a tall d'exemple, el preu abonat pel consumidor final, els pagaments per accés, les quotes d'associats o abonats, les subvencions rebudes per a l'exercici de l'activitat empresarial i els ingressos de publicitat.

III. Tarifes

Els drets d'autor corresponents als conceptes esmentats en l'apartat I anterior s'han de calcular d'acord amb les tarifes següents:

1. Tarifa general: pels conceptes expressats en els apartats A i B, l'usuari ha d'abonar a la SGAE les quantitats resultants d'aplicar el 12% sobre la base de la tarifa.
2. Tarifa mínima: l'usuari ha d'abonar a la SGAE com a mínim, per cada melodia descarregada, la quantitat de 0,098 €.

Aquestes tarifes mínimes es revisaran anualment i es modificaran en la mateixa proporció en què hagi variat el producte interior brut (PIB) elaborat per l'Institut Nacional d'Estadística o l'organisme que n'exerceixi les funcions.

3. Preaudicions: queden compreses en la llicència les preaudicions de fragments de fins a 30 segons amb vista a la descàrrega.

MEMÒRIA ECONÒMICA JUSTIFICATIVA DE LA TARIFA D'ÚS EFECTIU PER A XARXES DIGITALS EN LA MODALITAT DE TELECÀRREGA DE MÚSICA A LA CARTA AMB LA FINALITAT DE SERVIR COM A SO DE TRUCADA ENTRANT EN TELÈFONS MÒBILS (RINGTONES)

Drets implicats / Modalitats d'ús

En aquesta modalitat d'explotació, el licenciatari en el territori del Regne d'Espanya és responsable d'un servei de telecàrrega d'obres musicals de petit dret del repertori de la SGAE, al qual s'accedeix a través de qualsevol tecnologia, amb la finalitat que serveixin com a so de trucada entrant de telèfons mòbils (*ringtones*).

El repertori d'obres de petit dret administrades per la SGAE comprèn, entre d'altres detallades en l'article 13 dels Estatuts de la SGAE, les composicions musicals, amb o sense lletra, incloent-hi les obres musicals incorporades o les que hagin estat incorporades per formar part d'un enregistrament audiovisual (incloent-hi, per exemple, els vídeos musicals o videoclips) o d'una obra audiovisual o dramaticomusical, els titulars dels drets exclusius de reproducció i comunicació pública de les quals (incloent-hi la posada a disposició del públic de tal manera que qualsevol persona pugui accedir-hi des del lloc i en el moment que esculli) li han confiat o li confiïn en el futur, de manera directa o indirecta, l'administració d'aquests drets, d'acord amb allò disposat en els seus Estatuts i en la llei.

Els drets exclusius implicats són els següents:

- Dret de reproducció: fixació de les obres en un arxiu digital
 - Enregistrament de les obres del repertori de petit dret administrades per la SGAE en un arxiu digital als únics efectes de realitzar les explotacions que s'esmenten a continuació (dret de reproducció).
- Dret de comunicació pública en la modalitat de posada a disposició
 - Posar les obres a disposició dels destinataris d'aquest servei perquè puguin accedir en línia a l'obra que hagin sol·licitat des del lloc i en el moment que escullin i subministrar-los una reproducció permanent en línia (telecàrrega) de l'obra triada en un telèfon mòbil amb la finalitat de servir com a so de trucada entrant.
- Dret de reproducció: obtenció d'una còpia mitjançant descàrrega amb la finalitat de servir com a so de trucada entrant.

Usuaris segons activitat econòmica

Empreses que presten els seus serveis a través de xarxes digitals i ofereixen als consumidors finals un servei que els atorga la possibilitat d'escoltar i/o telecarregar obres musicals amb el fi exclusiu d'utilitzar-les com a so de trucada entrant (*ringtones*) de telèfons mòbils.

Capítol I. Desglossament i explicació dels components de la tarifa

La tarifa general per a xarxes digitals referida a la modalitat d'explotació de melodies amb la finalitat de servir com a so de trucada entrant en telèfons mòbils que es presenta en aquesta memòria és el resultat d'adaptar la tarifa preexistent fins a la data a les disposicions contingudes en l'Ordre ministerial ECD/2574/2015 de metodologia per a la determinació de les tarifes de propietat intel·lectual. En particular, es compleixen diferents criteris que, segons allò establert en aquesta ordre, permeten entendre que la tarifa és equilibrada i, per tant, no resulta desproporcionada ni abusiva per als usuaris.

En aquest sentit, la tarifa actual ha estat elaborada sobre la base d'una tarifa preexistent als efectes d'adaptar-la a les disposicions contingudes en l'Ordre ministerial, en particular a l'obligació introduïda per aquesta norma d'oferir a l'usuari una tarifa general per ús efectiu (TUE), que serà desglossada per la SGAE en el preu per l'ús del dret (PUD) i el preu del servei prestat (PSP). Aquest servei digital permet la identificació obra a obra de cada una de les obres del repertori de la SGAE que han estat descarregades pel consumidor final a fi de servir com a so de trucada entrant per al seu telèfon mòbil. Atesa aquesta naturalesa, serà possible conèixer amb exactitud l'ús efectiu tant de les melodies (obra a obra) com del nombre de descàrregues d'aquestes per part dels consumidors finals, motiu pel qual és innecessari oferir una tarifa per disponibilitat mitjanada (TDM), atesa la preferència del legislador per les tarifes que reflecteixen de manera més exacta l'ús efectiu del repertori. Aquesta tarifa tampoc no inclou una tarifa d'ús puntual, atès que aquesta modalitat d'explotació resulta aliena a aquest tipus d'ús, ja que està destinada a una categoria d'usuaris amb una activitat empresarial en la qual s'integra la prestació d'aquest tipus de serveis, sense que sigui imaginable un usuari aliè a aquesta tipologia que pugui requerir aquest tipus d'usos del repertori.

La tarifa preexistent que ha estat objecte d'adaptació als canvis legals, fruit de la qual és aquesta tarifa, va ser aprovada per la Junta Directiva de la SGAE en el Consell de Direcció de l'entitat celebrat el 14 de gener de 2005 i és conseqüència d'un acord negociat entre la SGAE i l'Associació d'Empreses de Serveis a Mòbils (AESAM), del 28 de gener de 2005. Des d'aleshores la tarifa preexistent s'ha aplicat de manera general als usuaris corresponents, sense que s'hi hagi manifestat cap incidència o litigiositat. Atès l'elevat ritme de canvi tecnològic que es produeix dins del camp de les xarxes digitals, l'actualització de la tarifa s'ha fet considerant una situació de mercat diferent, caracteritzada per una maduresa notablement més gran. En qualsevol cas, el contingut de la tarifa actualitzada respon de manera estricta i completa als criteris que estableix i defineix l'Ordre ministerial ECD/2574/2015.

Antecedents de la tarifa de melodies a la carta amb descàrrega per a usuaris/plataformes

La tarifa aplicada és conseqüència d'un procés de negociació lliure i entre subjectes experts. Desenvolupada abans del 2005, actualment està consolidada i és generalment acceptada, de manera que ha servit de base per a aquesta tarifa. Això confirma el caràcter de tarifa equilibrada i que no resulta desproporcionada ni abusiva per als usuaris, d'acord amb els criteris que s'ofereixen a aquests efectes a l'Ordre ministerial ECD/2574/2015. A més, la tarifa presentada permet als usuaris (empreses que exploten un servei a través de xarxes digitals que permet l'audició i/o telecàrrega d'obres musicals amb la finalitat de servir com a so de trucada entrant de telèfons mòbils) l'accés a tot el repertori de la SGAE (el directe i l'obtingut a través d'acords de reciprocitat amb altres entitats de gestió internacionals) dins del territori nacional.

La tarifa general d'ús efectiu presentada va ser el resultat d'un procés de negociació entre la SGAE i l'AESAM, associació que representava les empreses que ofereixen aquests serveis de telecàrrega de melodies per a telèfons mòbils. La tarifa definida per a aquest servei és del 12%. Aquesta tarifa ha estat acceptada en el mercat i presenta un nivell mínim de litigis, sense que l'acord hagi estat denunciat per cap de les parts des de la seva signatura. S'ha utilitzat, doncs, la tarifa actualment vigent, que s'estableix com a tipus tarifari en aquesta memòria, per garantir-ne el caràcter equitatiu d'acord amb el que disposa l'article 2 de l'Ordre ministerial ECD/2574/2015.

Justificació del mètode de càlcul tarifari, quantia bruta corresponent a cada usuari i criteris que s'han tingut en compte per a la determinació de l'import de la tarifa

Criteris per determinar el preu per l'ús dels drets (PUD)

La tarifa general d'ús efectiu presentada reflecteix el valor econòmic que, per a l'activitat de l'usuari (empreses de serveis que ofereixen melodies per a telèfons mòbils en xarxes digitals a través de diferents tecnologies), comporta l'ús dels drets (VEUAU). Cal destacar que es considera que, per a aquests usuaris, l'ús del repertori de la SGAE té rellevància principal, en el sentit que en cas que l'empresa no tingués accés legal i autoritzat al repertori protegit no podria oferir aquest servei d'accés i telecàrrega de música a la carta amb la finalitat de servir com a so de trucada entrant per a telèfons mòbils (*ringtones*) mitjançant la posada a disposició del repertori d'obres protegides als seus consumidors finals. Per tant, la seva activitat depèn absolutament de l'ús del repertori.

El preu per l'ús dels drets (PUD) ha de reflectir el valor econòmic que, per a l'activitat de l'usuari, comporta l'ús dels drets (VEUAU). Una tarifa que approximi de la manera més eficient el pagament dels usuaris especialitzats al VEUAU de cadascun d'ells assoleix l'objectiu d'obtenir una tarifa equitativa i no discriminatòria, sense que se'n puguin derivar diferències entre els usuaris per a prestacions i usos equivalents.

En aquest cas, gràcies a la naturalesa del servei, en què l'usuari selecciona de manera interactiva les obres del repertori a les quals desitja accedir i les descarrega amb la finalitat de servir com a so de trucada entrant del seu telèfon mòbil, la tarifa d'ús efectiu s'ajusta perfectament a l'ús que es fa «obra a obra» del repertori amb llicència. Així, es pot conèixer amb exactitud (ús efectiu) les obres del repertori de petit dret de la SGAE que han estat descarregades/telecarregades pels usuaris que han accedit al servei digital. De fet, aquestes plataformes poden facilitar a la SGAE el total d'usos (descàrregues) d'obres del repertori de petit dret de la SGAE que s'han realitzat en un període de temps (intensitat d'ús).

En aquest sentit, periòdicament l'usuari ha de remetre a la SGAE el detall dels ingressos generats pel seu servei i el detall de les obres utilitzades (incloent-hi el nombre de descàrregues de cada una d'elles, que correspon als usos que se n'han fet). A continuació, la SGAE emetrà una factura a partir dels ingressos declarats i la tarifa d'aplicació que l'usuari pagarà segons els termes de la llicència. Un cop abonats els drets, la SGAE identificarà les obres i pagarà als titulars segons les seves normes internes.

Criteris que reflecteixen la importància d'ús

- **Rellevància d'ús (importància qualitativa)**

La primera aproximació al valor econòmic que, per a l'activitat de l'usuari, comporta l'ús dels drets (VEUAU) és determinar en quina mesura l'ús del repertori afecta qualitativament l'activitat de l'usuari. El criteri per determinar-ho és la rellevància d'ús. L'article 5 de l'Ordre ministerial estableix que la rellevància de l'ús del repertori en el conjunt de l'activitat de l'usuari s'ha d'identificar amb la major o menor importància de l'ús del repertori de les entitats de gestió en la seva activitat, i distingeix tres nivells de rellevància d'ús del repertori: principal, significatiu i secundari.

L'ús del repertori tindrà caràcter principal i, per tant, màxima rellevància, quan la seva utilització sigui imprescindible per al desenvolupament de l'activitat de l'usuari. L'ús del repertori audiovisual de la SGAE d'empreses de serveis que ofereixen l'accés i la descàrrega de melodies amb la finalitat de servir com a so de trucada entrant de telèfons mòbils (*ringtones*) es considera essencial, perquè aquestes plataformes especialitzades no podrien desenvolupar normalment la seva activitat econòmica sense veure alterats decisivament els seus ingressos en cas de no utilitzar-lo; en aquest cas, per tant, es considera que la rellevància d'ús és principal.

Prescindir de l'ús del repertori en aquests serveis que posen a disposició dels consumidors finals música en forma de melodies per a sons de trucada de telèfons mòbils i permeten descarregar-la no té sentit. La situació arriba a l'extrem que, senzillament, les empreses de serveis no podrien dur a terme la seva activitat si no disposessin de la llicència que les habilita a accedir legalment al repertori d'obres protegides de petit dret de la SGAE.

- **Grau d'ús efectiu (importància nominal)**

A causa de la modalitat del servei, en el qual l'usuari disposa d'un accés interactiu a la carta i la possibilitat de descarregar melodies, és possible conèixer les obres a les quals s'ha accedit i que s'han descarregat, així com el nombre de vegades que s'ha accedit a una obra determinada del repertori i que s'ha descarregat. Això afecta la determinació de la tarifa (ja que com més vegades es descarregui una obra del repertori de la SGAE, més augmentarà l'acumulat d'ús del repertori sobre el total posat a disposició en un determinat període de temps) i, en funció del cost definit per l'empresa de serveis al consumidor final, permet determinar la base tarifària sobre la qual s'aplicarà el tipus tarifari de la SGAE. A més, és una informació en tot cas necessària perquè la SGAE pugui remunerar de manera transparent i eficient els titulars dels drets (socis) per la descàrrega i l'ús d'obres que pertanyen al seu repertori.

L'aplicació de la tarifa comporta que el llicenciatari estigui obligat a enviar a la SGAE, dins dels 15 primers dies de cada trimestre i a través d'un sistema automatitzat que permeti un tractament informatitzat d'identificació de les obres i de les descàrregues, les utilitzacions fetes respecte de cadascuna de les obres durant cada trimestre. En qualsevol cas, la SGAE es reserva la facultat de comprovar la veracitat de les dades incloses en les declaracions trameses pel llicenciatari.

Críteris que reflecteixen la representativitat de les entitats / Amplitud del repertori

La SGAE és una entitat de gestió col·lectiva de drets d'autor autoritzada per l'Ordre del Ministeri de Cultura d'1 de juny de 1988 i que, com a tal, es regeix per les disposicions del títol IV del llibre III del Reial decret legislatiu 1/1996, de 12 d'abril, pel qual s'aprova el text refós de la Llei de propietat intel·lectual, i pels seus Estatuts, segons la redacció aprovada per l'Ordre del Ministeri de Cultura de 21 de febrer de 1995.

Segons l'autorització atorgada pel Ministeri de Cultura i les disposicions dels seus Estatuts, correspon a la SGAE l'exercici dels drets de reproducció, distribució i comunicació pública, entre altres obres, de les

composicions musicals, amb o sense lletra, les obres cinematogràfiques i altres obres audiovisuals, i de les obres dramàtiques, dramaticomusicals, coreogràfiques, pantomímiques i, en general, les obres teatrals.

L'amplitud del repertori, que mesura la representativitat de l'entitat de gestió en el conjunt de les obres o prestacions utilitzades per l'usuari, permet ajustar el valor que comporta el fet d'utilitzar el repertori d'una entitat en comparació amb el que pugui oferir una altra entitat que gestioni drets de la mateixa naturalesa. El repertori musical que utilitzen les plataformes especialitzades és gestionat per la SGAE, que, a més de representar més de 100.000 socis, representa a Espanya els socis de les 161 societats radicades en 104 països, amb un repertori que supera folgadoament els 80 milions d'obres. A la pàgina web www.sgae.es es poden consultar tots els títols que configuren el repertori administrat per la SGAE. L'amplitud del seu repertori és tan gran que els tribunals entenen que es pot presumir que els actes de comunicació pública engloben obres incloses en el repertori de la SGAE (SAP de Madrid, 14 de març de 2016).

Ingressos vinculats a l'ús del repertori – Valor que generen els drets en l'activitat de l'usuari

La base per a l'aplicació de les tarifes està constituïda per la totalitat dels ingressos generats per l'activitat per a la qual s'ha atorgat una llicència. Així, el licenciatari enviarà a la SGAE, utilitzant el model que s'adjunta, la declaració dels ingressos totals obtinguts pels serveis amb llicència durant el trimestre anterior i de les transmissions realitzades a petició dels destinataris del seu servei, especificant el següent respecte de cada una de les obres utilitzades i identificades mitjançant un codi d'identificació assignat:

- a) Ingressos totals del servei amb llicència
- b) PVP per descàrrega
- c) Codi d'identificació de les obres
- d) Autor i compositor de cada una de les obres
- e) Volum de descàrregues que s'han fet durant el període del qual es remet la informació

La SGAE es reserva la facultat de comprovar la veracitat de les dades incloses en les declaracions.

En cas que el producte de la base tarifària pel tipus no arribi a unes quanties mínimes determinades, la SGAE ha establert uns imports mínims per tal de cobrir tant la remuneració per drets d'autor (preu de l'ús del dret) com els costos de gestió de la SGAE (preu del servei prestat) amb motiu de la posada a disposició del repertori de petit dret i de la possibilitat de descarregar-lo.

Tarifa: 12%

Import mínim: 0,098 € per obra descarregada

Preu del servei prestat

Les tarifes generals són úniques i responen a una única prestació per part de l'entitat a l'usuari. L'obligació d'identificar el preu del servei prestat (PSP) respon a la necessitat d'oferir més informació als titulars de drets per part de l'entitat.

El PSP considera l'agregació de tots els costos que ha de suportar l'entitat de gestió per fer efectiva l'aplicació de les tarifes.

Els costos que s'han imputat seguint l'Ordre ministerial són:

- Costos d'obtenció del repertori
- Costos d'agregació del repertori

- Costos de concessió de les autoritzacions per a la utilització del repertori
- Costos d'establiment de la tarifa
- Costos de control de la utilització efectiva

Els costos són raonables, ja que la SGAE no incorre en pèrdues econòmiques respecte a l'usuari pel fet de dur a terme el control i la vigilància de l'ús del dret. No s'imposa a l'usuari un cost desproporcionat en relació amb els ingressos que aquest obté de l'explotació comercial del repertori.

Els costos estan documentats. La totalitat dels costos procedeixen de la comptabilitat analítica de la SGAE i estan contrastats amb els comptes anuals auditats relatius a exercicis finalitzats.

Els costos són objectius, ja que s'imputen només els costos que responen de manera exclusiva als conceptes de costos establerts en l'Ordre ministerial, és a dir, costos de llicència, costos d'establiment i costos de control. La SGAE ha fet una anàlisi exhaustiva de tots els costos de l'entitat de gestió i inclou només els relacionats amb aquests.

En els casos en què s'ha inclòs un nou cost, aquest està justificat en un dels conceptes de l'Ordre ministerial i es deu a un manteniment o una millora en la finalitat que persegueix.

Els costos compleixen el principi d'empresa eficient i bona gestió, ja que s'han fet tenint en compte el menor cost possible per als usuaris. D'una banda, els costos d'acord amb els principis de raonabilitat i d'objectivitat estan degudament documentats. D'altra banda, la SGAE manté un sistema de control i seguiment dels conceptes de costos que s'han traslladat a les tarifes dels usuaris. En els casos en què es puguin haver detectat desviacions significatives de costos a temps, aquestes desviacions es poden traslladar a revisions futures de tarifes, atès que estan documentades i justificades.

Tenint en compte la gran dispersió del volum de negoci que presenten els usuaris d'aquest sector, amb empreses que facturen centenars de milers d'euros i d'altres que pràcticament no tenen facturació, el preu del servei prestat (PSP) d'aquesta modalitat tarifària es calcula de manera global per a tot el sector, i s'ha d'interpretar com l'import que els costos definits anteriorment suposen per a cada període de temps (mes). Els resultats de la imputació de costos amb els criteris que s'han definit en els apartats precedents donen com a resultat que l'agregació de costos que l'Ordre ministerial defineix com el preu del servei prestat (PSP) és de 0,05 € per cada melodia descarregada.

Per al càlcul de l'import mínim es té en compte, per tant, el preu del servei prestat (PSP) i el nombre d'usuaris potencials del sector, de manera que el cost del PSP que ha de suportar aquesta categoria d'usuaris serà igual al cost total de l'epígraf tarifari dividit per la demanda potencial. L'import mínim es revisarà anualment i es modificarà en la mateixa proporció en què hagi variat l'any anterior el producte interior brut (PIB) elaborat per l'Institut Nacional d'Estadística o l'organisme que n'exerceixi les funcions.

Capítol II. Comparativa amb altres categories d'usuaris

Criteris per a la comparació de tarifes

No és procedent en aquest cas.

Capítol III. Comparativa internacional

L'ús de criteris de comparació internacional requereix l'existència de bases homogènies de comparació en els termes establerts en l'article 9 de l'Ordre ministerial, és a dir, que hi hagi coincidència en elements com ara el dret objecte de la tarifa gestionat per l'entitat, la modalitat d'explotació de l'obra protegida o

l'estructura del sector del mercat al qual pertany l'usuari. L'expressió «com ara» en la frase anterior posa de manifest que l'enumeració no és tancada, de manera que és possible emprar altres tipus de referents. A aquests efectes, en l'elaboració de la tarifa s'ha tingut en compte que les bases homogènies de comparació requereixen que l'exercici comparatiu tingui en compte les entitats de gestió nacionals que es corresponen amb els mercats més grans a Europa que són referència —Regne Unit (PRS), Alemanya (GEMA), França (SACEM) i Itàlia (SIAE).

SACEM: 12%

SIAE: 12%

GEMA: 11%

PRS: 10%

Capítol IV. Justificació de descomptes i bonificacions

Aquesta tarifa no disposa de cap sistema de descompte o bonificació específic; s'hi apliquen, si escau, els que fixa la SGAE amb caràcter general per als usuaris del seu repertori.