

NOMENCLATURA : 1. [40]Sentencia
JUZGADO : 15° Juzgado Civil de Santiago
CAUSA ROL : C-2232-2020
CARATULADO : SOCIEDAD CHILENA DE AUTORES E
INTÉRPRETES MUSICALES/Gastronomía Mi Tierra Internacional SpA

Santiago, veintiocho de Abril de dos mil veintitrés

VISTOS:

Comparece don Patricio Villegas Castro, abogado, domiciliado en Bernarda Morín N° 435, Providencia, Santiago, en representación de la Sociedad Chilena del Derecho de Autor, SCD, entidad de Gestión Colectiva de Derechos Intelectuales, regida por las disposiciones del Título V de la Ley N° 17.336, representada a su vez por su Director General, don Juan Antonio Durán González, ingeniero civil, ambos domiciliados en Condell N°346, comuna de Providencia, quien deduce demanda en contra de Gastronomía Mi Tierra Internacional SpA, cuyo giro es, entre otros, la instalación y explotación comercial de restaurantes y fuentes de soda, representada legalmente por doña Paola Mariluz Román Rodríguez, comerciante, ambas con domicilio en Vivaceta N°3164, Local A, comuna de Conchalí, para que se declare que ha infringido la Ley de Propiedad Intelectual por el uso no autorizado de obras musicales del repertorio de SCD, y se le condene a indemnizar los perjuicios, pagar las multas legales y poner término a la utilización ilegal en el local público denominado “Restaurant Mi Tierra”, ubicado en la misma dirección antes señalada.

Señala que la Sociedad Chilena de Autores e Intérpretes Musicales está autorizada para realizar la gestión colectiva de los derechos de autor y conexos de los autores, compositores, artistas, intérpretes y ejecutantes, productores de fonogramas y demás titulares de derechos que representa, tanto nacionales y extranjeros, para la administración del derecho de comunicación pública de las obras musicales, con o sin texto, sincronizados o no en obras audiovisuales, teatrales y coreográficas, y fonogramas, que constituyen el repertorio de SCD, el cual consta en el Registro Público que, de acuerdo al artículo 102 de la Ley, se lleva en el domicilio de su representada.

Funda su demanda en que almeno desde el 1° de mayo de 2018 a la fecha, en el local público ya individualizado, se utilizan, comunicándolas al público, obras musicales del repertorio representado por la Sociedad Chilena del Derecho de Autor, sin haber obtenido su autorización, ni menos individualmente



de cada uno de los titulares de los derechos de autor y conexos, mediante el empleo de diversos medios entre los cuales puede mencionarse receptores de televisión, fonogramas y altavoces.

Sostiene que la autorización para utilizar el repertorio de la Sociedad Chilena del Derecho de Autor, SCD, debe ser previa al inicio de tal utilización, la cual se otorga mediante la concesión de una Licencia específica, conforme lo disponen los arts. 17 a 21, 91 y 100 de la Ley N°17.336, en relación a los artículos 11 y 11 bis del Convenio de Berna, publicado en el Diario Oficial el 5 de Junio de 1975.

Señala que a la entidad de gestión colectiva demandante, de acuerdo al art. 100 de la Ley N°17.336, sólo le está permitido otorgar la autorización o licencia bajo contraprestación del pago de una Tarifa General aplicable al local en cuestión o bien aplicando una tarifa especial pactada con la respectiva asociación de usuarios, que en el caso de autos corresponde a la tarifa especial acordada en el Convenio suscrito entre SCD y la Federación Gremial de la Industria Hotelera y Gastronómica de Chile, "HOTELGA", de fecha 9 de noviembre de 1992, según cuyos parámetros aplicables al local de la demandada, esto es, Tipo de Establecimiento; Categoría y Tamaño, le correspondería pagar mensualmente la tarifa de 1.60 Unidades Musicales Mensuales, "U.M.M.", más un 50% por derechos conexos, siendo el valor actual de dicha Unidad la cantidad de \$24.314.-, todo lo cual se traduciría en una tarifa mensual de \$38.902.-, más un 50% por derechos conexos.

Indica que a la fecha la demandada no ha solicitado firmar la licencia que la autorizaría a comunicar las obras a cambio del pago de la tarifa especial, por lo que solo su representada está en posición de exigirle la tarifa general.

Afirma que la utilización no autorizada de obras, que son el resultado de un acto de creación sobre los cuales el autor tiene el derecho de propiedad intelectual, constituye una infracción, según lo dispuesto en el artículo 79 letra a), en relación al artículo 18 de la citada Ley.

Igual autorización es necesaria para la utilización de fonogramas, que de no encontrarse concedida al utilizador, lo hace incurrir en una infracción, según lo establecido en el artículo 79 letra b), en relación al artículo 67 de la Ley.

En cuanto a dicha indemnización, indica que la demandada al infringir las



disposiciones de la Ley N° 17.336 señaladas precedentemente, por no haber obtenido la autorización legal para utilizar obras musicales en el restaurante, ha privado a los autores, compositores, artistas y productores de la remuneración que legítimamente les habría correspondido, conforme a las siguientes tarifas arancelarias:

La tarifa general mensual aplicable al local materia de esta demanda, respecto de los períodos comprendidos entre mayo de 2018 a enero de 2020, asciende al 1,25% de sus ingresos brutos mensuales por derechos de autor, más un 50% por concepto de derechos conexos, en conformidad a lo dispuesto en los Títulos II, N° 10, y III de las Tarifas Generales de la Sociedad Chilena de Autores e Intérpretes Musicales, (Publicadas en el Diario Oficial los días 13 de febrero y 27 de octubre, de 1993), en relación a lo dispuesto en el art. 2° transitorio de la Ley N° 19.166, 2° y 4°, letra d) del Reglamento de Arancel para el Cobro del Derecho de Ejecución (Publicado en el Diario Oficial el 29 de enero de 1973 y el 24 de abril de 1975).

Sostiene que la demandada deberá ser condenada a indemnizar también, a lo menos, la tarifa general mensual indicada precedentemente, por los períodos mensuales que transcurran entre el 1° de febrero de 2020 hasta el término del juicio, en caso que la utilización del repertorio de SCD subsista.

Solicita además, se condene al demandado al pago de la multa establecida en el artículo 78 de la Ley N° 17.336, debido a que la utilización del repertorio de obras musicales representado por la SCD sin su autorización, constituye una infracción a la citada Ley.

Además, demanda la suspensión de la utilización no autorizada.

Previas citas legales de los artículos 85 J, 91 y ss. y demás citados de la Ley N°17.336 y del Convenio de Berna, en relación con los artículos 173, 680 y ss. del Código de Procedimiento Civil y 2314 del Código civil, solicita tener por interpuesta demanda en juicio sumario por infracción a la Ley de Propiedad Intelectual y de indemnización de perjuicios, en contra de Gastronomía Mi Tierra Internacional SpA y en definitiva acogerla, declarando que la demandada ha infringido la Ley de Propiedad Intelectual por haber utilizado el repertorio de obras musicales representado por SCD, sin su autorización previa, desde el 1 mayo de 2018 a enero de 2020 condenándole: 1) a pagar a su representada, a título de indemnización, la tarifa general mensual del 1,25% de los ingresos brutos mensuales del local denominado “Restaurant Mi Tierra”, más un 50% por



derechos conexos, en relación a los períodos comprendidos entre mayo de 2018 a enero de 2020; 2) a pagar a la Sociedad Chilena de Autores e Intérpretes Musicales, por el mismo concepto y tarifa mensual indicada precedentemente, por los períodos comprendidos entre el 1º de febrero de 2020 en adelante y hasta el término del juicio o de la utilización ilícita; 3) a cancelar el reajuste del monto de la tarifa mensual, respecto de los períodos demandados a título de indemnización de perjuicios en los números precedentes, según la variación que experimente el Índice de Precios al Consumidor entre el día 1º de cada mes adeudado y el último día del mes anterior al de su pago efectivo; 4) a pagar todo lo anterior, con los intereses que correspondan, contados desde el día 1º de cada período de tarifa mensual a que se le condene, conforme a los petitorios precedentes, hasta el día de su pago efectivo; 5) a pagar una multa de 50 Unidades Tributarias Mensuales, prevista en el artículo 78 de la Ley N° 17.336; 6) a poner término a la actividad infractora, esto es, la utilización no autorizada del repertorio de SCD; 7) en subsidio lo que el tribunal determine; 8) al pago de las costas de la causa.

Todo lo anteriormente demandado según los montos que se liquiden en la etapa del cumplimiento del fallo o, a expresa solicitud de su parte, en la etapa procesal pertinente, de acuerdo a lo dispuesto en el artículo 85 K de la Ley N° 17.336 sobre Propiedad Intelectual.

Con fecha 5 de enero de 2021 fue notificada la demanda a la demandada.

Con fecha 1 de febrero de 2021, tuvo lugar la audiencia de contestación y conciliación.

Se tuvo por contestada la demanda en rebeldía de la demandada y efectuado el llamado a conciliación, esta no se produjo.

Con fecha 2 de febrero de 2021 se recibió la causa a prueba modificada por resolución de 4 de febrero del mismo año, rindiéndose la que obra en autos.

Con fecha 29 de marzo de 2023 se citó a las partes para oír sentencia.

CONSIDERANDO:

PRIMERO: Que compareció don Patricio Villegas Castro, en representación de la Sociedad Chilena del Derecho de Autor, SCD, representada a su vez por su Director General, don Juan Antonio Durán González, quien dedujo demanda en contra de quien dedujo demanda en contra de Gastronomía Mi Tierra Internacional SpA, representada legalmente por doña Paola Mariluz Román Rodríguez, para que se declare que ha infringido la Ley de Propiedad



Intelectual por el uso no autorizado de las obras musicales del repertorio de SCD, y se le condene a indemnizar los perjuicios, pagar las multas legales y poner término a la utilización ilegal de dichas obras en el local público "Restaurant Mi Tierra".

SEGUNDO: Que, la demandada se ha mantenido en rebeldía durante todo el transcurso del juicio, debiendo atribuirse a dicha incomparecencia la negación tácita de los antecedentes fácticos que cimentan la demanda, quedando entonces la actora obligada a probar los presupuestos de su acción, de conformidad a lo dispuesto en el artículo 1698 del Código Civil.

TERCERO: Que, la demandante, en orden a acreditar sus dichos acompañó en forma legal los siguientes documentos que no fueron materia de objeción:

1.- copias de cinco sentencias dictadas por la ltma. Corte de Apelaciones de Santiago, de fechas 9 de enero de 2020; 18 de diciembre de 2018; 10 de enero de 2019; 28 de febrero de 2019 y 7 de marzo de 2019, correspondientes a los Ingresos Corte 15455-2018; 4461-2018; 3896-2018; 6252-2018 y 6546-2018, respectivamente, que emiten pronunciamiento respecto de casos similares al de autos.

2.- páginas 13 y 14 del Diario Oficial de fecha 29 de enero de 1973, en el cual se publicó el Decreto N°13.056, que contiene el Reglamento de Arancel del Pequeño Derecho de Autor, destacándose su art. 4º, letra d), relativa a la tarifa de restaurantes.

3.- página 4 del Diario Oficial de fecha 24 de abril de 1975, en el cual se publicó el Decreto N°981, que modificó el Decreto 13.056.

4.- texto refundido de los Decretos Nos. 13.056 y 981.

5.-Copia autorizada de páginas 4 y 5 del Diario Oficial de fecha 13 de febrero de 1993 en que consta publicación de las Tarifas Generales de la SCD.

6.- Copia autorizada de página 4 del Diario Oficial de fecha 27 de octubre de 1993, en que consta publicación de la modificación de las tarifas de la SCD.

CUARTO: Que, además la demandante provocó la absolución de posiciones del representante de la demandada, doña Paola Román Rodríguez, a quien, previas las citaciones correspondientes, se le tuvo por incurso en el apercibimiento legal contenido en el artículo 394 del Código de Procedimiento Civil y por confesa de los hechos categóricamente afirmados contenidos en el pliego de posiciones acompañado a folio 19 de la carpeta electrónica cuya



apertura consta a folio 46, del cual es posible establecer los siguientes hechos:

a) que doña Paola Román Rodríguez representa y administra la sociedad Gastronomía Mi Tierra SpA.; b) Gastronomía Mi Tierra SpA explota el local público “Restaurant Mi Tierra” desde al menos el 1 de mayo de 2018 a la fecha, último que también administra la absolvente; c) que en el Restaurant Mi Tierra se utiliza, comunicándolas al público, obras musicales de diversos autores del repertorio que representa la SCD, mediante el empleo de receptores de radio, televisión, fonogramas y altavoces a lo menos desde el 1° de mayo de 2018. El receptor de radio sintoniza radioemisoras locales, cuyo porcentaje de uso de música dentro de su programación total supera el 70%; d) que no obtuvo de la SCD, previo a la utilización de su repertorio, la autorización mediante una licencia respectiva, como tampoco la autorización individual de cada uno de los titulares de los derechos de autor de las obras utilizadas, en consecuencia, no ha pagado la remuneración que le correspondería por la tarifa vigente; e) el ingreso o rentas brutas mensuales de Gastronomía Mi Tierra Spa, por la explotación del local Restaurant Mi Tierra asciende al menos a \$5.000.000.- mensuales desde el período comprendido desde el mes de mayo a la fecha; f) que la demandada adeuda, a título de indemnización de perjuicios, la tarifa mensual del 1,25% de los ingresos brutos mensuales del restaurant más un 50% por los derechos conexos desde el 1 de mayo de 2018 a la fecha; g) que en el local se utiliza música de autores contemporáneos, españoles, italianos, británicos, mexicanos, chilenos, etc.; h) que no ha visitado el registro público computarizado de autores y obras pertenecientes al repertorio que representa la actora.

QUINTO: Que, la demandada no acompañó prueba alguna tendiente a desvirtuar las aseveraciones de la demandante.

SEXTO: : Que, aun cuando de conformidad a lo dispuesto en el artículo 400 del Código de Procedimiento Civil en relación con el 1712 del Código Civil la confesión ficta produce los mismos efectos que la confesión expresa, y por lo tanto, produce plena fe de aquellos hechos personales categóricamente firmados, lo cierto es que tal prueba resulta insuficiente para dar por establecido, el presupuesto esencial para dar lugar a la acción, cual es, la existencia de la infracción a la normativa sobre propiedad intelectual.

Lo anterior por cuanto de ella no aparece con precisión aspectos como la época la fecha o lapso de tiempo en que se habría verificado el uso no



autorizado de obras musicales del repertorio de la SCD ni las circunstancias en que este uso se habría llevado a cabo. Esta deficiencia se observa ya desde la demanda que no aporta detalles al respecto y no fue subsanada con la escasa actividad probatoria de la demandante.

SEPTIMO: Que, por lo expuesto, no queda sino más que rechazar la demanda al no haberse demostrado el hecho infraccional que daría lugar a las indemnizaciones y sanciones solicitadas.

Por estas consideraciones y visto, además, lo dispuesto en la Ley 17.336 y 19.166, artículos, 1437, 1698 y siguientes, 1713 del Código Civil y los artículos 144, 160, 170, 394, 399, 400, 680 y siguientes del Código de Procedimiento Civil, se declara:

I. Que se rechaza la demanda interpuesta en lo principal de folio 1.

II. Que no se condena en costas por estimar que existió motivo plausible para litigar.

Regístrese, notifíquese y en su oportunidad, archívese.

Nº 2232-2020

Pronunciada por doña Carolina Taeko Montecinos Fabio, Juez Titular.

Se deja constancia que se dio cumplimiento a lo dispuesto en el inciso final del art. 162 del C.P.C. en **Santiago, veintiocho de Abril de dos mil veintitrés**

