**Тема 2. Авторське право та суміжні права**

***(ТВОРИ НАУКИ, ЛІТЕРАТУРИ І МИСТЕЦТВА)***

План лекції

1. *Виникнення та здійснення авторського права.*
2. *Реєстрація об’єктів авторського права і авторських договорів.*
3. *Особливості авторського права на комп’ютерні програми та інтернет-твори.*
4. *Суміжні права виконавців.*

Названі в заголовку категорії творів охороняються нормами авторського права, а їх виконання ‑ нормами суміжного права.

***1. Виникнення і здійснення авторського права***

*Авторське право на твір виникає внаслідок факту його створення* і не вимагає реєстраціїчи виконання якихось інших формальностей.

У переважній більшості країн діє *презумпція авторства,*яка означає, що, за відсутності доказів іншого, автором вважається особа, зазначена на творі. Однак, пройшовши нескладну процедуру, автор за невеликі гроші може зареєструвати свій твір у державному реєстрі. Аргументом на користь реєстрації є *отримання офіційного підтвердження існування твору.* Це особливо важливо по відношенню до ненадрукованих, незаписаних, непродемонстрованих, тобто неоприлюднених творів.

*Наявність державного свідоцтва, публікація про реєстрацію твору у державних каталогах* є свідченням того, що твір захищений авторським правом, і, що всі є попередженими про відповідальність за неправомірне його використання. Сам факт реєстрації часто запобігає спробам незаконного використання твору.

Автор може використовувати *знак охорони авторського права*, який складається з латинської *літери «С» в колі*, *імені автора* та *року першої публікації твору* (наприклад, *© Валюх А.М., 2012*)

Автор твору має виключні права на його використання, які складаються з:

1. *особистих (немайнових) прав;*
2. *майнових прав*.

*(1) Особисті права*автора (авторство на твір)*діють довічно*і не можуть бути передані іншим особам.

*(2) Майнові права діють протягом життя* автораі *ще 70 років після його смерті.*Після закінчення цього терміну твори стають загальнонаціональним надбанням і можуть вільно використовуватися будь-ким.

Автор може *надавати дозволи на використання твору іншим особам*на підставі *авторських договорів.*

Існує *категорія творів, які створюються працівником на роботі, під час виконання своїх службових обов’язків* відповідно до трудового контракту, який діє між ним і роботодавцем. У цих випадках, *працівнику* *належать* *тільки особисті права* на твори, *майнові ж права належать* *роботодавцю*.

За створення службових творів автор отримує заробітну плату, за яку роботодавець по суті викупає у нього майнові права на них. Однак, окрім зарплати, *працівник* за дозволом роботодавця або, якщо це передбачено трудовим контрактом, *може отримувати додаткову винагороду*.

Одним із засобів захисту авторських прав на твір, виконаний в процесі виконання службових обов’язків і гарантією отримання авторської винагороди є *авторський договір,* за яким здійснюється передача *виключного права*(одній особі з дозволом або забороною надавати права на твір іншим особам) або *невиключного права*(будь-якій кількості осіб на використання твору іншими особами). При передачі виключних прав автор позбавляється права використовувати свій твір, при передачі невиключних прав – такі права у автора залишаються.

*Авторська винагорода*визначається у договорі *у вигляді відсотків*від майбутнього доходу або *як фіксована сума.*

Законодавством передбачено, що *сторона, яка винна в неналежному виконанні умов авторського договору, відшкодовує іншій стороні всі збитки*, включаючи втрачену вигоду.

Основна кількість інтелектуальних продуктів, які працівники створюють при виконанні своїх службових обов’язків, здебільшого стосуються раціоналізаторських пропозицій, винаходів та наукових творів. Винаходи і раціоналізаторські пропозиції до авторського права не належать. А щодо наукових творів, то в Законі визначено, що самі наукові ідеї, теорії, наукові методи, відкриття тощо, не захищаються авторським правом. Натомість, авторським правом захищається форма вираження, втілення зазначених наукових ідей. Іншими словами, захищаються тексти наукових дисертацій, монографій, статей, тез тощо. Виходячи з цього, науковець, який використав наукові або технічні ідеї свого колеги, але втілив їх в іншу словесну форму, тобто виклав своїми словами, фактично не порушив норм авторського права. Отже, і запобігти «запозиченню» ідей майже неможливо. Тому конфлікти, які нерідкі у науковому середовищі щодо незаконного використання колегами наукових теорій, лежать поза межами авторського права, скоріше, в моральній площині.

*Не охороняються нормами авторського права,* насамперед, ті твори, що не мають хоча б однієї з ознак творів науки, літератури чи мистецтва або, якщо автором досягнуто не творчий, а суто технічний результат, *а саме:*

*1. Новини або поточні події,*що мають характер прес-інформації ‑ повідомлення інформаційних агентств, офіційна хроніка, світська хроніка, кримінальні події. Хоча автор, який першим опублікував повідомлення, має право вимагати від інших засобів масової інформації, які передають дану інформацію, вказувати її джерело. Правову охорону отримує повідомлення, яке супроводжується авторським коментарем, аналізом чи прогнозами.

*2. Фольклорні твори ‑* частівки, коломийки, приказки, анекдоти, танці, твори народних художніх промислів, народні костюми тощо за умов, якщо вони піддавалися укладачами збиранню, обробці та систематизації даних і експонатів у вигляді збірників та колекцій.

*3. Офіційні документи*політичного, законодавчого, адміністративного характеру, видані органами державної влади.

*4. Державні символи та нагороди, символіка громад, підприємств і організацій.*

*5. Грошові знаки.*

*6. Розклади руху транспорту, розклади телепередач, телефонні довідники*та інші дані за умови, що укладачем не була застосована оригінальна система викладу довідкових даних.

У суперечливих випадках наявність творчого внескувстановлює експертиза.

***2. Реєстрація творів авторського права і авторських договорів***

*Реєструє авторство**твору**Українське агентство авторських та суміжних прав* (УААСП). При цьому, УААСП *не проводить експертизу твору,* *а лише реєструє авторство* на нього, в тому вигляді, в якому він представлений.

*Зареєструвати авторське право*можна, надіславши в УААСП заявку, що містить:

1. заяву встановленої форми;
2. примірник твору;
3. документ про факти і дату оприлюднення твору (за наявності);
4. документ про сплату збору за підготовку до реєстрації;
5. документ про сплату збору за видачу свідоцтва після рішення про реєстрацію.

При реєстрації авторського права на службовий твір, в заявці повинно бути підтвердження того, що майнове право належить роботодавцю.

Заявка на реєстрацію *авторського договору*також надсилається в УААСП і має містити:

1. заяву встановленої форми;
2. примірник твору;
3. авторський договір про передачу майнового права на твір;
4. документ, що підтверджує наявність майнових прав, які передаються;
5. документ про сплату збору за підготовку договору до реєстрації.

Прийняття рішення про *реєстрацію авторського права здійснюється протягом одного місяця від дати надходження заявки*.

Якщо заявка не відповідає встановленим вимогам, заявнику надсилається обґрунтоване рішення про відмову в реєстрації.

Заявник *протягом 3-х місяців* від дати одержання рішення, *має подати документ про сплату збору* за видачу свідоцтва. Відомості про реєстрацію авторського права на твір заносяться до Державного реєстру після сплати збору.

На підставі рішення про реєстрацію авторського права чи авторського договору, відомості про них заносяться до Державного реєстру і публікуються в каталозі державних реєстрацій та в офіційному бюлетені.

*Видача свідоцтва*здійснюється у *місячний термін*після реєстрації.

Аналогічним чином реєструються договори, які стосуються майнових прав на твори.

За виконання процедури державної реєстрації передбачається сплата зборів у розмірах, наведених в таблиці 3.1.

*Таблиця 2.1.*

**Розміри зборів за виконання процедур державної реєстрації**

**авторського права та авторських договорів**

|  |  |
| --- | --- |
| *Найменування дій* | *Збір,*  *грн.* |
| Підготовка до реєстрації авторського права фізичної особи | 55,25 |
| Видача свідоцтва фізичній особі про реєстрацію авторського права | 8,5 |
| Підготовка до реєстрації авторського права юридичної особи | 161,5 |
| Видача свідоцтва юридичній особі про реєстрацію авторського права | 25,5 |
| Підготовка до реєстрації авторського договору фізичної особи | 72,25 |
| Підготовка до реєстрації авторського договору юридичної особи | 195,5 |

Порушення авторського права або суміжних прав є підставою для судового захисту. Доказом наявності прав авторів та виконавців є матеріали заявок на реєстрацію авторського та суміжного прав, які зберігаються в УААСП протягом всього терміну охорони.

*Проблемним питанням, залишається той факт, що суди загальної юрисдикції, у зв’язку з великою завантаженістю та відсутністю фахівців (експертів) з питань інтелектуальної власності, не в змозі професійно займатися справами такої складної категорії. Це стає однією з причин того,**що автори рідко звертаються за захистом своїх прав до суду. У зв’язку з цим, на сьогодні в Україні існує нагальна потреба у створенні спеціалізованого суду з питань інтелектуальної власності ‑ Патентного суду, що ефективно функціонують у багатьох країнах світу.*

***3. Особливості авторського права на комп’ютерні програми та інтернет-твори***

Охорона деяких специфічних об’єктів, які з’явилися в другій половині XX сторіччя, викликає певні труднощі. Це стосується, насамперед, комп’ютерних програм та інтернет-творів.

Специфіка сучасних інформаційних технологій спричиняє ситуацію, коли саме комп’ютерні програми, а не комп’ютери, є найбільш вразливими щодо неправомірного використання об’єктом інтелектуальних крадіжок. Це спричиняє з одного боку безліч випадків незаконного привласнення та використання комп’ютерних програм без дозволу осіб, які мають на них авторське право ‑ так зване *комп’ютерне піратство*, а з іншого ‑ численні намагання авторів і виробників цих програм захистити своє право власності як на державному, так і на міждержавному рівнях.

Серед держав, в яких спостерігається активне комп’ютерне піратство, є як економічно розвинені країни ‑ розробники левової частки світового ринку комп’ютерних програм (США, Канада, Японія), так і країни, економіка яких розвивається (Китай, Росія, Україна, Малайзія тощо). В зв’язку з цим виникає потреба в ефективному захисті прав на програми.

*Охорона комп’ютерних програм на міжнародному рівні здійснюється нормами авторського права* (положення Бернської конвенції).

Під правом автора на комп’ютерну програму розуміється виключне право дозволяти або забороняти використовувати її в будь-якій формі і будь-яким способом. Використання авторського права дає змогу контролювати копіювання і продаж програм, гарантуючи автору відповідні фінансові надходження.

У переважній більшості країн правова охорона виникає після створення комп’ютерних програм і не потребує реєстрації. Щоправда, в окремих країнах така реєстрація існує. Так, у Франції програми можна зареєструвати в Асоціації інженерів і вчених, у США ‑ не *тільки*зареєструвати, але й депонувати (*депонування ‑ процес організованого зберігання)*. У разі судового процесу, депоновані твори виступають як докази, що дозволяє визначити, про що іде мова ‑ оригінал, копію чи підробку.

*Депонування в УААСП є необхідним засобом правового захисту комп’ютерних програм в Україні.*

Той факт, що програми пишуться згідно з алгоритмами на одній з мов програмування, рядок за рядком, став одним з головних критеріїв їх зарахування до літературних творів. Однак, *комп’ютерні програми суттєво відрізняються від літературних творів за функцією, дією та призначенням.*

На сьогодні одну комп’ютерну програму створюють сотні людей, кожен з яких в межах службового завдання та суворої відповідності стандартним інструкціям працює над конкретним її фрагментом. При цьому організований процес майже не залишає місця для вияву творчої індивідуальності автора. Окрім того, кінцевим користувачем об’єкту авторського права завжди була і залишається людина. Комп’ютерні ж програми у вигляді слів, цифр і кодів не породжують у людини ніяких асоціацій, а кінцевим користувачем програми є комп’ютер. Та й суть програми перестає бути зв’язаною зїї виглядом (як в літературному творі), а представляє собою послідовність технологічних операцій у вигляді команд для комп’ютера. У зв’язку з цим у багатьох країнах застосовується системний підхід до охорони програм, який *містить норми, як авторського, так і патентного права.*

*США, Канада, Японія, Франція дозволяють розглядати заявки на винаходи, які містять програми. Таким чином, патент на винахід автоматично захищатиме програму, що входить до його складу. Особливо гнучкий підхід до патентування програм демонструють США, де на базі Мічиганського університету створено спеціальний інститут з проблем патентування комп’ютерних програм. У США і в Японії в патентні закони були введені пункти стосовно охорони винаходів, які містять комп’ютерні програми. Спеціальні правила з експертизи винаходів, пов’язаних з програмами, встановлено також патентними відомствами Австралії і Канади.*

Дійсно, комп’ютерні програми,як унікальний інтелектуальний продукт, для трансформації в об’єкт інтелектуальної власності *потребують захисту спеціальним законодавством або комбінованими нормами патентного і авторського прав.*

*Проблема патентування комп’ютерних програм є доволі непростою. Одним із антиаргументів щодо доцільності патентування є те, що отримавши охоронний документ на свій твір, автор стає монополістом з його використання на довгі роки і може на свій розсуд забороняти використовувати його іншими. А якщо мова йде про стратегічні комп’ютерні програми, які могли б принести велику користь людству? А якщо вони стосуються охорони здоров’я і можуть допомогти вилікувати десятки тисяч людей? А якщо комп’ютерні програми блокуватимуть розвиток світової комп’ютерної системи? Тому, вводити захист комп’ютерних програм за допомогою патентування доцільно і необхідно, однак при цьому слід суттєво зменшити термін дії патенту на подібні об’єкти. Автору комп’ютерної програми слід надавати виключне право її комерційного використання впродовж 1-2 років, після чого за винагороду він продає дозвіл на використання програми всім бажаючим. Обмеження терміну захисту дасть змогу надати комп’ютерним програмам статус надбання людства. Це суттєво розширить коло легальних користувачів, що, в свою чергу, сприятиме подальшому науково-технічному прогресу (за аналогією з патентним правом на винаходи).*

Наступний, споріднений комп’ютерним програмам вид творів ‑ *інтернет-твори*‑ електронні файли, представлені текстами, музикою, фільмами, малюнками, фотографіями тощо, які розташовані в мережі Інтернет. Існує хибна думка про те, що ці твори до авторського права відношення не мають, що статус таких творів є невизначеним, автори є невідомими, а самі твори можна легко і безкарно копіювати. Насправді, інтернет-твори належать до творів науки, літератури і мистецтва і охороняються авторським правом. Адже, авторське право поширюється на всі твори, які є результатом творчої діяльності людини, можуть існувати у будь-якій матеріальній формі та стосується, як опублікованих, так і неоприлюднених творів. *Інтернет-твори повністю відповідають названим вимогам ‑ вони є результатом творчості людини і фіксуються у зображувальній, письмовій або іншій матеріальній формі.*

Слід вказати, що вже існує механізм захисту від неправомірних посягань на інтернет-твори. Він є такий же самий, як і для інших подібних об’єктів ‑ судовий процес. Як докази, у суді можуть використовуватись покази свідків *(практично завжди до публікації автор показує твір знайомим)*, докази експертів *(фахівців, обізнаних в проблемі)*, а також речові докази, які з’явилися при роботі над створенням комп’ютерного файлу. *Наприклад, викрадений сайт завжди з’являється в мережі пізніше від оригінального. Тому авторське право на сайт завжди можна довести при умові офіційного засвідчення цього факту керівником однієї з пошукових систем («Рамблер», «Яндекс» тощо).*

***4. Суміжні права виконавців***

*Творчість виконавців ‑* осіб, які грають на музичних інструментах, співають, танцюють, читають, декламують або якось інакше беруть участь у виконанні літературних, музичних або художніх творів, і є посередниками між авторами та глядачами або слухачами, *охороняється, як суміжні права*.

Для *виникнення прав виконавців* не потрібно виконувати будь-які формальності. Ці права *породжує сам факт виконання твору*. *Законом передбачено наступні критерії для надання охорони суміжних прав:*

* виконання вперше відбулося в Україні;
* виконання зафіксовано на фонограмі або включено у передачу організації мовлення.

*Виконавець має на свій твір монопольне право*, яке складається з *майнових* і *немайнових (особистих) прав*. Виконання охороняється незалежно від його якості та достойності.

*Термін охорони майнових прав складає 50 років після першої фіксації виконання. Особисті права*виконавців, як і права авторів, охороняються *безстроково*. *До особистих прав належать:*

* право на ім’я,
* право на охорону своїх виступів від спотворення,
* право на оповіщення свого імені при виконанні твору.

Для ознайомлення третіх осіб щодо своїх прав запобігання їх порушенню, власник може використати *знак охорони суміжних прав:**літера «R» у колі,**ім’я виконавця*та*рік першого оприлюднення фонограми (*Наприклад*,*

*Валюх А.М., 2012).* Відсутність цього знаку не позбавляє виконавця захисту, але іноді ускладнює докази при порушенні його прав.

Свої *майнові права виконавці*, як і автори, *можуть передавати іншим особам на основі договорів*, в яких обумовлюються терміни дії, розміри винагороди та інші умови.

Охорона інтелектуальної власності у сфері музичного виконання є одним з найбільш поширених та складних питань правового регулювання суміжних прав. Технічний прогрес, пов’язаний з розвитком цифрових технологій, призвів до масового виробництва і незаконної торгівлі піратською аудіо­продукцією. Так, за даними Міжнародної федерації фонографічної індустрії, кожен третій запис є контрафактним, а обсяги щорічного продажу піратської продукції на початку XXI століття оцінюється в 4-5 млрд. доларів.

*Суб’єкти господарювання*(кафе, ресторани, театри, клуби, кіноконцертні зали, дискотеки, стадіони, казино, санаторії, готелі, магазини тощо) для отримання додаткових прибутків (музичний супровід їх діяльності сприяє збільшенню кількості відвідувачів) *можуть використовувати фонограми і відеограми без дозволу їх виконавців і виробників, але обов’язково з виплатою належної останнім винагороди.*

*Розмір винагороди*за використання чужих творів (для закладів як з платним, так і з безплатним входом) *складає 1% від доходів,* одержаних з діяльності, у процесі якої використовувалися фоно- або відеограми, *або 2-5% від суми витрат* на зазначений вид використання *у разі відсутності доходів*. Залежно від характеру, тривалості використання фоно- чи відеограм, розмір винагороди може бути зменшений за погодженням з суб’єктами прав на ці твори або *організаціями колективного управління* їхніми майновими правами (ОКУ).

*ОКУ* визначаються Державним департаментом інтелектуальної власності та *призначені для управління майновими правами виробників та виконавців творів* (фоно-і відеограм), яке полягає у зборі винагород за користування творами з суб’єктів господарювання і розподілу їх між власниками авторських та суміжних прав. Винагороди сплачуються суб’єктами господарської діяльності не напряму виробникам та виконавцям, а виключно через названі організації, яких в Україні налічується 10.

*Основними ОКУ є:*

* Всеукраїнське об’єднання суб’єктів авторських і суміжних прав «Оберіг»;
* Український музичний альянс;
* Українська ліга музичних прав.

Суб’єкти господарювання, а також власники авторського або суміжного права, можуть укласти договір про збір та виплату винагороди з однією з цих організацій.

*В інших країнах Європи винагорода за використання фонограм у закладах громадського харчування часто є одною з основних для виконавців та виробників. Для прикладу, у 2004 році у Франції збір винагород в кафе і ресторанах за використання фонограм склав понад 20 млн. евро.*

*Заклади громадського харчування Угорщини виплачують винагороду ОКУ у розмірі, що дорівнює збору за авторські права плюс 20% від цього збору за суміжні права.*

*У Чехії ставки винагород, що виплачують кафе, бари, ресторани залежать від наявності апаратури, яка використовується у цих закладах. Наприклад, щомісячна винагорода складає 50 крон, якщо є радіо, 90 крон - якщо встановлено телевізор, 100 крон — у разі наявності музичної апаратури. Окрім цього, існують знижки, які стосуються збору винагород з міст і селищ, у залежності від кількості населення.*

*Без згоди виконавців та без виплати їм винагороди твори можуть виконуватися:*

* під час публічних офіційних церемоній
* при озвучуванні коротких уривків творів
* при використанні у навчальному процесі
* при використанні в особистих цілях без отримання прибутку.

Україна враховує існуючий досвід і поволі впроваджує багаторічні традиції інших країн світу, де захист прав авторів, виконавців, виробників фоно- та відеограм, інших творчих людей знаходиться на високому рівні. Однак, позитивно оцінювати рівень захисту прав українських виконавців і виробників фоно- та відеограм поки що передчасно.