Зауваження і пропозиції до проекту Закону України

«Про внесення змін до деяких законодавчих актів щодо врегулювання питань авторського права і суміжних прав»

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| Діюче законодавство | Проект Закону Міністерства | Пропозиції до Проекту | Обґрунтування |
| **1. У Кодексі України про адміністративні правопорушення (Відомості Верховної Ради УРСР, 1984 р., № 51, ст. 1122 із наступними змінами):**   1. стаття 512   Стаття 512. Порушення прав на об'єкт права інтелектуальної власності  Незаконне використання об'єкта права інтелектуальної власності ~~(літературного чи художнього твору, їх виконання, фонограми, передачі організації мовлення, комп'ютерної програми, бази даних,~~ наукового відкриття, винаходу, корисної моделі, промислового зразка, знака для товарів і послуг, топографії інтегральної мікросхеми, раціоналізаторської пропозиції, сорту рослин тощо), привласнення авторства на такий об'єкт або інше ~~умисне~~ порушення прав на об'єкт права інтелектуальної власності, що охороняється законом, -  ~~тягне за собою накладення штрафу від десяти до двохсот неоподатковуваних мінімумів доходів громадян з конфіскацією незаконно виготовленої продукції та обладнання і матеріалів, які призначені для її виготовлення.~~ | **1. У Кодексі України про адміністративні правопорушення (Відомості Верховної Ради УРСР, 1984 р., № 51, ст. 1122 із наступними змінами):**   1. статтю 512 викласти в такій редакції:   “Стаття 512. Порушення прав на об'єкт права інтелектуальної власності  Незаконне використання об'єкта права інтелектуальної власності (об’єкта авторського права і (або) суміжних прав, наукового відкриття, винаходу, корисної моделі, промислового зразка, знака для товарів і послуг, топографії інтегральної мікросхеми, раціоналізаторської пропозиції, сорту рослин тощо), привласнення авторства на такий об'єкт або інше порушення прав на об'єкт права інтелектуальної власності, що охороняється законом, **~~та/або невиплата передбаченої законодавством про авторське право і суміжні права винагороди -~~**  тягне за собою накладення штрафу від п’ятдесяти до двохсот неоподатковуваних мінімумів доходів громадян з конфіскацією обладнання і матеріальних носіїв, які використовувались для вчинення таких дій, незаконно відтворених примірників та обладнання і матеріалів, які призначені для їх відтворення.”; | Виключити слова «**та/або невиплата передбаченої законодавством про авторське право і суміжні права винагороди»** | Відповідно до ч. 1 ст. 6 ГКУ  в Україні забезпечується рівний захист державою усіх суб'єктів господарювання. Запропонованими змінами встановлюється адміністративна відповідальність за невиконання цивільно-правового обов’язку, що є дискримінацією по відношенню до інших учасників цивільних відносин, що є також порушенням ч. 2 ст. 318 ЦКУ |
| **Господарський процесуальний кодекс України** | **Господарський процесуальний кодекс України** | **Господарський процесуальний кодекс України** |  |
| Стаття 36. Письмові докази | Стаття 36. Письмові докази | Стаття 36. Письмові докази |  |
| Письмовими доказами є документи і матеріали, які містять дані про обставини, що мають значення для правильного вирішення спору. | Письмовими доказами є документи (**у тому числі електронні документи та витяги або виписки з електронних баз даних про управління авторським правом і (або) суміжними правами, завірені суб'єктами авторського права і суміжних прав або їх довіреними особами, які мають законний доступ до зазначених баз даних, відносно прав, якими вони мають право управляти)** і матеріали, які містять дані про обставини, що мають значення для правильного вирішення спору. | **Виключити слова «**(**у тому числі електронні документи та витяги або виписки з електронних баз даних про управління авторським правом і (або) суміжними правами, завірені суб'єктами авторського права і суміжних прав або їх довіреними особами, які мають законний доступ до зазначених баз даних, відносно прав, якими вони мають право управляти)»** | Навіть у Держаних реєстрах зустрічаються помилки. Запропонованими змінами створюються умови для зловживань з боку ОКУ.  Не можуть реєстри, які складаються самими ОКУ бути доказами. |
| **Цивільний кодекс України** | **Цивільний кодекс України** | **Цивільний кодекс України** |  |
| Стаття 452. Майнові права інтелектуальної власності на об'єкт суміжних прав | Стаття 452. Майнові права інтелектуальної власності на об'єкт суміжних прав | Стаття 452. Майнові права інтелектуальної власності на об'єкт суміжних прав |  |
| **доповнюється** | **…**  **3. Суб’єкти суміжних прав можуть управляти своїми майновими правами особисто або через повіреного, або через організацію колективного управління. Випадки, коли забезпечення права на винагороду здійснюється виключно через організації колективного управління, визначаються законом. Створення і повноваження організацій колективного управління, визначення організацій колективного управління, здійснення нагляду за їх діяльністю встановлюються законом.** | **Виключити** слова «**Випадки, коли забезпечення права на винагороду здійснюється виключно через організації колективного управління, визначаються законом**» | Примус правовласників отримувати винагороду ВИКЛЮЧНО через ОКУ є порушенням основних принципів цивільного законодавства, згідно з яким саме власник визначає порядок використання свого майна, у тому числі порядок отримання винагороди за таке використання, а саме статті 319 Цивільного кодексу України. |
| Стаття 1107. Види договорів щодо розпоряджання майновими правами інтелектуальної власності | Стаття 1107. Види договорів щодо розпоряджання майновими правами інтелектуальної власності | Стаття 1107. Види договорів щодо розпоряджання майновими правами інтелектуальної власності |  |
| 2. Договір щодо розпоряджання майновими правами інтелектуальної власності укладається у письмовій формі.  У разі недодержання письмової форми договору щодо розпоряджання майновими правами інтелектуальної власності такий договір є нікчемним. | 2. Договір щодо розпоряджання майновими правами інтелектуальної власності укладається у письмовій **(електронній)** формі.  У разі недодержання письмової **(електронної)** форми договору щодо розпоряджання майновими правами інтелектуальної власності такий договір є нікчемним. | Доповнити частину другу статті 1107 абзацом наступного змісту: «**Датою складання електронної форми договору вважається дата накладання електронного цифрового підпису стороною договору, яка остання за часом наклала на документ свій електронний цифровий підпис**.» | Відповідно ст. 6 Закону України «Про електронні документи та електронний документообігу»  накладанням електронного підпису завершується створення електронного документа. Враховуючи, що сторін у договорі може бути багато необхідно визначити дату складання договору. |
| **Цивільний процесуальний кодекс України** | **Цивільний процесуальний кодекс України** | **Цивільний процесуальний кодекс України** |  |
| 1. Письмовими доказами є будь-які документи, акти, довідки, листування службового або особистого характеру або витяги з них, що містять відомості про обставини, які мають значення для справи. | 1. Письмовими доказами є будь-які документи **(у тому числі електронні документи та витяги або виписки з електронних баз даних про управління авторським правом і (або) суміжними правами, завірені суб'єктами авторського права і (або) суміжних прав або їх довіреними особами, які мають законний доступ до зазначених баз даних, відносно прав, якими вони мають право управляти)**, акти, довідки, листування службового або особистого характеру або витяги з них, що містять відомості про обставини, які мають значення для справи. | Виключити зміни | Навіть у Держаних реєстрах зустрічаються помилки. Запропонованими змінами створюються умови для зловживань з боку ОКУ.  Не можуть реєстри, які складаються самими ОКУ бути доказами. |
| Закон України «Про авторське право і суміжні права» | Закон України «Про авторське право і суміжні права» | Зміни до Закону України «Про авторське право і суміжні права» |  |
| відсутня | кабельна ретрансляція – прийом і одночасна передача телерадіоорганізаціями, провайдерами програмної послуги та іншими особами, незалежно від використаних технічних засобів, повних і незмінних передач (програм) організацій мовлення або їх істотних частин, а також творів, виконань, фонограм, фільмів, зокрема таких, що містяться в таких передачах (програмах) організацій мовлення;  … | кабельна ретрансляція – прийом і одночасна передача, незалежно від використаних технічних засобів, повних і незмінних передач (програм) (або їх істотних частин) однієї організації мовлення іншою організацією мовлення за допомогою кабельної або  мікрохвильової системи по радіомовленню чи по повітряним каналам зв'язку, в тому числі, через супутник;  … | Метою законопроекту є виконання Плану імплементації деяких актів законодавства ЄС у сфері інтелектуальної власності. А тому, зміст запропонованого терміну необхідно привести у відповідність із ч. 3 ст.1 Директиви Ради 93/83/ЄЕС від 27 вересня 1993 року, а також Міжнародної конвенції про охорону інтересів виконавців, виробників фонограм і організацій мовлення.  **Директива Ради 93/83/ЄЕС "Про координацію деяких положень авторського права і суміжних прав при застосуванні їх до супутникового  мовлення і кабельної ретрансляції" від 27 вересня 1993 року**  Для цілей цієї Директиви, "кабельна ретрансляція" означає  одночасну, незмінну та повну повторну трансляцію початкової  трансляції з іншої держави-члена телевізійних та радіопрограм,  призначених для прийому публікою, за допомогою кабельної або мікрохвильової системи по радіомовленню чи по повітряним каналам  зв'язку, в тому числі, через супутник.  **Міжнародна конвенція про охорону інтересів виконавців, виробників фонограм і організацій мовлення  ст.3** (g) під "ретрансляцією" мається на увазі одночасна передача телерадіопродукції однієї організації мовлення іншою організацією мовлення.  Про приєднання до Конвенції див. Закон N 2730-III ( [2730-14](http://zakon3.rada.gov.ua/laws/show/2730-14) ) від 20.09.2001, ВВР, 2002, N 2, ст.13 ) |
| Стаття 15 | Стаття 15 |  |  |
| …3. Виключне право автора (чи іншої особи, яка має авторське  право) на дозвіл чи заборону використання твору іншими особами дає йому право дозволяти або забороняти:  1) відтворення творів;  2) публічне виконання і публічне сповіщення творів;  3) публічну демонстрацію і публічний показ;  … | …3. Виключне право автора (чи іншої особи, яка має авторське  право) на дозвіл чи заборону використання твору іншими особами дає йому право дозволяти або забороняти:  1) відтворення творів **в ефір, через кабель**;  2) публічне виконання і публічне сповіщення творів;  3) публічну демонстрацію і публічний показ;  …. | …3. Виключне право автора (чи іншої особи, яка має авторське  право) на дозвіл чи заборону використання твору іншими особами дає йому право дозволяти або забороняти:  1) відтворення творів **будь-яким способом**;  2) публічне виконання і публічне сповіщення творів;  3) публічну демонстрацію і публічний показ; |  |
| 8) розповсюдження творів шляхом першого продажу, відчуження  іншим способом або шляхом здавання в майновий найм чи у прокат та шляхом іншої передачі до першого продажу примірників твору;  9) подання своїх творів до загального відома публіки таким  чином, що її представники можуть здійснити доступ до творів з будь-якого місця і у будь-який час за їх власним вибором;  10) здавання в майновий найм і (або) комерційний прокат після  першого продажу, відчуження іншим способом оригіналу або  примірників аудіовізуальних творів, комп'ютерних програм, баз даних, музичних творів у нотній формі, а також творів,  зафіксованих у фонограмі чи відеограмі або у формі, яку зчитує комп'ютер;  11) імпорт примірників творів.  Цей перелік не є вичерпним. | 8) розповсюдження творів шляхом першого продажу, відчуження іншим способом та шляхом іншої передачі до першого продажу примірників твору;  9) інтерактивний доступ до твору;  10) передання в найм (прокат) оригіналу чи примірника твору;  11) імпорт примірників творів.  12) позичку оригіналу чи примірника твору;  13) кабельну ретрансляцію.  … | 8) розповсюдження творів шляхом першого продажу, відчуження іншим способом та шляхом іншої передачі до першого продажу примірників твору;  9) інтерактивний доступ до твору;  10) передання в найм (прокат) оригіналу чи примірника твору;  11) імпорт примірників творів.  12) позичку оригіналу чи примірника твору;  13) кабельну ретрансляцію **організаціями мовлення**.  … |  |
| 4. Виключні права авторів на використання творів архітектури,  містобудування, садово-паркового мистецтва передбачають і право їх  участі у реалізації проектів цих творів. | 4. Виключні права авторів на використання творів архітектури,  містобудування, садово-паркового мистецтва передбачають і право їх  участі у реалізації проектів цих творів.  Виключні права авторів на використання творів способами передання в найм (прокат) оригіналу або примірників твору не стосуються творів архітектури, містобудування і садово-паркового мистецтва, творів ужиткового мистецтва.  Виключні права авторів дозволяти або забороняти кабельну ретрансляцію об’єктів авторського права реалізуються лише через організацію колективного управління у порядку, передбаченому законом.  Автор (чи інша особа, яка має авторське право) має право на винагороду за використання його твору способом кабельної ретрансляції. Збір та розподіл винагороди за кабельну ретрансляцію творів здійснюється організацією колективного управління у порядку, передбаченому законом. | 4. Виключні права авторів на використання творів архітектури,  містобудування, садово-паркового мистецтва передбачають і право їх  участі у реалізації проектів цих творів.  Виключні права авторів на використання творів способами передання в найм (прокат) оригіналу або примірників твору не стосуються творів архітектури, містобудування і садово-паркового мистецтва, творів ужиткового мистецтва.  Виключні права авторів дозволяти або забороняти кабельну ретрансляцію **організацією мовлення** об’єктів авторського права реалізуються лише через організацію колективного управління у порядку, передбаченому законом.  Автор (чи інша особа, яка має авторське право) має право на винагороду за використання його твору способом кабельної ретрансляції **організацією мовлення**. Збір та розподіл винагороди за кабельну ретрансляцію творів організацією мовлення здійснюється організацією колективного управління у порядку, передбаченому законом. |  |
| Стаття 17 | Стаття 17 | Стаття 17 |  |
| …  відсутня | ….  4. У випадку кабельної ретрансляції аудіовізуальних творів особи, які здійснюють кабельну ретрансляцію, виплачують винагороду особам, яким були передані (відчужені) майнові права на ці аудіовізуальні твори, виключно через організацію колективного управління.  5. Особи, які використовують аудіовізуальні твори, повинні надавати організаціям колективного управління відомості про використання аудіовізуальних творів, необхідні для збирання і розподілу винагороди. | ….  4. **Організації мовлення, які здійснюють кабельну ретрансляцію аудіовізуальних творів,** виплачують винагороду особам, яким були передані (відчужені) майнові права на ці аудіовізуальні твори, виключно через організацію колективного управління.  5. Особи, які використовують аудіовізуальні твори, повинні надавати організаціям колективного управління відомості про використання аудіовізуальних творів, необхідні для збирання і розподілу винагороди. |  |
| Відсутня | Стаття 242. Тимчасове відтворення об’єктів авторського права і суміжних прав  1. Допускаються без дозволу суб’єктів авторського права і (або) суміжних прав і без виплати винагороди дії з тимчасового відтворення об’єктів авторського права і (або) суміжних прав, які мають перехідний або випадковий характер і є складовою й суттєвою частиною технологічного процесу та єдина мета яких полягає у тому, щоб сприяти передачі посередником у мережі об’єктів авторського права і (або) суміжних прав між третіми сторонами, або правомірному використанню об’єктів авторського права і (або) суміжних прав.  2. Зазначені у частині першій цієї статті дії з тимчасового відтворення об’єктів авторського права і суміжних прав допускаються за умов, що вони не мають самостійного економічного значення. | Стаття 242. Тимчасове відтворення об’єктів авторського права і суміжних прав  1. Допускаються без дозволу суб’єктів авторського права і (або) суміжних прав і без виплати винагороди дії з тимчасового відтворення об’єктів авторського права і (або) суміжних прав, які мають перехідний або випадковий характер і є складовою й суттєвою частиною технологічного процесу та єдина мета яких полягає у тому, щоб сприяти передачі посередником у мережі об’єктів авторського права і (або) суміжних прав між третіми сторонами, або правомірному використанню об’єктів авторського права і (або) суміжних прав.  2. Зазначені у частині першій цієї статті дії з тимчасового відтворення об’єктів авторського права і суміжних прав допускаються за умов, що вони не мають самостійного економічного значення.  **3.Провайдери програмної послуги, які на договірних засадах надають абонентам можливість перегляду пакетів програм, які містять у собі аудіовізуальні твори, виконання, фонограми, фільми, виплачують винагороду особам, яким були передані (відчужені) майнові права на об'єкти авторського права і/або суміжних прав, виключно через організації мовлення шляхом укладення договорів на право використання телепрограми мовника.** |  |
| **Закон України “Про телебачення і радіомовлення”** | **Закон України “Про телебачення і радіомовлення”** | **Закон України “Про телебачення і радіомовлення”** |  |
| ….. | ………… | ……. |  |
| відсутня | 3) частину третю статті 40 доповнити підпунктом “г” такого змісту:  “г) копії договорів, укладених з організаціями колективного управління відповідно до Закону України “Про авторське право і суміжні права”. | Наполягаємо виключити | Обґрунтування у листі |