*Додаток до листа Палати №*

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **Чинна редакція** | **Редакція з урахуванням запропонованих змін**  (Законопроект №4144) | **Редакція з урахуванням запропонованих змін**  (наші пропозиції) |
| **Закон України “Про авторське право і суміжні права”** | | |
| **Стаття 7.** Суб'єкти авторського права  Суб'єктами авторського права є автори творів, зазначених у частині першій статті 8 цього Закону, *їх спадкоємці та особи, яким автори чи їх спадкоємці передали свої авторські майнові права.* | Зміни не пропонуються | **Стаття 7.** Суб'єкти авторського права  Суб'єктами авторського права є автори творів, зазначених у частині першій статті 8 цього Закону, **та інші фізичні та юридичні особи, які набули прав на твори відповідно до договору або закону.** |
| **Стаття 11.** Виникнення і здійснення авторського права. Презумпція авторства  …  3. Особа, яка має авторське право (автор твору чи будь-яка інша особа, *якій* на законних підставах *передано* авторське майнове право на цей твір), для сповіщення про свої права може використовувати знак охорони авторського права. | Зміни не пропонуються | **Стаття 11.** Виникнення і здійснення авторського права. Презумпція авторства  …  3. Особа, яка має авторське право (автор твору чи будь-яка інша особа, **яка** на законних підставах **набула** авторське майнове право на цей твір), для сповіщення про свої права може використовувати знак охорони авторського права. |

Формулювання «які набули» на противагу до «яким передали», дозволяє роботодавцю (замовнику) отримати права на підставі договору або закону (у випадку з програмами та базами даних) і знизити кількість паперової роботи для документування своїх прав.

Ця редакція також приведе названі статті у відповідність до чинній редакції ст. 435 Цивільного кодексу України:

*«1. Первинним суб'єктом авторського права є автор твору. За відсутності доказів іншого автором твору вважається фізична особа, зазначена звичайним способом як автор на оригіналі або примірнику твору (презумпція авторства).*

*2. Суб'єктами авторського права є також інші фізичні та юридичні особи, які набули прав на твори відповідно до договору або закону».*

**2.** Сам розподіл всіх майнових прав на службові твори та твори за замовленням не відповідає умовам сучасного світу. В сучасних умовах, твори переважно замовляються для їх подальшого використання не лише як об’єктів матеріального світу. Тому інтерес складають в першу чергу майнові права на твір. В умовах, коли за замовченням права належать автору, а не замовнику (роботодавцю), останній по суті не отримує бажаний результат, заради якого укладався договір (давалось завдання, замовлення). Пропонуються наступні зміни:

| **Чинна редакція** | **Редакція з урахуванням запропонованих змін**  (Законопроект №4144) | **Редакція з урахуванням запропонованих змін**  (наші пропозиції) |
| --- | --- | --- |
| **Закон України "Про авторське право і суміжні права"** | | |
| **Стаття 16. Авторське право на службові твори**  1. Авторське особисте немайнове право на службовий твір належить його автору.  2. Виключне майнове право на службовий твір належить роботодавцю, якщо інше не передбачено трудовим договором (контрактом) та (або) цивільно-правовим договором між автором і роботодавцем. | **Стаття 16. Авторське право на службові твори**  1. Авторське особисте немайнове право на службовий твір належить його автору.  **2. Умови про належність майнових прав на службовий твір зазначаються у трудовому договорі (контракті) і (або) у цивільно-правовому договорі між автором і роботодавцем з урахуванням положень частин четвертої та п’ятої цієї статті.**  **У разі не визначення умов про належність майнових прав на службовий твір у трудовому договорі (контракті) і (або) у цивільно-правовому договорі, майнові права на службовий твір належать автору з урахуванням положень частин четвертої та п’ятої цієї статті.** | **Стаття 16. Авторське право на службові твори**  1. Авторськ**і** особист**і** немайнов**і** прав**а** на службовий твір належить його автору.  2. Виключне майнове право на службовий твір належить роботодавцю **з моменту його створення**, якщо інше не передбачено трудовим договором (контрактом) та (або) цивільно-правовим договором між автором і роботодавцем. |
| 3. За створення і використання службового твору автору належить авторська винагорода, розмір та порядок виплати якої встановлюються трудовим договором (контрактом) та (або) цивільно-правовим договором між автором і роботодавцем.  **Положення відсутні** | 3. За створення і використання службового твору автору належить авторська винагорода, розмір та порядок виплати якої встановлюються трудовим договором (контрактом) та (або) цивільно-правовим договором між автором і роботодавцем.  **4. Майнові права на службовий твір, створений автором у зв’язку з виконанням трудового договору з органом державної влади, належать органу державної влади.**  **5. Майнові права на комп’ютерну програму, базу даних, створені у зв’язку з виконанням трудового договору, належать роботодавцю, якщо інше не встановлено трудовим договором.** | Залишити без змін. |
| Стаття відсутня | Стаття відсутня | **Стаття 16-1. Авторське право на твори, створені за замовленням**  1. Виключне майнове право на твір, створений за замовленням, належить замовнику з моменту його створення, якщо інше не передбачено договором між автором і замовником.  2. Договір про створення твору за замовленням має визначати призначення такого твору та загальні вимоги до нього.  3. Винагорода за роботи автора по створенню твору за замовленням включає авторську винагороду, якщо інше не передбачено договором між автором і замовником. |
| **Стаття 33.** **Договори на право використання творів**  …  6. За авторським договором замовлення автор зобов'язується створити у майбутньому твір відповідно до умов цього договору і передати його замовникові. Договором може передбачатися виплата замовником авторові авансу як частини авторської винагороди. | **Стаття 33.** **Договори на право використання творів**  …  **6. За договором про створення за замовленням і використання твору одна сторона (автор – письменник, художник або інший) зобов’язується створити твір відповідно до вимог другої сторони (замовника) та в установлений строк.**  **Договір про створення за замовленням і використання твору повинен визначати способи і умови використання твору замовником.**  **Майнові права на твір, створений за замовленням, належать авторові цього твору, якщо інше не встановлено договором, з урахуванням положень абзаців четвертого та п’ятого частини шостої цієї статті.**  **Майнові права на комп’ютерну програму, базу даних, створені за замовленням, належать замовнику, якщо інше не встановлено договором.**  **Майнові права на комп’ютерну програму, базу даних, створені за замовленням органу державної влади, належать замовнику.** | Залишити ст. 33 без змін, натомість доповнити Закон ст. 16-1 |

**3.** Другий абзац частини 1 пропонованої ст. 1111-1 Цивільного кодексу може трактуватися як обмеження права ліцензіата запропонувати укласти такий ліцензійний договір. В зв’язку з цим пропонується перефразувати відповідне положення.

Крім того, якщо ліцензійний договір на основі публічної пропозиції не буде містити умови про строк, то до нього буде застосовуватись загальне положення про строк до 5 років (ч. 3 ст. 1111 Цивільного кодексу України).

Ці зауваження актуальні також для законопроекту №3692, що містить аналогічну пропозицію щодо доповнення кодексу статтею 1111-1.

З огляду на вищенаведене, пропонуються наступні зміни:

| **Чинна редакція** | **Редакція з урахуванням запропонованих змін**  (Законопроект №4144) | **Редакція з урахуванням запропонованих змін**  (наші пропозиції) |
| --- | --- | --- |
| **Цивільний кодекс України** | | |
| Стаття відсутня | **Стаття 11111. Ліцензійний договір на основі публічної пропозиції**  **1. Ліцензіар та ліцензіат мають право укласти ліцензійний договір щодо об’єктів авторського права та/або суміжних прав на основі публічної пропозиції (оферти), яку може поширити будь-яка із сторін.**  **Поширенням публічної пропозиції є її оприлюднення ліцензіаром разом із примірником об’єкту авторського права та/або суміжних прав з наданням можливості дистанційного ознайомлення з нею необмеженому колу осіб з використанням інформаційно-телекомунікаційних систем.**  **2. Ліцензійний договір на основі публічної пропозиції вважається укладеним з моменту прийняття такої пропозиції іншою стороною.**  **Прийняттям іншою стороною публічної пропозиції вважається вчинення дій, які виражають згоду з її умовами у спосіб, передбачений публічною пропозицією, в тому числі за допомогою технічних засобів зв’язку.**  **3. Ліцензіат за ліцензійним договором на основі публічної пропозиції має право в будь-який момент в односторонньому порядку відмовитись від такого ліцензійного договору, зокрема шляхом припинення використання відповідного об’єкта авторського права та/або суміжних прав.**  **Умова ліцензійного договору на основі публічної пропозиції про неможливість односторонньої відмови ліцензіатом від такого договору, є нікчемною.**  **4. Якщо у ліцензійному договорі на основі публічної пропозиції не визначено розмір, порядок і строки виплати плати за використання об’єкта авторського права та/або суміжних прав, то такий договір є безоплатним.**  **5. Ліцензійний договір на основі публічної пропозиції, за яким надається виключна або одинична ліцензія, є нікчемним.**  **Положення відсутнє** | **Стаття 11111. Ліцензійний договір на основі публічної пропозиції**  1. Ліцензіар та ліцензіат мають право укласти ліцензійний договір щодо об’єктів авторського права та/або суміжних прав на основі публічної пропозиції (оферти), яку може поширити будь-яка із сторін.  Оприлюднення ліцензіаром разом із примірником об’єкту авторського права та/або суміжних прав з наданням можливості дистанційного ознайомлення з нею необмеженому колу осіб з використанням інформаційно-телекомунікаційних систем є **поширенням публічної пропозиції укласти ліцензійний договір**.  2. Ліцензійний договір на основі публічної пропозиції вважається укладеним з моменту прийняття такої пропозиції іншою стороною.  Прийняттям іншою стороною публічної пропозиції вважається вчинення дій, які виражають згоду з її умовами у спосіб, передбачений публічною пропозицією, в тому числі за допомогою технічних засобів зв’язку.  3. Ліцензіат за ліцензійним договором на основі публічної пропозиції має право в будь-який момент в односторонньому порядку відмовитись від такого ліцензійного договору, зокрема шляхом припинення використання відповідного об’єкта авторського права та/або суміжних прав.  Умова ліцензійного договору на основі публічної пропозиції про неможливість односторонньої відмови ліцензіатом від такого договору, є нікчемною.  4. Якщо у ліцензійному договорі на основі публічної пропозиції не визначено розмір, порядок і строки виплати плати за використання об’єкта авторського права та/або суміжних прав, то такий договір є безоплатним.  5. Ліцензійний договір на основі публічної пропозиції, за яким надається виключна або одинична ліцензія, є нікчемним.  **6. У разі відсутності у ліцензійному договорі на основі публічної пропозиції умови про строк такого договору він вважається укладеним на строк, що залишився до спливу строку чинності виключного майнового права на визначений у договорі об'єкт авторського права та/або суміжних прав.** |