**Лекція: Загальна характеристика права інтелектуальної власності. Авторське право і суміжні права**

**Питання до теми:**

1. **Поняття права інтелектуальної власності, його співвідношення з правом власності**
2. **Поняття авторського права, його об'єкти та суб'єкти**
3. **Особисті немайнові та майнові авторські права, їх виникнення та строки чинності**
4. **Поняття та зміст суміжних прав**
5. **Поняття права інтелектуальної власності, його співвідношення з правом власності**

**Право інтелектуальної власності (далі - право ІВ)** **в об'єктивному сенсі** являє собою підгалузь цивільного права, яка регулює відносини з приводу створення та використання різноманітних результатів творчої інтелектуальної діяльності людини.

Ця підгалузь цивільного права включає у себе декілька інститутів:

***1) Авторське право та суміжні права****.* Охороняє права на результи художньої творчості (твори науки, літератури, мистецтва), а також групу об'єктів, які є похідними від авторських творів,  тобто створюються в результаті їх використання  – це виконання, фонограми і відеограми, програми мовлення.

***2) Право промислової власності (патентное право).*** Охороняє права на результати науково-технічної творчості, зокрема,  винаходи, корисні моделі, промислові зразки.

***3)******Засоби індивідуалізації учасників цивільного обороту, їх продукції (послуг)****.* Охороняє права на коммерційні  найменування, торговельні марки (знаки для товарів та послуг), географічні зазначення (зазначення місця походження товарів).

Крім названих, окремі глави ЦК присвячені регулюванню відносин щодо таких об'єктів як ***наукове відкриття,  коммерційна таємниця*.** Через свою специфіку вони не можуть бути віднесені до жодного з названих інститутів. Іноді їх називають “нетрадиційними результатами інтелектуальної діяльності», оскільки їх правовий режим істотно відрізняється від режиму вище названих традиційних об'єктів.

Право інтелектуальної власності регулюється  Конституціяєю України, ЦКУ та спеціальним законодавством. Стаття 54 КУ гарантує громадянам    свободу  літературної, художньої, наукової і технічної творчості, захист  інтелектуальної власності,  їхніх  авторських  прав,  моральних  і   матеріальних інтересів, що виникають у зв'язку з різними видами інтелектуальної діяльності. Кожний  громадянин  має    право    на    результати    своєї інтелектуальної, творчої діяльності; ніхто не може використовувати або поширювати їх без  його  згоди,  за  винятками,  встановленими законом.

Книга 4  ЦК містить   загальні положення про інтелектуальну власність (гл.35) та спеціальні норми, які визначають специфіку правового режиму тих чи інших об'єктів інтелектуальної власності. (глави 36-46 ЦК). Крім того, в Україні діє низка спеціальних законів, що регулюють відносини у цій сфері, зокрема:

 Закон України “Про авторське право і суміжні права”

Закон України “Про охорону прав на винаходи і корисні моделі”

 Закон України “Про охорону прав на промислові зразки”

 Закон України “Про охорону прав на знаки для товарів та послуг”

Спільною ознакою всіх  результатів творчої інтелектуальної діялльності є їх нематеріальна природа, адже вони створюються людським розумом – це певні нові ідеї, рішення, які спочатку народжуються в думках людини, а вже потім втілюються у певну об'єктивну форму їх існування (рукопис, картину, винахід, пристрій, речовину тощо). Завдяки цій матеріальній формі створений інтелектуальний  продукт людької думки здатний стати об'єктом цивільного обороту. В праві ІВ діє чітке правило про те, що сам результат інтелектуальної діяльності не тотожний матеріальній формі, в якій він втілений.

*Ст. 419 ЦК: право ІВ та право власності на річ не залежать одне від одного. Перехід права на об'єкт  права ІВ не означає перехід права власності на річ і навпаки.*

 Правова охорона об'єктів ІВ здійснюється за допомогою надання **виключних прав** інтелектуальної вланості створювачу інтелектуального продукту.

**Виключне право означає** монополію його володільця на використання интелектуального продукта. Іншими словами, жодна особа, крім тієї, кому належить виключне право, не може використовувати об'єкт ІВ інакше, ніж на підставі відповідного дозволу правоволодільця. ласника. Т.ч. можливість правовласника здійснювати будь-які дії щодо своєї ІВ є виключною і усуває всіх інших осіб від подібних дій без його дозволу. Це правило втілюється у положеннях ст. 426 ЦК.

Всі виключні права ІВ за своїм характером поділяються на 2 групи:

1) **Особисті немайнові права**, об'єктом яких є честь, гідність людини як творця, суспільне визнаня його авторства, творчих здібностей, творча репутація. (їх загальне регулювання здійснюється   ст. 423 ЦК).

Особисті немайнові права є невідчужуваними та чинні безстроково.

2) **Майнові права,** основою яких є майновий інтерес володільця в отриманні винагороди, доходу від використання його інтелектуальної власності. (Загальним чином передбачені  ст. 424 ЦК)

Майнові  права чинні в межах строків, встановлених спеціальними положеннями закону.

При здійсненні немайнових та майгнових прав діє важливий **принцип їх співвідношення (ч.3 ст.423 ГК):**

*“Особисті немайнові права інтелектуальної власності не залежать від майнових прав інтелектуальної власності.»*Це означає, що нездійснення, відчудження чи обмеження майнових  прав не припиняє  немайнове право и не впливає на його обсяг і можливості реалізації.

**Право інтелектуальної власності розглядають також у суб'єктивному сенсі**: це суб'єктивне право майнового чи немайнового характеру на інтелектуальний продукт.

1. **Поняття авторського права, його об'єкти та суб'єкти**

Авторське право в об'єктивному сенсі - це окремий інститут права інтелектуальної власності, який регулює відносини з приводу створення та використання творів науки, літератури та  мистецтва.

Авторське право в суб'єктивному сенсі - це особисті немайнові та майнові авторські права на твір,  які належать  автору цього твору (створювачу) або суб'єкту авторського права.

**Об'єкти**авторського права визначені   ст. 433 ЦК, а також ст. 8 Закону України “Про авторське право і суміжні права” (далі – Закон).  До них, зокрема, належать:

1) літературні      письмові      твори      белетристичного, публіцистичного,  наукового,  технічного  або   іншого   характеру (книги, брошури, статті тощо);

     2) виступи, лекції, промови, проповіді та інші усні твори;

     3) комп'ютерні програми;

     4) бази даних;

     5) музичні твори з текстом і без тексту;

     6) драматичні,     музично-драматичні    твори,    пантоміми, хореографічні та інші твори, створені для сценічного показу, та їх постановки;

     7) аудіовізуальні твори;

     8) твори образотворчого мистецтва;

     9) твори   архітектури,   містобудування  і  садово-паркового мистецтва;

    10) фотографічні  твори,  у  тому   числі   твори,   виконані способами, подібними до фотографії;

    11) твори   ужиткового   мистецтва,   у   тому   числі  твори декоративного  ткацтва,   кераміки,   різьблення,   ливарства,   з художнього скла,  ювелірні вироби тощо,  якщо вони не охороняються законами  України  про  правову   охорону   об'єктів   промислової

власності;

     12) ілюстрації,  карти,  плани,  креслення, ескізи, пластичні твори,  що стосуються географії,  геології,  топографії,  техніки, архітектури та інших сфер діяльності.

Окремо законодавець вказав на ті об'єкти, які не охороняються авторським правом (ст. 10 Закона, ст. 434 ЦК України):

     а) повідомлення про новини дня або поточні  події,

     б) твори народної творчості (фольклор);

   в) видані  органами  державної  влади  у межах їх повноважень офіційні документи політичного,  законодавчого,  адміністративного характеру  (закони,  укази,  постанови,  судові рішення,  державні стандарти тощо) та їх офіційні переклади;

     г) державні символи України,  державні  нагороди;  символи  і знаки  органів  державної  влади,  Збройних  Сил  України та інших військових формувань;  символіка територіальних громад; символи та знаки підприємств, установ та організацій (після їх офіційного затвердження)

     д) грошові знаки;

    е) розклади     руху     транспортних    засобів,    розклади телерадіопередач,  телефонні довідники  та  інші  аналогічні  бази даних,  що  не  відповідають  критеріям оригінальності  і  на які поширюється право sui-generis (своєрідне право,  право  особливого роду).

Важливим принципом авторського права є те, що воно не охороняє відокремлений зміст твору як такий. Його завданням є охорона індивідуальної, творчо створеної  художньої форми вираження ідей, думок, образів і понять, як результату творчої діяльності людини. Зазначений підхід втілено у частину третю **ст. 8 Закону**:

*правова охорона поширюється тільки на форму вираження твору і не поширюється на будь-які ідеї, теорії, принципи, методи, процедури, процеси, системи, способи, концепції, відкриття, навіть якщо вони виражені, описані, пояснені, проілюстровані у творі.*

**Суб'єктами авторського права** відповідно до ст. 7 Закону визнаються автори творів, їх спадкоємці та особи, яким автори чи їх спадкоємці передали свої авторські майнові права.

**Автором твору** визнається фізична особа, яка своєю творчою працею створила твір. Закон не вимагає підтвердження факту створення твору і офіційного визнання авторства певної особи. Законом закріплено *принцип презумпції авторства* (ст.11 Закону; ч.1 ст.435 ЦК), який означає, що за відсутності доказів іншого автором твору вважається фізична особа, зазначена звичайним способом як автор на оригіналі або примірнику твору.

Авторами твору також визнаються особи, які зробили творчу переробку існуючого твору, але за умови узгодження такої переробки з автором твору, що зазнав перекладу, адаптації, аранжування або був підданий іншій творчій переробці.

Авторські права виникають також в упорядників збірників та створювачів інших складених творів, чиї права поширюються на  новий складений твір в цілому та не охоплюють  твори, дані чи інформацію, які увійшли до них. Відповідно автори складових компонентів збірника мають право використовувати свої твори незалежно від складеного твору, якщо інше не передбачено авторським договором з упорядником збірника. Зокрема, вони вправі надавати дозвіл на  підбір та розташування їх творів іншим упорядникам.

Авторами одного твору одночасно можуть бути декілька осіб, якщо  твір було створено їх спільною творчею працею. Такі особи визнаються  **співавторами**і реалізують свої права  на використання твору спільно, тобто за взаємною згодою.

Окрему категорію суб'єктів складають особи, чиї права мають похідний характер, тому їх називають **похідними суб'єктами**. Це особи,  які набули авторські права на підставі авторського договору, в порядку спадкування, або в результаті правонаступництва за юридичною особою. В такому разі склад  авторських правомочностей цих осіб залежить від обсягу і підстав їх правонаступництва.

1. **Особисті немайнові та майнові авторські права, їх виникнення та строки чинності**

**Особисті немайнові права автора** передбачені ст. 423, 438, 439 ЦК України, а також статтею 14 Закону.  До них належать:

1) право на визнання людини творцем, тобто право авторства. Воно дає можливість вимагати визнання свого авторства, можливість протидіяти оспорюванню дійсного авторства, вимагати його визнання у судовому порядку, захищатися від плагіату.

2) право автора на ім'я –  надає можливість вимагати зазначення належним  чином  свого імені на творі і його примірниках  за будь-якого публічного використання твору, якщо це практично можливо; забороняти  згадування свого імені; вибирати псевдонім, зазначати і вимагати зазначення псевдоніма замість  справжнього  імені.

3)  право на недоторканість твору і збереження його цілісності.

Значення цього  полягає у можливості  забороняти внесення будь-яких змін чи доповнень у твір (ілюстрацій, передмов, післямов, коментарів), виключення з нього окремих частин, що порушує цілісність твору). Якщо ці дії були вчинені без згоди автора, він вправі вимагати відновлення попереднього стану твору та заборонити його оприлюднення без відповідних виправлень.

**Майнові права автора.** Чинне законодавство  (ст. 441 ЦКУ, ст. 15 Закону) містить примірний перелік  цих прав**,** який сформований відповідно до можливих способів використання твору, а саме:

- право на опублікування твору (випуск у світ);

- право на відтворення творів;

- право на публічне виконання;

- право на  публічне сповіщення творів;

- право на  публічну демонстрацію і публічний показ;

- право на  переклад творів;

- право на переробки, зміни творів; включення   творів   як  складових  частин  до  збірників, антологій, енциклопедій тощо;

- право на розповсюдження творів шляхом першого продажу,  відчуження іншим  способом  у будь-якій формі;

-  право здавання твору в майновий найом чи у прокат;

-  право слідування щодо творів образотворчого мистецтва;

- право на подання 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;

-  право на імпорт примірників творів;

-  право на отримання винагороди за використання твору.

Закон зазначає, що наведений перелік не є вичерпним. Згідно зі ст. 15 Закону виключне право на використання  твору  дозволяє  використовувати твір у будь-якій формі і будь-яким способом. Отже за наведеним критерієм  можна виділити стільки майнових прав, скільки на даний момент існує способів використання твору.

 Сутність будь-якого майнового права  зводиться до трьох правомочностей ( ст. 424 ЦК):

1) право на використання;

2) право дозволяти використання іншими особам;

3) право перешкоджати неправомірному використанню.

**Виникнення авторських прав** **на твір** не пов'язується законом з виконанням будь-яких формальностей: не вимагається ані реєстрації твору, ані будь-якого спеціального оформлення прав, ані виконання інших офіційних процедур. У ст.433 ЦК та  ст. 11 Закону встановлено, що авторське право на твір виникає  внаслідок  факту його створення.

Для попередження можливих посягань на  твір автор вправі публічно сповіститипро приналежність йому авторських прав шляхом позначення оригіналу та примірників твору  всесвітньо відомим знаком  охорони «copyrіght» ©. Поряд з ним вказується ім'я автора і рік першої публікації твору, що дає можливість визначити строки охорони даного твору.

Виходячи з принципу поєднання інтересів творя та суспільства, авторське право містить чимало норм, які встановлюють можливість вільного використання охоронюваних творів, тобто без отримання дозволу від правоволодільців та без  будь-якої сплати  винагороди за це. Ці **винятки в майнових правах автора**встановлено  ст. 444 ЦК та статтями 21-25 Закону України. Зокрема, до них належать:

1) використання цитат з опублікованих творів з полемічною, критичною, науковою або інформаційною метою в обсязі, виправданому цією метою,

2) відтворення у пресі, публічне виконання і публічне сповіщення опублікованих у газетах або журналах статей і публічно сповіщених творів з поточних економічних, політичних, релігійних та соціальних питань, коли таке використання прямо не заборонено автором,

3) відтворення та доведення творів до відома публіки за допомогою засобів фотографії, кінематографії, ефірного та кабельного мовлення з метою висвітлення поточних подій в обсязі, виправданому інформаційною метою,

4) відтворення у каталогах творів, виставлених на доступних публіці виставках, аукціонах, ярмарках, колекціях, для висвітлення зазначених заходів, без використання цих каталогів у комерційних цілях,

5) публічне сповіщення та відтворення у періодичних виданнях публічно виголошених промов, звернень, доповідей та інших подібних творів з інформаційною метою**.**

**Та інші...**

**Строк чинності майнових** авторських прав визначено ст. 446 ГК, ст.28 Закону. За загальним правилом вони чинні все життя автора та 70 років після смерті автора або останнього співавтора. Крім того законом передбачено декілька спеціальних правил щодо чинності прав, які діють:

- 70 років з моменту обнародування, якщо твір опубліковано анонімно або під псевдонімом, у зв'язку з чим особа автора невідома.

- Якщо протягом 70 р. з моменту обнародування псевдонім розкривається або анонімність ліквідується – 70 лет з  моменту смерті.

- Якщо твір вперше опубліковано протягом 30 років після смерті автора – 70 лет с моменту правомірного опублікування.

- 25 років с моменту обнародування діють майнові права для осіб, які вперше обнародували твір після спливу строків його охорони.

Відповідно до статті 30 Закону піся закінчення строків дії майнових авторських прав твір переходить у **суспільне надбання**. Твори, які стали суспільним надбанням, можуть вільно, без виплати авторської винагороди, використовуватися будь-якою особою,за умови дотримання особистих немайнових прав автора, передбачених статтею 14 цього Закону.Кабінетом   Міністрів   України   можуть   встановлюватися спеціальні  відрахування  до  фондів  творчих  спілок  України  за використання  на  території  України творів,  які стали суспільним надбанням.

1. **Поняття та зміст суміжних прав**

Суміжні права в об'єктивному сенсі представляють собою сукупність цивільно-правових норм, які регулюють відносини щодо використання похідних від авторських творів об'єктів, а саме виконань, фонограм, відеограм, програм мовлення. Суміжні права регулюються главою 37 ЦК, а також законом України «Про авторське право і суміжні права».

Головний принцип охорони суміжних прав закріплено у ч.2. ст.36 Закону:

 *Виконавці  здійснюють  свої права за умови дотримання ними прав авторів виконуваних творів  та  інших  суб'єктів  авторського права.    Виробники    фонограм,   виробники   відеограм   повинні дотримуватися  прав  суб'єктів  авторського  права  і  виконавців. Організації   мовлення   повинні   дотримуватися   прав  суб'єктів авторського права, виконавців, виробників фонограм (відеограм).*

 Фактично це правило означає, що однією з умов надання правової охорони об'єктам суміжних прав є правомірне використання творів, які виконувались або на основі яких створені фонограми, відеограми, передачі мовлення.

 **Об'єктами суміжних прав**визнаються**(с**т.35 ЗУ, 449 ЦК):

Виконання - виконання будь-яких творів – літературних, драматичних, музичних, музично-драматичних, хореографічних, фольклорних та інших.

Фонограма  - звукозапис на відповідному носії (магнітній стрічці чи магнітному диску, грамофонній платівці, компакт-диску тощо) виконання або будь-яких звуків, крім звуків у формі запису, що входить до аудіовізуального твору.

 Відеограма -  відеозапис на відповідному матеріальному носії (магнітній стрічці, магнітному диску, компакт-диску тощо) виконання або будь-яких рухомих зображень (із звуковим супроводом чи без нього), крім зображень у вигляді запису, що входить до аудіовізуального твору.

 Програма мовлення - сукупність теле- або радіопередач, що безпосередньо або в запису транслюються на відстань за допомогою електромагнітних хвиль, які розповсюджуються передавальними пристроями і приймаються будь-якою кількістю теле- чи радіоприймачів.

**Суб'єкти суміжних прав**визначені ст. 36 Закону, 450 ЦК

1) **Виконавці творів**: актор (театру, кіно тощо), співак, музикант, танцюрист або інша особа, яка виконує роль, співає, читає, декламує, грає на музичному інструменті, танцює чи будь-яким іншим способом виконує твори літератури, мистецтва чи твори народної творчості, циркові, естрадні, лялькові номери, пантоміми тощо, а також диригент музичних і музично-драматичних творів.

2) **Виробники фонограм, відеограм** – фізичні чи юридичні особи, які взяли на себе ініціативу і несуть відповідальність за перший звуко- (відео)запис

3) **Організація мовлення**  - телерадіоорганізація ефірного чи кабельного мовлення, що здійснює публічне сповіщення радіо- чи телевізійних программ, як власного виробництва, так і виробництва інших організацій.

**Суміжні права  майнового  та немайнового характеру**виникають без формальностей з моменту виконання твору, виробництва фонограми, відеограми або оприлюднення програми (передачі) мовлення у їх створювача.

Майнові права чинні протягом 50 років з моменту першого виконання,  або з моменту вироблення чи першого опублікування фонограми чи відеограми або з моменту першої передачі програми мовлення.

Для сповіщення про суміжні права використовується  знак  Р у колі, щопроставляється на примірниках  фонорами, відеограми, програми мовлення. Поряд з ним вказується ім'я чи назва правоволодільця та рік першої публікації фонограми або відеограми.

**Особисті немайнові суміжні права**визначено ст.423 ЦК та в спеціальній нормі статті 38 Закону:

Виконавцю, виробнику фонограми, виробнику відеограми та організації мовлення  належить ***право на ім'я*** – право на зазначення свого імені або назви на носії і примірниках запису, а також на згадування імені чи назви під час використання об'єкту.

 Крім того,  виконавцю також належать немайнові права:

*-****право протидіяти будь-якому перекрученню***, спотворенню чи іншій зміні виконання, що може зашкодити честі і репутації;

- право ***на належну якість*** запису його виконання ;

- ***право на визнання його творцем.***

**Майнові суміжні права**сформульовано законом окремо для кожного суб'єкта. *Виконавцю* належать:

1)Право на фіксацію на фонограмах и відеограмах  раніше незафіксованого виконання

2) Право доведення виконання до відома публіки.

3) Право на пряме чи опосередковане відтворення

4) Право на розповсюдження записів виконання.

*Виробникам фонограм і виробникам належать:*

1) Право на пряме або опосередковане відтворення

2) Право на розповсюдження фонограм і відеограм

3) Право на будь-яку видозміну фонограм та відеограм.

4)  Право на імпорт фонограм, відеограм в Україну з метою їх поширення серед публіки.

*Організаціям мовлення належать:*

1) право на фіксацію своїх програм на матеріальному носії.

2) право на відтворення програми (передачі)

3) право на публічне сповіщення програм (передач).

4) право представляти програму (передачу) мовлення публіці у місці, де встановлено вхідну плату (в клубах, ресторанах, на показах мод, будь-яких видовищних заходах (виставах, розважальних програмах, святах новорічної ялинки, балах), на спортивних змаганнях).