

Плотникова М. В. Деятельность организаций коллективного управления: вопросы гармонизации украинского законодательства с правом ЕС / М. В. Плотникова // Концепция развития правового государства в Молдове и Украине в условиях евроинтеграционных процессов : межд. науч. -практ. конф. (г. Кишинев, Республика Молдова 4–5 ноября 2016 г.). – Кишинев, 2016. – С. 256–258

**ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ ОРГАНИЗАЦИЙ КОЛЛЕКТИВНОГО УПРАВЛЕНИЯ:
ВОПРОСЫ ГАРМОНИЗАЦИИ УКРАИНСКОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
С ПРАВОМ ЕС
Плотникова М.В.**

*кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданско-правовых дисциплин и
финансового права Учебно-научного института права Сумского
государственного университета*

В ст. 45 Закона Украины “Об авторском праве и смежных правах” определяется, что субъекты авторского права и смежных прав могут управлять своими правами: а) лично; б) через своего поверенного; в) через организацию коллективного управления (далее – ОКУ). Согласно ч. 1 ст. 47 этого Закона субъекты авторского права и (или) смежных прав могут поручать управление своими имущественными правами ОКУ. Кроме этого данный закон предусматривает случаи, когда ОКУ собирают вознаграждение за использование произведения авторов без их согласия, а именно: согласно ч. 4 ст. 42 Закона за воспроизведение в домашних условиях (“частное копирование”), согласно ч. 2 ст. 43 Закона за публичное исполнение фонограмм, публичную демонстрацию видеogramм, их публичное вещание через эфир или кабель (коммерческое использование фонограмм). Таким образом, основанием для сбора вознаграждения может быть договор с правообладателем или закон.

Договор на управление правами правообладатели заключают с выбранной ОКУ. На основании полученных полномочий ОКУ предоставляет любому лицу путем заключения с ними договоров неисключительные права на использование объектов авторского и (или) смежных прав (ст. 48 Закона). Порядок сбора вознаграждения за “частную копию” урегулирован в Порядке осуществления отчислений производителями и импортерами оборудования и материальных носителей, с применением которых в домашних условиях можно осуществить воспроизведение произведений и исполнений, зафиксированных в фонограммах и(или) видеogramмах [1]. Вопросы выплаты вознаграждения за коммерческое использование фонограмм определены в Постановлении Кабинета Министров Украины от 18 января 2003 г. № 71 [2].

Если в вопросах сбора вознаграждения в договорном порядке проблем как правило не возникает, то касательно сбора вознаграждения с производителей и продавцов звукозаписывающего оборудования и за коммерческое использование фонограмм существуют некоторые сложности. Так, Государственная служба интеллектуальной собственности несколько раз определяла уполномоченную организацию для сбора такого вида вознаграждения, решения которой оспаривались в суде [3]. Методика определения правообладателей, которым

должно выплачиваться вознаграждение также неоднократно подвергалась критике, что даже приводило к смене уполномоченной ОКУ [4].

На данный момент в Украине созданы и функционируют 18 ОКУ [5]. Как отмечают исследователи, “большое количество организаций коллективного управления правами авторов в Украине приводит к тому, что они устанавливают разную договорную практику, принципы распределения средств, отчетности пользователей (плательщиков вознаграждения)” [6, с. 30]. За границей также неоднократно критиковали детальность украинских ОКУ, призывая украинское правительство урегулировать деятельность “псевдо авторских” организаций. Требуя от органов государственной власти помочь Украинскому агентству по авторским и смежным правам установить современное и прозрачное коллективное управление [7].

В рамках проекта Twinning представители украинского правительства и ЕС в июле 2016 г. обговаривали необходимые направления изменений в украинском законодательстве. Касательно вопроса ОКУ представители ЕС отметили, что текущая ситуация с 18 организациями является причиной не возмещения ущерба законным интересам тысяч местных и международных обладателей прав на музыкальные произведения [8].

Для усовершенствования детальности ОКУ был разработан Проект закона “О внесении изменений в Закон Украины “Об авторском праве и смежных правах” по поводу деятельности организаций коллективного управления” от 18. 04.2016 № 4461 [9]. Законопроектом предусматривается создание единой ОКУ, представляющей интересы авторов, исполнителей и других правообладателей, которая будет правопреемницей “Украинского агентства по авторским и смежным правам”. Причем переходные положения законопроекта предусматривают прекращение действия свидетельств действующих ОКУ, а также прекращение действия всех заключенных с этими организациями договоров правообладателей.

Как верно указала представитель ЕС Сесилия Мальмстрем в письме Первому вице-премьер-министру, Министру экономического развития и торговли Украины С. Кубиву, “законопроект не приближает законодательство Украины [к европейскому], а переносит его в далекое прошлое” [10].

На наш взгляд, недостатками законопроекта является следующее. Во-первых, предлагаемое данным законопроектом создание единственной ОКУ для управления правами авторов, исполнителей и производителей фонограмм, противоречит принципу свободного выбора правообладателем ОКУ. Во-вторых, предусмотренное законопроектом положение о том, что управление в этой организации смогут иметь только украинские авторы и исполнители также противоречит положениям Директивы 2014/26/EU [11]. В-третьих, вновь созданной организации согласно данному проекту закона предоставляется право самостоятельно определять ставки коллективного вознаграждения, а также условия и порядок выплаты такого вознаграждения правообладателям. В-четвертых, необоснованным является создание одной организации для управления правами авторов, исполнителей и производителей фонограмм, поскольку их интересы далеко не всегда совпадают. Законопроект предусматривает возможность отчислений из коллективного вознаграждения, условия которых “могут быть определены в законе”. На наш взгляд, закон,

которий устанавлювае правовой статус ОКУ, и должен определять условия и ограничения таких отчислений.

В заключение следует отметить, что для выполнения взятых Украиной обязательств при подписании Соглашения об ассоциации необходимо совершенствовать законодательство в сфере авторского и смежных прав, в частности касающегося деятельности ОКУ. Гармонизация украинского законодательства с правом ЕС позволит решить существующие проблемы в их деятельности, а также обеспечить максимальную защиту прав авторов владельцев смежных прав. Однако необходимо не только декларировать стремление внедрить европейские стандарты в деятельности ОКУ, а и учитывать положения Директив 2001/29/ЕС, 2014/26/ЕС, для чего законопроект № 4461 следует доработать.

Литература

1. Порядок здійснення відрахувань виробниками та імпортерами обладнання і матеріальних носіїв, із застосуванням яких у домашніх умовах можна здійснити відтворення творів і виконань, зафіксованих у фонограмах і (або) відеограмах, затверджений Наказом Міністерства освіти і науки України, Державного комітету України з питань регуляторної політики та підприємництва, Державної податкової адміністрації України від 24.11.2003 № 780/123/561 [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/z1153-03>.
2. Постанова Кабінету Міністрів України від 18 січня 2003 р. № 71 “Про затвердження розміру, порядку та умов виплати винагороди (роялті) за комерційне використання опублікованих з комерційною метою фонограм, відеограм, їх примірників та зафіксованих у них виконань [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/71-2003-%D0%BF>.
3. Ухвала Вищого адміністративного суду України від 17 жовтня 2012 року [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/v2783760-12>.
4. Віннічук Ю. Ресторатори платитимуть за музику людям Табачника? / Юрій Віннічук // Економічна правда. – 21 червня 2012 [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://www.epravda.com.ua/publications/2012/06/21/327250/>
5. http://sips.gov.ua/ua/vid_z_reestru_oku.
6. Ходаківський Є.І. Інтелектуальна власність: економіко-правові аспекти : навч. посіб. / Є.І. Ходаківський, В. П. Якобчук, І. Л. Литвинчук. – К. : Центр учбової літератури, 2014. – 276 с.
7. Way forward on collective management in Europe mapped at European Committee Meeting in Tbilisi : Annual meeting discusses key collective management issues for European authors' societies / International confederation of societies of authors and composers [Electronic resource]. – Access mode: <http://www.cisac.org/Newsroom/Articles/Way-forward-on-collective-management-in-Europe-mapped-at-European-Committee-Meeting-in-Tbilisi>.
8. Conclusions of the 14th EU-Ukraine IPR Dialogue – Kyiv, 6 July 2016 [Electronic resource]. – Access mode: http://trade.ec.europa.eu/doclib/docs/2016/september/tradoc_154969.pdf.
9. Проект Закону про внесення змін до Закону України "Про авторське право і суміжні права" щодо діяльності організацій колективного управління № 4461

<http://w1.c1.rada.gov.ua/pls/zweb2/webproc34?id=&pf3511=58776&pf35401=384348>

10. Letter from Cecilia Malmström, Member of the European Commission, H.E. Mr. Stepan Kubiv, First Vice-Prime Minister – Minister of Economic Development and Trade of Ukraine Ministry of Economic Development and Trade of Ukraine [Electronic resource]. – Access mode: http://ec.europa.eu/carol/index.cfm?fuseaction=download&documentId=090166e5ad1e53b9&title=CM_Letter%20HE%20Kubiv.pdf
11. Directive 2014/26/EU of the European Parliament and of the Council of 26 February 2014 on collective management of copyright and related rights and multi-territorial licensing of rights in musical works for online use in the internal market Text with EEA relevance [Electronic resource]. – Access mode: <http://eur-lex.europa.eu/legal-content/EN/TXT/?uri=CELEX:32014L0026>.