**ТЕМА 9**. **ОХОРОНА АВТОРСЬКИХ І СУМІЖНИХ ПРАВ У ЦИФРОВОМУ СЕРЕДОВИЩІ**

ПЛАН.

1. Міжнародні акти та національне законодавство про охорону авторських і суміжних прав у цифровому середовищі.

2. Особливості розповсюдження та використання об’єктів авторського і суміжних прав у цифровому середовищі.

3. Технічні засоби захисту авторських і суміжних прав.

4. Роль та функції організації колективного управління (ОКУ) в охороні майнових авторських і суміжних прав.

5. Роль та функції постачальників інтернет-послуг в охороні майнових авторських і суміжних прав.

6. Види порушень авторських і суміжних прав у мережі Інтернет та способи захисту.

**1**. **Міжнародні акти та національне законодавство про охорону авторських і суміжних прав у цифровому середовищі.**

Сітка комп’ютерних мереж, у якій можуть здійснюватися ці права, іменується цифровим середовищем.

Правова охорона авторських і суміжних прав у мережі Інтернет здійснюється на таких міжнародних документів:

* Бернська конвенція про охорону літературних та художніх творів ;
* Договору ВОІВ про авторське право;
* Договору ВОІВ про виконання і фонограми;
* Директиви Європейського Парламенту та Ради 2001/29/ЄС про гармонізацію певних аспектів авторського права та суміжних прав у інформаційному суспільстві.

Відповідно до ст. 9 Бернської конвенції автори користуються виключним правом дозволяти відтворення своїх творів будьяким чином і в будь-якій формі. Зміст права автора дозволяти публічний показ і виконання своїх творів розкривається у ст. 11, 11bis, 11ter Конвенції. Зокрема, у ст. 11bis конвенції закріплено, що автори літературних і художніх творів користуються виключним правом дозволяти передачу своїх творів в ефір або публічне повідомлення цих творів будь-яким іншим способом бездротової передачі знаків, звуків або зображень.

Аналогічні за змістом положення встановлені у Договорі ВОІВ про авторське право. Так у ст. 6 Договору встановлено, що автори літературних та художніх творів користуються виключним правом дозволяти розповсюдження серед широкої публіки оригіналу і примірників своїх творів шляхом продажу або іншої передачі права власності. Відповідно до ст. 8 Договору автори літературних і художніх творів користуються виключним правом дозволяти будь-яке їх розповсюдження серед широкої публіки через дротові або недротові засоби зв’язку, включаючи розповсюдження у такий спосіб, що представники публіки можуть мати доступ до таких творів у будь-якому місці і в будь-який час за їх власним вибором.

Такі ж підходи закріплені в Договорі ВОІВ про виконання і фонограми щодо прав виконавців та виробників фонограм як суб’єктів суміжних прав. Відповідно до ст. 7 Договору виконавці користуються виключним правом дозволяти пряме або непряме відтворення своїх виконань, записаних на фонограми, будь-яким способом і в будь-якій формі. Виконавці користуються виключним правом дозволяти доведення до загального відома своїх виконань, записаних на фонограмах, через дротові або бездротові засоби зв’язку таким чином, що представники публіки можуть отримувати до них доступ із будь-якого місця і в будь-який час за їх власним вибором (ст. 10 Договору). Виробники фонограм мають виключне право дозволяти доведення до загального відома своїх фонограм через дротові і недротові засоби зв’язку таким чином, що представники публіки можуть здійснювати до них доступ з будь-якого місця і в будь-який час за їхнім власним вибором (ст. 14 Договору).

Аналогічні підходи зафіксовані і у Директиві Європейського Парламенту та Ради 2001/29/ЄС про гармонізацію певних аспектів авторського права та суміжних прав у інформаційному суспільстві. Зокрема, у ст. 3 Директиви зазначено, що держави-члени передбачають, що авторам належить виключне право дозволяти або забороняти будь-яке публічне сповіщення своїх творів дротовими чи бездротовими засобами.

Таким чином **виключно з волі автора чи суб’єкта суміжних прав його твір може розповсюджуватися у цифровому середовищі на визначених ним умовах та за максимального сприяння йому в правовій охороні та захисту прав з боку держави.**

У національному законодавстві поняття «цифрове середовище» не визначене та й не використовується. Визначення Інтернету подане у Законі України «Про телекомунікації» (ст. 1) як всесвітньої інформаційної системи загального доступу, яка логічно зв’язана глобальним адресним простором та базується на Інтернет-протоколі, визначеному міжнародними стандартами.

Про використання авторських та суміжних прав у мережі Інтернет йдеться у низці Рекомендацій ДСІВ (Державної служби інтелектуальної власності (19.05.2017 року функції покладено на Міністерство розвитку економіки, торгівлі та сільського господарства України)):

\* Рекомендації щодо вдосконалення механізму регулювання цифрового використання об’єктів авторського права і суміжних прав через мережу Інтернет;

\* Рекомендації для Інтернет-провайдерів, контент-провайдерів та користувачів файлообмінних мереж та інших веб-сервісів щодо правомірного використання об’єктів авторського та суміжних прав у мережі Інтернет;

\* Рекомендації для телерадіоорганізацій та провайдерів програмної послуги щодо публічного використання об’єктів авторського права і суміжних прав;

\* Рекомендації щодо застосування винятків та обмежень у сфері авторського права і суміжних прав;

\* Рекомендації щодо застосування вільних публічних ліцензій на використання об’єктів авторського і суміжних прав.

Такі Рекомендації не є нормативними актами, хоча мають практичну цінність. Їх положення можуть ураховуватися заінтересованими суб’єктами, але не є загальнообов’язковими правилами, не є регуляторами.

**2. Особливості розповсюдження та використання об’єктів авторського і суміжних прав у цифровому середовищі**

Перелік об’єктів авторського права визначений у ст. 8 Закону «Про авторське право і суміжні права». **Усі перелічені об’єкти можуть використовуватися у мережі Інтернет у формі їх розміщення на веб-сайтах, зберігання на різних пристроях тощо.**

Закон України «Про авторське право і суміжні права» (ст. 15, 39, 40, 41), ЦК України (ст.ст. 440, 452) закріплюють невичерпні переліки майнових прав відповідно автора та суб’єктів суміжних прав. У ст. 441 ЦК України наведено невичерпний перелік дій, що кваліфікуються як використання твору (ст. 453 – використання виконання; ст. 454 – використання фонограми, відеограми), а у Законі «Про авторське право і суміжні права» встановлено, що виключне право на використання твору автором чи іншою особою, яка має авторське право, дозволяє йому використовувати твір у будь-якій формі і будь-яким способом. Зміст виключного права автора на використання твору дає йому можливість використовувати твір у будь-який спосіб, у тому числі і у цифровому середовищі.

Закон «Про авторське право і суміжні права» встановлює вичерпний перелік випадків вільного використання творів. Зокрема, у ст. 21 Закону встановлені випадки вільного використання творів, тобто використання без згоди автора, але з обов’язковим зазначенням імені автора і джерела запозичення. У ст. 23 Закону встановлені випадки та умови вільного відтворення примірників твору без згоди автора для навчання. **Цей перелік є актуальним, якщо твір використовується у мережі Інтернет.**

**Отже, використання об’єктів авторського права і суміжних прав у цифровому середовищі здійснюється на тих же правових засадах, що й їх використання у реальному світі.**

Відповідно до роз’яснень, наданих у Постанові Пленуму ВГС України від 17 жовтня 2012 року «Про деякі питання практики вирішення спорів, пов’язаних із захистом прав інтелектуальної власності», використання твору, розміщеного (з дозволу автора) в мережі Інтернет, можливе лише з дозволу суб’єкта авторського права на цей твір (за винятком відтворення та використання твору в некомерційних цілях, в особистих, у тому числі для навчання тощо).

Порушенням виключних майнових прав на твір є виготовлення одного чи кількох примірників, здійснене з контрафактного примірника або за неправомірного доведення до загального відома (в тому числі при неправомірному розміщенні в мережі Інтернет). Допустимим є відтворення без згоди автора (чи іншого суб’єкта майнових прав на твір), здійснюване лише фізичною особою і лише в особистих цілях, що слід розуміти як некомерційне використання відповідного примірника для задоволення власних потреб чи потреб кола сім’ї цієї особи (яке визначається судом з урахуванням конкретних обставин справи, що розглядається).

Розміщення творів у мережі Інтернет у вигляді, доступному для публічного використання, є їх відтворенням у розумінні статті 1 Закону «Про авторське право і суміжні права». Якщо у зв’язку з таким розміщенням порушуються майнові права суб’єкта авторського права, визначені статтею 15 Закону, то це дає підстави для їх захисту у встановленому порядку. Запис твору чи об’єкта суміжних прав у пам’ять комп’ютера є використанням, якщо з ініціативи особи, яка здійснює запис, необмежене коло осіб одержує доступ до цього об’єкта авторських чи суміжних прав. За відсутності згоди автора створені чи одержані в результаті такого використання примірники творів є контрафактними. Особи, які вчинили відповідні дії (зокрема, власники сайту, на якому було розміщено твори чи об’єкти суміжних прав без надання дозволів згідно із Законом), визнаються порушниками авторського права та (або) суміжних прав. Сам по собі факт розміщення на сайті відповідача твору чи об’єкта суміжних прав, майнові права на який належать позивачу, свідчать про порушення таких прав відповідачем за умови, що ним не подано доказів на підтвердження правомірності розміщення ним на своєму сайті спірного об’єкта. Його відтворення з іншого сайту без підтвердження правомірності використання не може бути підставою для звільнення відповідача від відповідальності.

Порушенням авторських прав є також неправомірне зберігання комп’ютерних програм у пам’яті комп’ютера чи іншого електронного пристрою. Таким чином презюмується неправомірність факту розміщення спірного об’єкта (не будь-якого, а тільки того, щодо використання якого розглядається спір у суді) на сайті відповідача. Окрім цього спрацьовує презумпція вини власника сайту. Саме на нього покладається тягар доказування правомірності своїх дій та відсутність власної вини.

У вирішенні відповідних спорів суд повинен встановити, чи перебуває веб-сайт та розміщена на ньому інформація в розпорядженні особи, якій пред’явлено позовні вимоги, а також чим підтверджується факт порушення нею авторського права та (або) суміжних прав. Дані щодо власника веб-сайту можуть бути витребувані відповідно до положень п. 4 ст. 65, ст. 38 ГПК у адміністратора системи реєстрації та обліку доменних імен і адрес українського сегменту мережі Інтернет.

Веб-сторінки є електронними документами, які не можуть бути доставлені в суд. Однак вони можуть містити відомості про обставини, які мають значення для справи. Відтак з урахуванням частини першої статті 32, частини першої статті 36 та припису частини першої статті 39 ГПК суд з урахуванням конкретних обставин справи не позбавлений права провести огляд та дослідження цих доказів в місці їх знаходження з фіксацією відповідних процесуальних дій у протоколі, який повинен відповідати вимогам статті 81- 1 ГПК. Як засіб доказування може бути використаний відео-, аудіозапис процесу дослідження будь-якою заінтересованою особою сайту, стосовно якого є відомості використання його з порушенням авторських чи суміжних прав. Такий запис, здійснений на електронному чи іншому носії (жорсткому диску комп’ютера, дискеті, диску для лазерних систем зчитування, іншому носії інформації), подається до суду із зазначенням того, коли, ким і за яких умов цей запис здійснено і може бути речовим доказом у справі.

Письмовими доказами можуть бути також довідки, отримані від провайдерів і мережевих пошукових служб. Роздруківки Інтернет-сторінок (web-сторінок) самі по собі не можуть бути доказом у справі. Але якщо відповідні документи видані або засвідчені закладом або спеціально уповноваженою особою в межах їх компетенції за встановленою формою і скріплені офіційною печаткою на території однієї з держав-учасниць Співдружності Незалежних Держав, то згідно із статтею 6 Угоди про порядок вирішення спорів, пов’язаних із здійсненням господарської діяльності від 20 березня 1992 року вони мають на території України доказову силу офіційних документів.

**3. Технічні засоби захисту авторських і суміжних прав**

Окрім правових способів охорони та захисту авторських та (або) суміжних прав у цифровому середовищі, правоволодільці можуть використовувати різні технічні засоби захисту та протидії порушенням належних їм прав. Такі дії законодавчо не фіксуються, оскільки вони не є способами захисту в правовому контексті.

Власне їх застосування пропонується у Рекомендаціях ДСІВ щодо вдосконалення механізму регулювання цифрового використання об’єктів авторського права і суміжних прав через мережу Інтернет (далі – Рекомендації).

У Рекомендаціях конкретизована законодавча вимога про те, що правомірне використання об’єктів авторського права і суміжних прав (в тому числі надання платних послуг користувачам мережі Інтернет із завантаження відповідних файлів) шляхом відтворення (розміщення), надання доступу, продажу потребує отримання дозволу від суб’єктів авторських чи суміжних прав. Будь-які способи використання творів чи об’єктів суміжних прав, передання майнових прав на них в мережі Інтернет рекомендується визначати у відповідних договорах. Такі договори укладаються між авторами та суб’єктами суміжних прав, організаціями колективного управління майновими правами (у разі, якщо вони представляють інтереси авторів чи суб’єктів суміжних прав) з одного боку та користувачами – з іншого.

З метою захисту авторських і суміжних прав в мережі Інтернет ДСІВ рекомендує здійснювати ідентифікацію відповідних об’єктів за допомогою:

\* ідентифікаційного коду ISBN (Міжнародний стандартний книжковий номер) призначений для захисту фонограм;

\* ISAN – номер, розроблений на Міжнародній конференції товариств авторів і композиторів (CISAC), що дозволяє ефективно захищати фільми та інші аудіовізуальні твори;

\* цифрового ідентифікатора DOI, що супроводжує твори або їх частини, дозволяючи тим самим простежити їх «долю» в торговельному обігу;

\* інших програмних кодів, що дають можливістьпорушити цілісність твору при неправильному його використанні.

Засобом охорони авторських прав у мережі Інтернет може бути також використання цифрового підпису, який дозволяє ідентифікувати автора перед будь-яким користувачем.

Поширеною є система так званих «цифрових водяних знаків», впроваджуваних у твори (тексти, графічні зображення тощо). Їх перевага полягає в тому, що при звичайному візуальному розгляді зображення користувач не бачить яких-небудь закодованих позначень – знака охорони авторських прав ©, імені автора, року видання.

Обмеження доступу до матеріалів, що розміщені в Інтернеті, наприклад, бази даних комерційних сайтів, деяких електронних бібліотек, архівів можливе шляхом встановлення попередньої оплати за їх використання.

Можливе застосування «цифрових конвертів», що передбачають укладання відповідної угоди про використання об’єкта із власниками тих або інших ресурсів у мережі.

Рекомендовано використовувати:

– методи криптографічного перетворення матеріалів, такі як шифрування: дозволяє обмежити або повністю виключити можливість копіювання творів (наприклад, система SCMS, що дозволяє виготовити одну копію документа й унеможливлює подальше копіювання цього примірника);

 – метод антикопії, або антикопіювання. Суть полягає в тому, що на СD-ROM ставиться своєрідний заслін − заборона робити копії;

– створення web-депозитаріїв, що дозволяє фіксувати об’єкти інтелектуальної власності у мережі Інтернет і закріплювати їх правовий режим. У web-депозитарії фіксуються суб’єкти авторських та суміжних прав та належні їм об’єкти;

– метод перехресного субсидування при використанні об’єктів авторського права та суміжних прав. Як визначено у Рекомендаціях перехресне субсидування це: а) практика фіксації цін на рівні, який перевищує загальні середні витрати на виробництво товарів і послуг у певній галузі за рахунок перерозподілу цінового навантаження серед різних груп споживачів; б) надання фірмою внутрішніх субсидій на виробництво одних товарів або одним підрозділом за рахунок прибутку від інших товарів, діяльності інших підрозділів.

Контроль суб’єктів авторських і (або) суміжних прав за використанням відповідних об’єктів в мережі Інтернет може проявлятися через:

\* обмежену функціональність. Суб’єкт авторських (суміжних) прав надає користувачеві примірник твору, який має функціональні обмеження. Такий підхід є одним із шляхів впровадження в життя таких бізнес-моделей як «спробуй, перед тим, як купити» та «продавай поліпшені версії»;

\* «годинникова бомба». Суб’єкт авторських (суміжних) прав розповсюджує функціонально повноцінний об’єкт інтелектуальної власності, але встановлює дату, після якої доступ до нього буде неможливим. Один з варіантів такого підходу передбачає закриття продавцем доступу до твору після певної кількості користувань (наприклад, після перегляду комп’ютерного файлу 10 разів його буде неможливо продивитися ще раз);

\* захист від копіювання. Продавець обмежує кількість разів, коли комп’ютерний файл може бути скопійований;

\* криптографічні конверти – це програмне забезпечення, яке зашифровує твори так, що доступ до них може бути отриманий лише із застосуванням належного ключа до шифру. Програми, що здійснюють таку операцію, часто називають торговою маркою фірми ІВМ «cryptolopes». Суб’єкти можуть захищати свої права на твори, розповсюджуючи їх у криптографічних конвертах та вимагаючи від користувачів плати за ключі, за допомогою яких твір можна «вийняти з конверта».

Для встановлення випадків використання творів доцільним є створення ідентифікаторів, що є реквізитами певного твору, фонограми тощо. Ідентифікаторами можуть бути числа, назва твору, автора, виконавця тощо. Щоб не допустити перехоплення ідентифікаторів, рекомендується створити зручну систему верифікації. Наприклад, користувач перед оплатою повинен мати можливість перевірити справжність ідентифікатора шляхом надсилання SMS на офіційний номер проекту з автоматичною відповіддю або ввести ідентифікатор у поле верифікації на офіційному сайті проекту чи інші аналогічні дії.

**4. Роль та функції організації колективного управління (ОКУ) в охороні майнових авторських і суміжних прав**

Ч. 1 ст. 45 ЗУ «Про авторське право і сіміжні права» визначає, що суб’єкти авторського права і суміжних прав можуть управляти своїми правами:

а) особисто;

б) через свого повіреного;

в) через організацію колективного управління.

Тобто колективне управління майновими правами суб’єктів авторського права і (або) суміжних прав здійснюють організації колективного управління.

 Правові засади діяльності організацій колективного управління визначаються [Законом України](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/2415-19) "Про ефективне управління майновими правами правовласників у сфері авторського права і (або) суміжних прав" від 15.05.2018 року (далі – Закон).

Відповідно до ст. 1 Закону **організація колективного управління** - громадське об’єднання зі статусом юридичної особи, зареєстроване в Установі, що не має на меті отримання прибутку, засноване виключно правовласниками, діяльність якого спрямована на колективне управління майновими правами на об’єкти авторського права і (або) суміжних прав.

Організація колективного управління є неприбутковою організацією, утворюється в організаційно-правовій формі громадського об’єднання (громадська організація або громадська спілка) зі статусом юридичної особи, єдиним видом діяльності якої є виконання завдань і функцій, визначених [статтею 12](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/2415-19#n218) Закону.

Засновниками організації колективного управління можуть бути виключно правовласники.

Засновниками і членами організації колективного управління можуть бути фізичні особи - громадяни України, іноземці, особи без громадянства та юридичні особи приватного права (ч. 1 ст. 5 Закону).

Правовласники як суб’єкти авторського права і (або) суміжних прав мають право доручати управління своїми майновими правами організаціям колективного управління. Правовласники мають право вільно обирати організацію колективного управління, яка буде управляти їхніми майновими правами, визначати, які саме майнові права і на які об’єкти авторського права і (або) суміжних прав передавати в управління, з урахуванням особливостей, передбачених цим Законом (ч. 3 ст. 5 Закону).

*Правовідносини між організаціями колективного управління та правовласниками виникають та здійснюються на підставі договору про управління майновими правами на колективній основі,* що укладається в письмовій (електронній) формі із зазначенням конкретних об’єктів авторського права і (або) суміжних прав, права на які передаються в управління, та конкретних способів використання таких об’єктів, або на підставі закону (ч. 4 ст. 5 Закону).

Правовласники, у тому числі ті, які уклали договір про управління майновими правами на колективній основі з організацією колективного управління, мають право на свій розсуд надавати дозвіл на некомерційне використання належних їм об’єктів авторського права і (або) суміжних прав. Правовласники мають право вилучати свої майнові права з управління організації колективного управління, крім випадків, передбачених цим Законом (ч. 4, 6 Закону).

Колективне управління майновими правами на об’єкти авторського права і (або) суміжних прав здійснюється у *виді добровільного, розширеного та обов’язкового колективного управління.*

*Добровільне колективне управління* майновими авторськими та суміжними правами може здійснюватися в будь-якій сфері управління правами, крім тих, у яких здійснюється розширене або обов’язкове колективне управління (ч. 4 ст. 12 Закону).

*Розширене колективне управління* поширюється на всю територію України та здійснюється щодо майнових прав усіх правовласників за відповідною категорією у сферах, щодо яких акредитовано організацію, у тому числі тих, що не укладали договір про управління об’єктами авторського права і (або) суміжних прав з акредитованою організацією, незалежно від обраного такими правовласниками способу управління належними їм правами (ч. 5 ст. 12 Закону).

Розширене колективне управління передбачає право правовласників вилучати повністю або частково належні їм права на об’єкти авторського права і (або) суміжних прав з управління акредитованої організації колективного управління в порядку, передбаченому цим Законом.

Розширене колективне управління об’єктами авторського права і (або) суміжних прав здійснюється виключно в таких сферах:

1) публічне виконання музичних недраматичних творів з текстом і без тексту, включно з тими творами, що включені до складу аудіовізуальних творів;

2) публічне сповіщення музичних недраматичних творів з текстом і без тексту, включно з тими творами, що включені до складу аудіовізуальних творів, крім кабельної ретрансляції;

3) право на справедливу винагороду, спільну для виконавців та виробників фонограм (відеограм), за публічне виконання фонограм і зафіксованих у них виконань чи публічну демонстрацію відеограм і зафіксованих у них виконань, опублікованих для використання з комерційною метою;

4) право на справедливу винагороду, спільну для виконавців та виробників фонограм (відеограм), за публічне сповіщення фонограм і зафіксованих у них виконань, відеограм і зафіксованих у них виконань, опублікованих для використання з комерційною метою, крім кабельної ретрансляції;

Перелік сфер колективного управління, за якими здійснюється розширене колективне управління, визначений цією частиною, є вичерпним.

За кожною сферою розширеного колективного управління визначається одна акредитована організація за умови відсутності будь-яких конфліктів інтересів між основною категорією правовласників, в інтересах якої діє така організація, та іншими категоріями правовласників, на користь яких має збиратись дохід від прав у відповідній сфері розширеного колективного управління. У випадку існування зазначеного конфлікту інтересів, Комісія визначає за критеріями та в порядку, визначеними [частинами 4-10](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/2415-19#n304) статті 15 цього закону, додаткову акредитовану організацію для цієї сфери з-поміж організацій, які здійснюють діяльність переважно в інтересах відповідної іншої категорії правовласників. Юридично-правовий статус додаткової акредитованої організації означає, що ця організація не має права самостійно здійснювати збір доходу від прав з користувачів у відповідній сфері, але водночас має повноваження вимагати та отримати з акредитованої організації частку доходу від прав в цій сфері, яка належить категорії правовласників, в інтересах яких діє додаткова акредитована організація, для подальшого розподілу та виплати такої частки правовласникам цієї категорії. Правовласники відповідної категорії мають право відкликати свої права з додаткової акредитованої організації відповідно до розширеного колективного управління.

Одна організація колективного управління може бути акредитована на здійснення розширеного колективного управління у декількох сферах щодо декількох категорій правовласників, за умови відсутності конфлікту інтересів між різними категоріями правовласників.

*Обов’язкове колективне управління* поширюється на всю територію України та здійснюється щодо майнових прав усіх правовласників за відповідною категорією у сферах, щодо яких акредитовано організацію, у тому числі тих, що не укладали договір про управління об’єктами авторського права і (або) суміжних прав з акредитованою організацією, незалежно від обраного такими правовласниками способу управління належними їм правами.

Обов’язкове колективне управління об’єктами авторського права і (або) суміжних прав здійснюється виключно у таких сферах:

1) право слідування щодо творів образотворчого мистецтва;

2) репрографічне відтворення творів та їх частин (уривків);

3) відтворення в домашніх умовах і в особистих цілях творів, виконань, зафіксованих у фонограмах, відеограмах, їх примірниках, а також аудіовізуальних творів та їх примірників;

4) кабельна ретрансляція об’єктів авторського права і (або) суміжних прав, крім прав організацій мовлення щодо їхніх власних програм (передач) мовлення.

Перелік сфер колективного управління, за якими здійснюється обов’язкове колективне управління, визначений цією частиною, є вичерпним.

За кожною сферою обов’язкового колективного управління визначається одна акредитована організація.

Одна організація колективного управління може бути акредитована на здійснення обов’язкового колективного управління у декількох сферах, а також одночасно із здійсненням розширеного колективного управління.

Обов’язкове колективне управління не передбачає вилучення правовласником, повністю або частково, належних йому майнових прав з управління акредитованою організацією.

Організації колективного управління мають право управляти на території України майновими правами іноземних правовласників на загальних підставах, визначених [частиною четвертою](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/2415-19#n61) статті 5 цього Закону, або на основі договорів з юридичними особами, які здійснюють колективне управління майновими правами суб’єктів авторського права і (або) суміжних прав в інших державах (далі - аналогічні іноземні організації), у тому числі договору про представництво прав.

Організації колективного управління можуть доручати управління на колективній основі майновими правами українських правовласників за кордоном на основі договорів з аналогічними іноземними організаціями, у тому числі про представництво прав.

Організації колективного управління можуть об’єднуватися на договірних засадах для реалізації спільних завдань та укладати між собою договори про партнерство та договори про представництво прав. Функції з розширеного та обов’язкового колективного управління не можуть бути передані на підставі договору про партнерство чи договору про представництво прав (ч. 6-8, ст. 5 Закону).

Організації колективного управління *здійснюють повноваження щодо колективного управління майновими правами суб’єктів авторського права і (або) суміжних прав від свого імені в інтересах правовласників* (ч. 9, ст. 5 Заакону).

ОКУ діє на підставі статуту. Органами управління є загальні збори ОКУ, виконавчий орган (одноособовий або колегіальний), наглядовий орган, які утворюються у порядку, визначеному ст. ст. 7, 8, 9 Закону.

Організації колективного управління від свого імені та в інтересах правовласників здійснюють такі **функції** (ст. 12 Закону):

1) укладають із користувачами договори про надання дозволу на використання об’єктів авторського права і (або) суміжних прав та договори про виплату винагороди (відрахувань) за використання об’єктів авторського права і (або) суміжних прав;

2) укладають договори про партнерство, договори про представництво прав з іншими організаціями колективного управління;

3) збирають, розподіляють та виплачують дохід від прав правовласникам;

4) звертаються до суду від імені правовласників за захистом їхніх майнових прав відповідно до статутних повноважень та доручення правовласників, вчиняють інші дії, передбачені законодавством та дорученням правовласників, необхідні для захисту майнових прав правовласників, в інтересах яких діє організація;

5) забезпечують ведення реєстру правовласників, реєстру об’єктів авторського права і (або) суміжних прав, майновими правами щодо яких управляє організація;

6) здійснюють моніторинг правомірності використання об’єктів авторського права і (або) суміжних прав згідно зі сферами управління правами, щодо яких зареєстровано організацію, та щодо об’єктів авторського права і (або) суміжних прав, майнові права на які передані їй в управління;

7) здійснюють інші функції, визначені цим Законом та статутом.

Організації колективного управління *не мають права* провадити підприємницьку діяльність і здійснюють лише господарську діяльність, що не має на меті одержання прибутку, з метою досягнення своїх статутних цілей.

На рахунках організації колективного управління окремо обліковуються кошти, зібрані як дохід від прав, незапитані кошти та будь-які інші кошти організації.

Організації колективного управління мають право виступати ініціаторами проведення концертів, творчих вечорів, інших культурних заходів, а також вносити відповідним державним органам пропозиції щодо проведення національно-патріотичних заходів з популяризації національних культурних творів.

**Правовласники**, які набули статус члена організації колективного управління, **мають право** (ст. 14 Закону):

1) брати участь у загальних зборах організації колективного управління згідно з положеннями [статті 7](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/2415-19#n96) цього Закону;

2) брати участь у діяльності наглядового або виконавчого органу організації колективного управління згідно з положеннями [статей 8](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/2415-19#n131) і [9](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/2415-19#n157) цього Закону;

3) отримувати від організацій колективного управління інформацію про управління їхніми майновими правами, про суми зібраних доходів від прав та нараховану їм частку доходів від прав, а також про суми винагороди за управління, утриманої організацією колективного управління;

4) отримувати належну їм частку доходів від прав;

5) звертатися до організації за допомогою засобів телекомунікації (телефон, електронна пошта, інші засоби зв’язку);

6) вилучати з управління організацій колективного управління свої майнові права у порядку, передбаченому [статтею 13](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/2415-19#n252) цього Закону;

7) припиняти членство в організації колективного управління.

Правовласники, які не набули статус члена організації колективного управління, мають права, передбачені пунктами 1-6 частини першої цієї статті.

Відносини з користувачами, збирання винагороди і відрахувань з користувачів врегульовані ст. 20 Закону.

Збирання організаціями колективного управління винагороди з користувачів здійснюється згідно із сферою, за якою організація зареєстрована і (або) акредитована та внесена до Реєстру організацій колективного управління.

Збирання винагороди (відрахувань) здійснюється організаціями колективного управління на підставі та в межах повноважень, отриманих від правовласників і (або) організацій колективного управління, і (або) аналогічних іноземних організацій на підставі договорів, укладених у письмовій (електронній) формі, або встановлених цим Законом.

Тарифи, що пропонуються для застосування у договорах з користувачами, мають бути об’єктивними та обґрунтованими, зокрема, з урахуванням економічної вигоди використання об’єктів авторського права і (або) суміжних прав у господарській діяльності, характеру та обсягів використання об’єктів авторського права і (або) суміжних прав, виду діяльності користувача, фінансово-економічних показників ринку, на якому здійснюється використання зазначених об’єктів.

Проекти попередніх тарифів розглядаються на загальних зборах організації колективного управління та визначаються у фіксованій сумі або у вигляді відсотків від надходжень користувачів, отриманих безпосередньо від використання об’єктів авторського права і (або) суміжних прав за вирахуванням витрат, пов’язаних з придбанням (набуттям) прав на такі об’єкти авторського права і (або) суміжних прав, чи відсотків від вартості обладнання і матеріальних носіїв, за допомогою яких можна здійснити відтворення об’єктів авторського права і (або) суміжних прав, окремо для кожної категорії користувачів не менше, ніж на три роки. Попередні тарифи мають відповідати вимогам до тарифів, встановленим абзацом першим цієї частини.

Протягом 10 робочих днів з моменту затвердження проекту попередніх тарифів організація колективного управління зобов’язана оприлюднити проект попередніх тарифів шляхом:

опублікування на своєму веб-сайті;

надсилання до Установи;

надсилання разом з пропозицією брати участь у переговорах про встановлення тарифів профільним асоціаціям і об’єднанням користувачів за відповідною категорією, а також окремо користувачам, які за даними організації колективного управління у попередньому звітному періоді сплатили не менше одного відсотка загального обсягу доходів від прав, зібраних організацією колективного управління за цією категорією користувачів.

Установа протягом 10 робочих днів з дня отримання від організації колективного управління проектів попередніх тарифів розміщує на своєму офіційному веб-сайті інформацію про початок процесу переговорів про встановлення тарифів.

Протягом 30 календарних днів з дня оприлюднення проектів попередніх тарифів Установа здійснює реєстрацію учасників переговорів про встановлення тарифів зі сторони користувачів, а саме профільних асоціацій і об’єднань користувачів за відповідною категорією, а також користувачів, які виявили бажання брати участь у переговорах з організацією колективного управління.

Протягом 10 робочих днів з дня завершення реєстрації учасників переговорів організація колективного управління подає до Установи, а Установа оприлюднює інформацію про дату і місце проведення переговорів або про проведення переговорів у режимі відеоконференції. Установа здійснює посередництво у переговорах.

Переговори про встановлення тарифів мають бути завершені не пізніш як за 60 календарних днів.

Рішення учасників переговорів зі сторони користувачів приймаються двома третинами голосів від загального складу зареєстрованих учасників переговорів.

У разі якщо сторони переговорів про встановлення тарифів не узгодили тарифи протягом 60 календарних днів, такі тарифи визначаються судом. Кожен з учасників переговорів або організація колективного управління, або особа, яка провадить діяльність у відповідній сфері, має право на звернення з позовом до суду із обов’язковим залученням усіх учасників переговорів до судового процесу.

Тарифи, узгоджені на переговорах про встановлення тарифів чи визначені судом, є обов’язковими для всіх користувачів за відповідною категорією та застосовуються з дати завершення переговорів про встановлення тарифів на підставі відповідного договору.

Користувачі зобов’язані до початку використання у своїй діяльності об’єктів авторського права і (або) суміжних прав, крім випадків, передбачених цим Законом та [Законом України](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/3792-12) "Про авторське право і суміжні права", укласти з організацією колективного управління, яка здійснює управління майновими правами у відповідній сфері, договір про використання об’єктів авторського права і (або) суміжних прав.

У разі укладення користувачем договору з акредитованою організацією колективного управління та виконання ним передбачених таким договором зобов’язань користувач звільняється від будь-яких інших претензій щодо даної категорії прав, виду об’єкта авторського права і (або) суміжних прав і способу його використання згідно зі сферою акредитації організації колективного управління, з якою він уклав договір, крім тих об’єктів авторського права і (або) суміжних прав, щодо яких на загальнодоступному веб-сайті даної організації колективного управління зазначено, що вони не охоплюються договором. У разі надходження таких претензій вони вирішуються організаціями колективного управління.

Користувачі зобов’язані виплачувати організаціям колективного управління, з якими вони уклали договір, винагороду в розмірі та строки, передбачені цим договором. На вимогу організації колективного управління та у разі, якщо це передбачено умовами договору, користувачі зобов’язані подавати до організації перелік використаних об’єктів авторського права і (або) суміжних прав. Перелік відомостей та порядок подання звітів користувачами визначаються договором про використання об’єктів авторського права і (або) суміжних прав, який може містити обов’язок користувачів надавати документально підтверджені відомості, у тому числі статистичну звітність, про одержані прибутки з того виду діяльності, у процесі якої здійснювалося пряме чи опосередковане використання об’єктів авторського права і (або) суміжних прав.

Користувачі подають до організації колективного управління звіти за формою, погодженою у відповідному договорі.

Звільнення користувача від обов’язку подання до організації колективного управління звітів про використання об’єктів авторського права і (або) суміжних прав допускається у разі, якщо користувач не має змоги подати відповідний звіт та досяг відповідних домовленостей з цією організацією, за умови що організація візьме на себе відповідальність за здійснення справедливого розподілу зібраної винагороди без звіту користувача та за умови відшкодування користувачем обґрунтованих витрат, здійснених організацією на отримання такої інформації.

Організація колективного управління не має права безпідставно відмовляти користувачу в укладенні договору. Організація колективного управління зобов’язана надавати інформацію на запит користувача, повідомляти його про документи, необхідні для укладення договору, або про обставини, що унеможливлюють укладення договору. Після отримання організацією таких документів або усунення обставин, що унеможливлювали укладення договору, такий договір підлягає укладенню організацією з користувачем у найкоротший строк.

**5.Роль та функції постачальників інтернет-послуг в охороні майнових авторських і суміжних прав**

Правові засади діяльності операторів та провайдерів у сфері телекомунікацій встановлює Закон України «Про телекомунікації».

 Відповідно до ст. 1 Закону:

оператор телекомунікацій – суб’єкт господарювання, що має право на здійснення діяльності у сфері телекомунікацій із правом на технічне обслуговування й експлуатацію телекомунікаційних мереж;

провайдер телекомунікацій – суб’єкт господарювання, що має право на здійснення діяльності у сфері телекомунікацій без права на технічне обслуговування й експлуатацію телекомунікаційних мереж і надання в користування каналів електрозв’язку;

споживачем телекомунікаційних послуг є юридична або фізична особа, яка потребує, замовляє та/або отримує телекомунікаційні послуги для власних потреб.

Слід розрізняти Інтернет-провайдерів та провайдерів контенту. Інтернет-провайдер (провайдер доступу до мережіІнтернет) забезпечує технічну базу доступу до Інтернету (кабелі, обладнання тощо), тобто створює середовище для передачі даних. Контент-провайдери здійснюють інформаційне наповнення Інтернету, яке може включати об’єкти авторського і суміжних прав.

Права та обов’язки операторів та провайдерів телекомунікацій визначені відповідно у ст.ст. 38, 39 Закону «Про телекомунікації», п.п. 38, 39 Правил надання та отримання телекомунікаційних послуг.

Відповідно до ч. 4 ст. 40 Закону **оператори, провайдери телекомунікацій не несуть відповідальності за зміст інформації, що передається їх мережами.** Аналогічне положення міститься і у п. 41 Правил.

Питанням відповідальності постачальників послуг присвячені положення Директиви про електронну комерцію – частина 4 «Відповідальність проміжкових постачальників послуг».

1. Відповідно до ст. 12 Директиви, якщо надаються інформаційні послуги, які складаються з передачі інформації, що надається одержувачем послуг, всередині мережі зв’язку або надання доступу до мережі зв’язку, держави-члени забезпечують звільнення постачальника послуг від відповідальності за передану інформацію при умові, що постачальник: a) не є ініціатором передачі; b) не обирає одержувача передачі; c) не обирає чи не змінює інформацію, що міститься в передачі.

2. Відповідно до ст. 13 Директиви «Кешування», якщо надаються інформаційні послуги, які складаються з передачі в мережі зв’язку інформації, що надається одержувачем послуг, держави-члени забезпечують звільнення постачальника послуг від відповідальності за автономне, проміжкове тимчасове зберігання інформації, що здійснюється з єдиною метою – більш ефективної поступальної передачі інформації до інших одержувачів послуг за їх запитом за умови що: a) постачальник послуг не змінює інформацію; b) постачальник задовольняє умови доступу до інформації; c) постачальник задовольняє правила оновлення інформації, які є широко визнаними та використовуються даною індустрією; d) постачальник не перешкоджає законному використанню технологій, які широко визнані та використовуються індустрією, при отриманні даних про використання інформації; e) постачальник вдається до швидких дій з метою усунення можливості доступу чи відключення доступу до інформації, якувін зберігав, після того як він узнає, що інформація на початковій стадії передання була видалена з мережі або доступ до неї був відключений, чи суд або адміністративний орган наказав здійснити таке усунення чи відключення.

3. Якщо надаються інформаційні послуги, які включають в себе зберігання інформації, що надається одержувачем послуг, держави-члени забезпечують звільнення постачальника послуг від відповідальності за інформацію, що була збережена за запитом одержувача послуг, при умові, що: a) постачальник послуг не знає про незаконну діяльність чи інформацію, що стосується позовів про відшкодування збитків, не обізнаний з фактами чи обставинами, з яких випливає незаконна діяльність чи інформація; b) постачальник за умов обізнаності вдається до швидких дій з метою усунення можливості доступу чи відключення доступу до інформації.

Відповідно до ст. 15 Директиви Держави-члени не накладають на постачальників послуг ні загального обов’язку при наданні послуг відслідковувати інформацію, яку вони передають чи зберігають, ні загального обов’язку здійснювати активний пошук фактів чи обставин, що вказують на незаконну діяльність. Держави-члени можуть передбачити обов’язки для постачальників інформаційних послуг інформувати компетентні державні органи про підозрілу незаконну діяльність, що здійснюється, чи інформацію, що надається одержувачем послуг, або обов’язки повідомляти компетентні органи за їх запитом про інформацію, яка надає можливість ідентифікувати тих одержувачів послуг, з якими вони мають угоди про зберігання інформації.

Інтернет-послуги надаються користувачам на підставі цивільного договору, укладеного між ними та Інтернет-провайдерами. Загальний порядок надання та отримання телекомунікаційних послуг встановлений відповідними Правилами.

**ДСІВ розроблені Рекомендації для Інтернет-провайдерів, контент-провайдерів та користувачів файлообмінних мереж та інших веб-сервісів щодо правомірного використання об’єктів авторського та суміжних прав у мережі Інтернет.**

Рекомендації виходять із загальної законодавчої вимоги про необхідність отримання дозволу суб’єктів авторського і суміжних прав для правомірного використання належних їм об’єктів. Своєю чергою автор чи інші особи, яким належать майнові авторські права, мають право вимагати виплати винагороди за будь-яке використання твору.

У зазначених Рекомендаціях ураховано практичний досвід створення електронних бібліотек. Переведення творів у цифрову форму (сканування) для їх розміщення в електронній бібліотеці з подальшим наданням користувачам доступу до таких творів вимагає дозволу суб’єктів відповідних прав. При скануванні творів не може порушуватися цілісність твору. Випадки вільного відтворення твору бібліотеками та архівами встановлені ст. 22 Закону «Про авторське право і суміжні права», але ці правила не застосовуються у разі використання творів електронними бібліотеками. Загалом законодавчі випадки вільного використання творів узагальнені та прокоментовані у Рекомендації ДСІВ щодо застосування винятків та обмежень у сфері авторського права і суміжних прав .

Для створення електронної бібліотеки необхідно:

– створити Реєстр суб’єктів авторського права на твори, які планується розмістити в електронній бібліотеці;

– укласти договори між суб’єктами авторського права (ОКУ, якщо вона уповноважена діяти від імені автора) та електронною бібліотекою.

На підставі укладеного договору суб’єкт авторського права, його повірений чи ОКУ надає електронній бібліотеці невиключні права на використання об’єктів авторського права. Договір може передбачити способи використання творів: відтворення, розповсюдження, включення творів як складових частин до збірників, 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 Також договором встановлюється розмір та порядок виплати винагороди авторам чи іншим особам, що мають авторськеправо.

Електронна бібліотека має вести статистику використання творів для виплати винагороди. При наданні електронною бібліотекою доступу до твору можна застосувати технічні засоби щодо безкоштовного доступу до анотацій творів для ознайомлення користувачів зі змістом твору, щоб визначити доцільність використання цього твору за відповідну плату. Електронні копії творів мають супроводжуватися застереженням щодо заборони неправомірного використання твору, зокрема його копіювання та розповсюдження.

**ДСІВ розроблені Рекомендації для телерадіоорганізацій та провайдерів програмної послуги щодо публічного використання об’єктів авторського права і суміжних прав.**

Телерадіоорганізації (організації ефірного або кабельного мовлення) відносно передач (програм) мовлення власного виробництва та їх правонаступники є суб’єктами суміжних прав відповідно до статті 450 ЦК України, статей 36, 41 Закону «Про авторське право і суміжні права». Вони ж можуть бути суб’єктами авторського права і (або) суміжних прав на підставі статей 429, 430 ЦК України. Зазначені суб’єкти також є користувачами об’єктів авторського права і (або) суміжних прав. Використання об’єктів авторського права і (або) суміжних прав здійснюється з дотриманням особистих немайнових та майнових прав їх авторів.

Телерадіоорганізації, провайдери програмної послуги використовують об’єкти авторського права і (або) суміжних прав способами:

\* публічного сповіщення (повторного публічного сповіщення) шляхом трансляції і ретрансляції творів, фонограм, відеограм, їх примірників та зафіксованих у них виконань у передачах ефірного і (або) супутникового телерадіомовлення (телерадіоорганізації);

\* публічного сповіщення (повторного публічного сповіщення) шляхом трансляції і ретрансляції творів, фонограм, відеограм, їх примірників та зафіксованих у них виконань у передачах кабельного телебачення і (або) радіомовлення чи через Інтернет (провайдери програмної послуги).

Такі дії вважаються використанням творів. Будь-яке використання об’єкта авторського права та (або) суміжних прав здійснюється з дозволу суб’єкта цих прав, крім законодавчо встановлених випадків використання без дозволу автора з виплатою або без виплати йому винагороди. Умови надання дозволу на використання об’єкта авторського права та (або) суміжних прав визначаються договором, що укладається між суб’єктом авторських та (або) суміжних прав, його повіреним чи ОКУ (у разі передання їй прав на управління авторськими майновими правами) та телерадіоорганізацією.

У Рекомендаціях зазначено, що використання творів, виконань, фонограм, відеограм телерадіоорганізаціями, провайдерами програмної послуги може здійснюватися на підставі:

– ліцензійного договору на використання творів (авторського договору про передачу права на використання творів) чи договору доручення, укладеному з повіреним суб’єкта авторського права, або договору про передачу прав на використання творів, укладеному з організацією колективного управління;

– договору про виплату винагороди (роялті) за комерційне використання опублікованих із комерційною метою фонограм, відеограм, їх примірників та зафіксованих у них виконань.

Такі договори укладаються у письмовій формі з урахуванням норм ЦК України, Закону «Про авторське право і суміжні права». За використання об’єктів авторського права та (або) суміжних прав телерадіоорганізація, провайдер програмної послуги зобов’язані на підставі договору виплачувати винагороду відповід-ним суб’єктам, крім законодавчих випадків вільного використання творів. Виплата винагороди розраховується у формі відсотків від доходу телерадіоорганізації, провайдера програмної послуги, одержаного з того виду діяльності, у процесі якої відбувається використання об’єктів авторського права та (або) суміжних прав.

**6. Види порушень авторських і суміжних прав у мережі Інтернет та способи захисту**

Відповідно до ст. 50 Закону України «Про авторське право і суміжні права» порушенням авторського права і (або) суміжних прав, що дає підстави для захисту таких прав, у тому числі судового, є:

а) вчинення будь-якою особою дій, які порушують особисті немайнові права суб’єктів авторського права і (або) суміжних прав, визначені [статтями 14](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/3792-12#n206) і [38](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/3792-12#n392) цього Закону, та їхні майнові права, визначені [статтями 15](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/3792-12#n213), [17](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/3792-12#n243), [27](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/3792-12#n321), [39-41](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/3792-12#n399) цього Закону, з урахуванням умов використання об’єктів авторського права і (або) суміжних прав, передбачених [статтями 21-25](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/3792-12#n267), [42](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/3792-12#n429), [43](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/3792-12#n442) цього Закону, а також зловживання посадовими особами організації колективного управління службовим становищем, що призвело до невиплати або неналежних розподілу і виплати винагороди правовласникам;

б) піратство у сфері авторського права і (або) суміжних прав - опублікування, відтворення, ввезення на митну територію України, вивезення з митної території України і розповсюдження контрафактних примірників творів (у тому числі комп’ютерних програм і баз даних), фонограм, відеограм, незаконне оприлюднення програм організацій мовлення, **камкординг, кардшейрінг,** а також Інтернет-піратство, тобто вчинення будь-яких дій, які відповідно до цієї статті визнаються порушенням авторського права і (або) суміжних прав з використанням мережі Інтернет.

Камкординг - відеозапис аудіовізуального твору під час його публічної демонстрації в кінотеатрах, інших кіновидовищних закладах особами, які перебувають у тому самому приміщенні, де відбувається така публічна демонстрація, для будь-яких цілей без дозволу суб’єкта авторського права або суміжних прав.

Кардшейрінг - забезпечення у будь-якій формі та в будь-який спосіб доступу до програми (передачі) організації мовлення, доступ до якої обмежений суб’єктом авторського права і (або) суміжних прав застосуванням технічних засобів захисту (абонентська карта, код тощо), в обхід таких технічних засобів захисту, в результаті чого зазначена програма (передача) може бути сприйнята або в інший спосіб доступна без застосування технічних засобів захисту.

в) плагіат - оприлюднення (опублікування), повністю або частково, чужого твору під іменем особи, яка не є автором цього твору;

г) ввезення на митну територію України без дозволу осіб, які мають авторське право і (або) суміжні права, примірників творів (у тому числі комп’ютерних програм і баз даних), фонограм, відеограм, програм мовлення;

д) вчинення дій, що створюють загрозу порушення авторського права і (або) суміжних прав;

е) будь-які дії для свідомого обходу технічних засобів захисту авторського права і (або) суміжних прав, зокрема виготовлення, розповсюдження, ввезення з метою розповсюдження і застосування засобів для такого обходу;

є) підроблення, зміна чи вилучення інформації, зокрема в електронній формі, про управління правами без дозволу суб’єктів авторського права і (або) суміжних прав чи особи, яка здійснює таке управління;

ж) розповсюдження, ввезення на митну територію України з метою розповсюдження, публічне сповіщення об’єктів авторського права і (або) суміжних прав, з яких без дозволу суб’єктів авторського права і (або) суміжних прав вилучена чи змінена інформація про управління правами, зокрема в електронній формі;

**з) камкординг, кардшейрінг.**

Відповідно до ст. 52 ЗУ «Про авторське право і суміжні права» за захистом свого авторського права і (або) суміжних прав суб’єкти авторського права та суміжних прав мають право звертатися в установленому порядку до суду та інших органів відповідно до їх компетенції.

При порушеннях будь-якою особою авторського права і (або) суміжних прав, передбачених [статтею 50](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/3792-12#n475) цього Закону, недотриманні передбачених договором умов використання творів і (або) об’єктів суміжних прав, використанні творів і об’єктів суміжних прав з обходом технічних засобів захисту чи з підробленням інформації і (або) документів про управління правами чи створенні загрози неправомірного використання об’єктів авторського права і (або) суміжних прав та інших порушеннях особистих немайнових прав і майнових прав суб’єктів авторського права і (або) суміжних прав суб’єкти авторського права і (або) суміжних прав мають право:

а) вимагати визнання та поновлення своїх прав, у тому числі забороняти дії, що порушують авторське право і (або) суміжні права чи створюють загрозу їх порушення;

б) звертатися до суду з позовом про поновлення порушених прав та (або) припинення дій, що порушують авторське право та (або) суміжні права чи створюють загрозу їх порушення;

в) подавати позови до суду про відшкодування моральної (немайнової) шкоди;

г) подавати позови до суду про відшкодування збитків (матеріальної шкоди), включаючи упущену вигоду, або стягнення доходу, отриманого порушником внаслідок порушення ним авторського права і (або) суміжних прав, або виплату компенсацій;

д) вимагати припинення підготовчих дій до порушення авторського права і (або) суміжних прав, у тому числі призупинення митних процедур, якщо є підозра, що можуть бути пропущені на митну територію України чи з її митної території контрафактні примірники творів, фонограм, відеограм, засоби обходу технічних засобів захисту, в порядку, передбаченому [Митним кодексом України](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/4495-17);

е) брати участь в інспектуванні виробничих приміщень, складів, технологічних процесів і господарських операцій, пов’язаних з виготовленням примірників творів, фонограм і відеограм, щодо яких є підстави для підозри про порушення чи загрозу порушення авторського права і (або) суміжних прав, у порядку, встановленому Кабінетом Міністрів України;

є) вимагати, в тому числі у судовому порядку, публікації в засобах масової інформації даних про допущені порушення авторського права і (або) суміжних прав та судові рішення щодо цих порушень;

ж) вимагати від осіб, які порушують авторське право і (або) суміжні права позивача, надання інформації про третіх осіб, задіяних у виробництві та розповсюдженні контрафактних примірників творів і об’єктів суміжних прав, а також засобів обходу технічних засобів захисту, та про канали їх розповсюдження;

з) вимагати прийняття інших передбачених законодавством заходів, пов’язаних із захистом авторського права та суміжних прав;

и) здійснювати захист авторського права і (або) суміжних прав у порядку, визначеному [статтею 52**-1**](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/3792-12#n522) цього Закону.

Суд має право постановити рішення чи ухвалу про:

а) відшкодування моральної (немайнової) шкоди, завданої порушенням авторського права і (або) суміжних прав, з визначенням розміру відшкодування;

б) відшкодування збитків, завданих порушенням авторського права і (або) суміжних прав;

в) стягнення із порушника авторського права і (або) суміжних прав доходу, отриманого внаслідок порушення;

г) виплату компенсації, що визначається судом як паушальна сума на базі таких елементів, як подвоєна, а у разі умисного порушення - як потроєна сума винагороди або комісійні платежі, які були б сплачені, якби порушник звернувся із заявою про надання дозволу на використання оспорюваного авторського права або суміжних прав замість відшкодування збитків або стягнення доходу;

д) заборону опублікування творів, їх виконань чи постановок, випуску примірників фонограм, відеограм, їх сповіщення, припинення їх розповсюдження, вилучення (конфіскацію) контрафактних примірників творів, фонограм, відеограм чи програм мовлення та обладнання і матеріалів, призначених для їх виготовлення і відтворення, публікацію у пресі інформації про допущене порушення тощо, якщо у ході судового розгляду буде доведено факт порушення авторського права і (або) суміжних прав або факт наявності дій, що створюють загрозу порушення цих прав;

е) вимагати від осіб, які порушують авторське право і (або) суміжні права позивача, інформацію про третіх осіб, задіяних у виробництві та розповсюдженні контрафактних примірників творів та об’єктів суміжних прав, засобів обходу технічних засобів та про канали розповсюдження.

При визначенні розмірів збитків, які мають бути відшкодовані особі, права якої порушено, а також для відшкодування моральної (немайнової) шкоди суд зобов’язаний виходити із суті порушення, майнової і моральної шкоди, завданої особі, яка має авторське право і (або) суміжні права, а також із можливого доходу, який могла б одержати ця особа. У розмір збитків, завданих особі, права якої порушено, додатково можуть бути включені судові витрати, понесені цією особою, а також витрати, пов’язані з оплатою допомоги адвоката.

При визначенні компенсації, яка має бути виплачена замість відшкодування збитків чи стягнення доходу, суд зобов’язаний у встановлених пунктом "г" цієї частини межах визначити розмір компенсації, враховуючи обсяг порушення та (або) наміри відповідача.

Суд може постановити рішення про накладення на порушника штрафу у розмірі 10 відсотків суми, присудженої судом на користь позивача. Сума штрафів передається у встановленому порядку до Державного бюджету України.

Суд може постановити рішення про вилучення чи конфіскацію всіх контрафактних примірників творів, фонограм, відеограм чи програм мовлення, щодо яких встановлено, що вони були виготовлені або розповсюджені з порушенням авторського права і (або) суміжних прав, а також засобів обходу технічних засобів захисту. Це стосується також усіх кліше, матриць, форм, оригіналів, магнітних стрічок, фотонегативів та інших предметів, за допомогою яких відтворюються примірники творів, фонограм, відеограм, програм мовлення, а також матеріалів і обладнання, що використовуються для їх відтворення і для виготовлення засобів обходу технічних засобів захисту.

За рішенням суду вилучені контрафактні примірники творів (у тому числі комп’ютерні програми і бази даних), фонограм, відеограм, програм мовлення на вимогу особи, яка є суб’єктом авторського права і (або) суміжних прав і права якої порушено, можуть бути передані цій особі. Якщо ця особа не вимагає такої передачі, то контрафактні примірники підлягають знищенню, а матеріали і обладнання, що використовувалися для відтворення контрафактних примірників, підлягають відчуженню із перерахуванням виручених коштів до Державного бюджету України.

**Статтею 52-1 Закону визначений порядок припинення порушень авторського права і (або) суміжних прав з використанням мережі Інтернет.**

При порушенні будь-якою особою авторського права і (або) суміжних прав, вчиненому з використанням мережі Інтернет, суб’єкт авторського права і (або) суміжних прав (далі - заявник) має право звернутися до власника веб-сайту та (або) веб-сторінки, на якому (якій) розміщена або в інший спосіб використана відповідна електронна (цифрова) інформація, із заявою про припинення порушення. Заява про припинення порушення подається в порядку, передбаченому цією статтею.

Порядок захисту авторського права і (або) суміжних прав, визначений цією статтею, застосовується до відносин, пов’язаних з використанням аудіовізуальних творів, музичних творів, комп’ютерних програм, відеограм, фонограм, передач (програм) організацій мовлення.

Заява про припинення порушення повинна містити:

а) відомості про заявника, необхідні для його ідентифікації: ім’я (найменування); місце проживання (перебування) або місцезнаходження, адреса електронної пошти або поштова адреса, на яку власник веб-сайту або інші особи в передбачених цим Законом випадках мають направляти інформацію; для заявників - юридичних осіб - ідентифікаційні дані про реєстрацію юридичної особи у країні місцезнаходження, зокрема в торговельному, банківському, судовому або державному реєстрі, у тому числі реквізити реєстру, реєстраційний номер;

б) вид і назву об’єкта (об’єктів) авторського права і (або) суміжних прав, про порушення права на який (які) йдеться у заяві;

в) вмотивоване твердження про наявність у заявника майнових прав інтелектуальної власності на об’єкт авторського права і (або) суміжних прав, зазначених у відповідній заяві, з посиланням на підстави виникнення таких прав та строк їх дії;

г) гіперпосилання на електронну (цифрову) інформацію, розміщену або в інший спосіб використану на веб-сайті;

ґ) вимогу про унеможливлення доступу до електронної (цифрової) інформації на веб-сайті;

д) відомості про постачальника послуг хостингу, який надає послуги і (або) ресурси для розміщення відповідного веб-сайту, а саме: найменування; адреса електронної пошти або поштова адреса, на яку в передбачених цим Законом випадках власник веб-сайту або інші особи мають надсилати інформацію;

е) твердження заявника, що наведена в заяві інформація є достовірною, а наявність у заявника прав, про порушення яких заявлено, перевірена адвокатом, за представництвом (посередництвом) якого подається заява.

Заявник звертається із заявою про припинення порушення виключно за представництвом (посередництвом) адвоката. Адвокат надсилає відповідну заяву, за умови ідентифікації заявника, встановлення його контактних даних та підтвердження наданими заявником документами факту наявності у заявника прав, про припинення порушення яких висувається вимога.

До заяви додається копія одного з документів, що відповідно до законодавства про адвокатуру та адвокатську діяльність посвідчує повноваження адвоката на надання правової допомоги заявнику.

Заявник (посадова особа заявника) несе відповідальність за надання завідомо недостовірної інформації щодо наявності у нього майнових прав інтелектуальної власності, про порушення яких йдеться у заяві.

Заявник надсилає заяву про припинення порушень власнику веб-сайту з одночасним направленням її копії постачальнику послуг хостингу, який надає послуги і (або) ресурси для розміщення відповідного веб-сайту.

За відсутності обставин, передбачених частиною четвертою цієї статті, власник веб-сайту невідкладно, не пізніше 48 годин з моменту отримання заяви про припинення порушення, зобов’язаний унеможливити доступ до електронної (цифрової) інформації, щодо якої подано заяву, та надати заявнику і постачальнику послуг хостингу інформацію про вжиті заходи відповідно до вимог цієї статті.

Особа, яка отримала заяву про припинення порушення, може відмовити в її задоволенні у разі, якщо:

а) особа, до якої заявник звернувся із заявою про припинення порушення, має право на використання зазначеної в заяві електронної (цифрової) інформації, щодо використання якої направлена заява, за умови надання нею повідомлення про відмову згідно з вимогами, встановленими частиною п’ятою цієї статті;

б) особа, якій надіслано заяву про припинення порушення, не є власником веб-сайту, зазначеного у такій заяві;

в) заява про припинення порушення оформлена з порушенням вимог, визначених цією статтею, за умови що особа, яка її отримала, інформує заявника про це згідно із встановленими частиною п’ятою цієї статті вимогами.

Про відмову у задоволенні заяви про припинення порушення з підстав, передбачених пунктами "а" і "в" частини четвертої цієї статті, власник веб-сайту впродовж 48 годин з моменту її отримання направляє повідомлення про відмову заявнику, а також постачальнику послуг хостингу згідно з відомостями, зазначеними у відповідній заяві згідно з пунктом "д" частини другої цієї статті.

Повідомлення про відмову повинно містити таку інформацію:

а) відомості про власника веб-сайту в обсязі, достатньому для пред’явлення позовної заяви: ім’я (найменування) власника веб-сайту; місце проживання (перебування) або місцезнаходження, адреса електронної пошти або поштова адреса; якщо власник сайту є юридичною особою - ідентифікаційні дані про реєстрацію юридичної особи у країні місцезнаходження, зокрема в торговельному, банківському, судовому або державному реєстрі, у тому числі реквізити реєстру, реєстраційний номер;

б) зазначення електронної (цифрової) інформації, щодо унеможливлення доступу до якої відмовлено;

в) зазначення відповідного положення частини четвертої цієї статті, на підставі якого власник веб-сайту відмовив у задоволенні заяви про припинення порушення.

У разі якщо власник веб-сайту, який отримав заяву про припинення порушення, не є власником веб-сторінки, на якій розміщена електронна (цифрова) інформація, щодо унеможливлення доступу до якої заявлено, права і обов’язки між власником веб-сайту та заявником встановлюються з урахуванням особливостей, передбачених цією частиною.

Власник веб-сайту впродовж 24 годин з моменту отримання заяви про припинення порушення зобов’язаний направити її копію засобами електронної пошти (або іншою прийнятою на відповідному веб-сайті системою відправлення повідомлень) власнику веб-сторінки. Заява направляється за контактними даними, які власник веб-сторінки повідомив власнику веб-сайту.

Власник веб-сайту одночасно з направленням заяви про припинення порушення власнику веб-сторінки надсилає заявнику повідомлення, в якому інформує, що він не є власником веб-сторінки, зазначає час відправлення копії заяви власнику веб-сторінки та надає гіперпосилання на умови публічного правочину, який визначає правила користування веб-сайтом третіми особами.

Власник веб-сторінки розглядає отриману від власника веб-сайту заяву про припинення порушення та зобов’язаний надати відповідь власнику веб-сайту в порядку та строки, встановлені частинами третьою - п’ятою цієї статті, із зазначенням гіперпосилання на веб-сторінку, на якій розміщена відповідна електронна (цифрова) інформація. При цьому власник веб-сторінки здійснює права і виконує обов’язки, встановлені частинами третьою - п’ятою цієї статті для власника веб-сайту.

Власник веб-сайту впродовж 24 годин з моменту отримання від власника веб-сторінки відповіді на заяву про припинення порушення надсилає її заявнику та постачальнику послуг хостингу за реквізитами, зазначеними у відповідній заяві. У разі якщо впродовж 48 годин з моменту направлення власнику веб-сторінки заяви про припинення порушення власник веб-сторінки не надав власнику веб-сайту відповіді з підстав та за формою, встановленими частинами четвертою та п’ятою цієї статті, власник веб-сайту самостійно унеможливлює доступ до зазначеної у заяві про припинення порушення електронної (цифрової) інформації. Про вжиті заходи власник веб-сайту повідомляє заявника та постачальника послуг хостингу впродовж 72 годин з моменту отримання власником веб-сайту заяви про припинення порушення та надає відомості про себе в обсязі, визначеному пунктом "а" частини п’ятої цієї статті.

У разі якщо впродовж 48 годин з моменту направлення власнику веб-сторінки заяви про припинення порушення власник веб-сторінки надав повідомлення про відмову з підстав та за формою, встановленими частинами четвертою, п’ятою цієї статті, копія такого повідомлення надсилається власником веб-сайту заявнику не пізніш як упродовж 72 годин з моменту отримання власником веб-сайту заяви про припинення порушення.

Заявник має право звернутися безпосередньо до постачальника послуг хостингу, який надає послуги і (або) ресурси для розміщення відповідного веб-сайту, із заявою про припинення порушення, допущеного власником веб-сайту, в таких випадках:

а) власник веб-сайту у встановлені цією статтею строки не вчинив або вчинив не в повному обсязі дії, передбачені частиною третьою або п’ятою цієї статті, або якщо власник веб-сайту, який не є власником веб-сторінки, не вчинив дій або вчинив не в повному обсязі дії, передбачені частиною шостою цієї статті;

б) на веб-сайті та в публічних базах даних записів про доменні імена (WHOIS) відсутні відомості про власника веб-сайту в обсязі, що дає змогу звернутися до нього із заявою про припинення порушення, передбаченою частиною другою цієї статті. Такими відомостями є інформація про адресу електронної пошти для зв’язку із власником веб-сайту та інші відомості, розміщення яких передбачено частиною одинадцятою цієї статті.

Заява про припинення порушення, допущеного власником веб-сайту, повинна містити обґрунтування наявності підстав для звернення до постачальника послуг хостингу, передбачених пунктом "а" або "б" частини сьомої цієї статті.

Заявник звертається до постачальника послуг хостингу, який надає послуги і (або) ресурси для розміщення відповідного веб-сайту, з відповідною заявою за представництвом (посередництвом) адвоката. Адвокат надсилає заяву, за умови ідентифікації заявника, встановлення його контактних даних, підтвердження наданими заявником документами факту наявності у заявника прав, про припинення порушення яких йдеться у відповідній заяві.

Заява про припинення порушень, допущених власником веб-сайту, має містити відомості, передбачені пунктами "а", "г", "ґ", "е" частини другої цієї статті. До заяви додається копія одного з документів, що відповідно до законодавства про адвокатуру та адвокатську діяльність посвідчує повноваження адвоката на надання правової допомоги заявнику. У випадках, передбачених пунктом "а" частини сьомої цієї статті, у заяві зазначаються час направлення власнику веб-сайту та постачальнику послуг хостингу заяви про припинення порушення, час, коли власник веб-сайту мав вчинити передбачені цією статтею дії, а також пояснення, яким чином заявник визначав контактні дані власника веб-сайту.

За відсутності підстав для залишення заяви про припинення порушення з боку власника веб-сайту без розгляду, встановлених частиною восьмою цієї статті, постачальник послуг хостингу зобов’язаний невідкладно, не пізніше 24 годин з моменту отримання такої заяви, надіслати власнику веб-сайту її копію. Надсилаючи власнику веб-сайту копію заяви постачальник послуг хостингу повинен пояснити власнику веб-сайту його права і обов’язки, пов’язані з цією заявою, а також правові наслідки невчинення ним дій, передбачених цією статтею.

Власник веб-сайту впродовж 24 годин з моменту отримання від постачальника послуг хостингу копії заяви про припинення порушення з боку власника веб-сайту вчиняє дії, передбачені частиною третьою або п’ятою цієї статті, і повідомляє про це постачальника послуг хостингу шляхом направлення повідомлення про вжиті заходи згідно з вимогами частини дванадцятої цієї статті або повідомлення про відмову з підстав та за формою, встановленими частинами четвертою, п’ятою цієї статті.

У разі якщо впродовж 24 годин з моменту направлення власнику веб-сайту копії заяви про припинення порушення власник веб-сайту не вчинив дій, передбачених абзацом восьмим цієї частини, постачальник послуг хостингу самостійно унеможливлює доступ до електронної (цифрової) інформації, зазначеної у заяві про припинення порушення, допущеного власником веб-сайту. Про вжиті заходи постачальник послуг хостингу повідомляє заявника та власника веб-сайту впродовж 48 годин з моменту отримання постачальником послуг хостингу заяви про припинення порушення, допущеного власником веб-сайту.

Постачальник послуг хостингу вправі залишити без розгляду заяву про припинення порушення, допущеного власником веб-сайту, у разі, якщо:

а) заява не відповідає вимогам, встановленим частиною сьомою цієї статті;

б) постачальник послуг хостингу не надає послуги, ресурси для розміщення веб-сайту, щодо якого подана заява;

в) заявник звернувся до постачальника послуг хостингу за відсутності підстав, передбачених частиною сьомою цієї статті.

Постачальник послуг хостингу повідомляє заявника про залишення без розгляду заяви про припинення порушення із зазначенням відповідних правових підстав, передбачених цією частиною, впродовж 24 годин з моменту її отримання.

Власник веб-сайту має право звернутися до постачальника послуг хостингу, від якого він отримав інформацію про вжиті заходи відповідно до частини сьомої цієї статті, з повідомленням про відмову з підстав та за формою, встановленими частинами четвертою, п’ятою цієї статті, вимагаючи відновлення доступу до електронної (цифрової) інформації. Якщо таке звернення відповідає вимогам, встановленим частиною п’ятою цієї статті для повідомлення про відмову, постачальник послуг хостингу повинен невідкладно, не пізніш як через 48 годин після його отримання, надіслати заявнику його копію. У разі якщо повідомлення не відповідає вимогам, передбаченим частиною п’ятою цієї статті для повідомлення про відмову, постачальник послуг хостингу інформує про це власника веб-сайту.

Постачальник послуг хостингу відновлює доступ до електронної (цифрової) інформації на десятий робочий день з дня надсилання заявнику копії повідомлення, передбаченого частиною дев’ятою цієї статті, якщо протягом цього часу заявник не надав йому підтвердження відкриття судового провадження про захист його прав на об’єкт (об’єкти) авторського права і (або) суміжних прав (електронної (цифрової) інформації), щодо якого (яких) подавалася заява про припинення порушення.

Власники веб-сайтів та постачальники послуг хостингу, крім фізичних осіб, які не є суб’єктами господарювання, зобов’язані розміщувати у вільному доступі на власних веб-сайтах та (або) в публічних базах даних записів про доменні імена (WHOIS) таку достовірну інформацію про себе:

а) повне ім’я або найменування власника веб-сайту та постачальника послуг хостингу;

б) повну адресу місця проживання або місцезнаходження власника веб-сайту та постачальника послуг хостингу;

в) контактну інформацію власника веб-сайту та постачальника послуг хостингу, у тому числі адресу електронної пошти, номер телефону, за якими з ними можливо оперативно зв’язатися.

Фізичні особи, які не є суб’єктами господарювання, розміщують у вільному доступі на веб-сайтах, власниками яких вони є, або в публічних базах даних записів про доменні імена (WHOIS) контактну інформацію власника веб-сайту, передбачену пунктом "в" цієї частини.

Повідомлення про вжиті заходи, яке направляється заявнику відповідно до цієї статті, крім іншого, повинно містити достовірну та повну інформацію про зазначеного в заяві власника веб-сайту. У разі направлення повідомлення про вжиті заходи постачальником послуг хостингу в повідомленні також повинна міститися інформація про цього постачальника та повна інформація, надана йому власником веб-сайту, без будь-яких змін або спотворень. Інформація про власника веб-сайту складається з відомостей про його повне ім’я (найменування), адресу проживання (місцезнаходження), адресу для листування, номер телефону, адресу електронної пошти і, за наявності, іншу контактну інформацію для зв’язку. У разі отримання від власника веб-сайту (або власника веб-сторінки при здійсненні процедур, передбачених частиною шостою або сьомою цієї статті) повідомлення про відмову його копія має бути додана до повідомлення про вжиті заходи.

На підставі цього Закону допускається унеможливлення доступу виключно до електронної (цифрової) інформації, зазначеної в заяві про припинення порушення. У разі якщо доступ до електронної (цифрової) інформації не може бути унеможливлений з технічних причин, власник веб-сайту або постачальник послуг хостингу може унеможливити доступ до веб-сторінки, яка містить відповідну електронну (цифрову) інформацію.

Заява про припинення порушення та заява про припинення порушення власником веб-сайту викладаються письмово у паперовій та (або) електронній формі.

Заява в електронній формі оформляється згідно з вимогами законодавства у сфері електронних документів та електронного документообігу з обов’язковим використанням технічних засобів засвідчення електронного цифрового підпису адвоката, який надає правову допомогу заявнику. Одночасно з направленням такої заяви в електронній формі заявник направляє за тією самою адресою її копію в звичайній електронній формі без використання електронного цифрового підпису. У разі якщо заява в електронній формі з використаними в ній технічними засобами засвідчення електронного цифрового підпису адвоката за змістом відрізняється від заяви в звичайній електронній формі, надісланій одному й тому самому адресату, така заява вважається неподаною.

Заява в паперовій формі оформляється з обов’язковим власноручним підписом адвоката та надсилається рекомендованим листом з повідомленням про вручення.

Датою та часом отримання заяви, передбаченої цією статтею, вважаються:

а) у разі направлення електронною поштою - дата і час відправки засобами електронного зв’язку;

б) у разі направлення рекомендованим листом з повідомленням про вручення - дата і час, зазначені в повідомленні про вручення.

У разі якщо адресат відмовляється від отримання заяви або відсутній за вказаною адресою, днем та датою отримання заяви є день та дата проставлення оператором поштового зв’язку у повідомленні про вручення інформації про відмову адресата отримати заяву або інформації про відсутність адресата за вказаною адресою.

Відповідь (повідомлення) на заяву, пересилання копії заяви, передбачені цією статтею, викладаються письмово у паперовій та (або) електронній формі.

Датою і часом отримання відповіді (повідомлення) на заяву, передбачену цією статтею, та/або направленої заяви вважаються:

а) у разі направлення електронною поштою - дата і час відправки засобами електронного зв’язку;

б) у разі направлення рекомендованим листом з повідомленням про вручення - дата і час, зазначені в повідомленні про вручення.

У разі якщо адресат відмовляється від отримання відповіді (повідомлення) на заяву або відсутній за вказаною адресою, днем та датою отримання відповіді (повідомлення) на заяву є день та дата проставлення оператором поштового зв’язку у повідомленні про вручення інформації про відмову адресата отримати відповідь (повідомлення) на заяву або інформації про відсутність адресата за вказаною адресою.

Власник веб-сайту, веб-сторінки не несе відповідальності за порушення авторського права і (або) суміжних прав, вчинені з використанням мережі Інтернет, якщо він вчасно вчинив дії, передбачені частиною третьою цієї статті.

Положення абзацу першого цієї частини не застосовуються, якщо:

а) власник веб-сайту впродовж трьох місяців, незважаючи на отримані та задоволені ним заяви про припинення порушень, допустив не менше двох випадків використання на одній чи декількох веб-сторінках, власником яких він є, одного й того самого об’єкта авторського права і (або) суміжних прав на одному й тому самому веб-сайті;

б) власник веб-сторінки, який не є власником веб-сайту, впродовж трьох місяців, незважаючи на отримані та задоволені ним заяви про припинення порушень, допустив не менше двох випадків використання одного й того самого об’єкта авторського права і (або) суміжних прав на одному й тому самому веб-сайті.

Стаття 52-2 Закону визначаєзобов’язання постачальників послуг хостингу щодо забезпечення захисту авторського права і (або) суміжних прав з використанням мережі Інтернет

Постачальники послуг хостингу зобов’язані передбачати у договорах про надання таких послуг умови і правила, що забороняють замовникам послуг вчиняти дії з розміщення електронної (цифрової) інформації з порушенням авторського права і (або) суміжних прав третіх осіб, а також зобов’язують замовників послуг вказувати достовірну і коректну інформацію про себе, у тому числі свої контактні дані, а у разі їх зміни - невідкладно інформувати про це в порядку, визначеному законодавством.

Постачальник послуг хостингу не несе перед замовником таких послуг відповідальності за наслідки вжиття заходів, передбачених [статтею 52**-1**](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/3792-12#n522) цього Закону, за умови виконання вимог частини першої цієї статті.

Постачальник послуг хостингу не несе відповідальності за порушення авторського права і (або) суміжних прав, за умови виконання вимог [статті 52**-1**](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/3792-12#n522) цього Закону.

**Список рекомендованих джерел:**

ІТ ПРАВО / Яворська Л.С., Тарасенко Л.Л., Мартин В.М., Самагальська Ю.Я. та ін. / За заг. ред. Яворської О.С. – Львів: Видавництво «Левада», 2017. – 470 с.

ІТ-право: теорія і практика / За ред. Є.О.Харитонова, О.І.Харитонової. – Одеса: Фенікс, 2017. – 472 с.

Основи ІТ-права: навч. посіб. / Т. В. Бачинський, Р. І. Радейко О. І. Харитонова. – К.: Юрінком Інтер. – 2017. – 208 с.

Жилінкова О. Реалізація прав інтелектуальної власності в Інтернеті за допомогою ліцензій Creative commons Юридичний журнал. 2011. № 2. URL-адреса. Електронний ресурс. Режим доступу: http://www.justinian.com.ua/article.php?id=3634

GNU General Public License Version 3. Електронний ресурс. Режим доступу: https://www.gnu.org/licenses/gpl-3.0.html

Ліцензії Creative Commons. Електронний ресурс. Режим доступу: https://creativecommons.org/licenses/

Про деякі питання практики вирішення спорів, пов’язаних із захистом прав інтелектуальної власності: постанова Пленуму ВГС України від 17.10.2012. URL-адреса. Електронний ресурс. Режим доступу: http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/v0012600-12

Про телекомунікації: Закон України від 18.11.2003. URL-адреса. Електронний ресурс. Режим доступу: http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/1280-15

Про авторське право і суміжні права: Закон України від 23.12.1993 р. URL-адреса. Електронний ресурс. Режим доступу: <http://zakon3.rada.gov.ua/laws/show/3792-12>

Про ефективне управління майновими правами правовласників у сфері авторського права і (або) суміжних прав": Закон України від 15.05.2018 року. URL-адреса. Електронний ресурс. Режим доступу: <http://zakon3.rada.gov.ua/laws/show/3792-12>

Яворська О. С. Використання об’єктів авторського та (або) суміжних прав на підставі вільних публічних ліцензій. / О.С. Яворська // Збірник матеріалів IV Всеукраїнська науково-практична конференція “Юрисдикційна форма захисту прав, свобод та інтересів” (Київ, 27 квіт. 2017 р.). – К.: Наук.-дослід. Інст. Інтел. влас. НАПрН України, 2017. – С. 87-89.

Яворська О.С. Законодавчі новели про способи захисту авторських і суміжних прав в мережі Інтернет / О.С.Яворська // Актуальні проблеми інтелектуального, інформаційного та ІТ права: матеріали другої всеукраїнської науково – практичної конференції (Львів, 27-28 жовтня 2017 р.). – Львів: Юрид. ф –т Львів. нац. ун –ту ім. І. Франка, 2017. – С. 49-58

Рекомендації ДСІВ щодо вдосконалення механізму регулювання цифрового використання об’єктів авторського права і суміжних прав через мережу Інтернет. Електронний ресурс. Режим доступу: http://www.me.gov.ua/Documents/List?lang=uk-UA&id=8c53ce3b-e605-454a-a134-2859c17167bb&tag=Rekomendatsii

Рекомендації ДСІВ для Інтернет-провайдерів, контент-провайдерів та користувачів файлообмінних мереж та інших веб-сервісів щодо правомірного використання об’єктів авторського та суміжних прав у мережі Інтернет. Електронний ресурс. Режим доступу: http://www.me.gov.ua/Documents/List?lang=uk-UA&id=8c53ce3b-e605-454a-a134-2859c17167bb&tag=Rekomendatsii

Рекомендації ДСІВ щодо застосування винятків та обмежень у сфері авторського права і суміжних прав Електронний ресурс. Режим доступу: http://www.me.gov.ua/Documents/List?lang=uk-UA&id=8c53ce3b-e605-454a-a134-2859c17167bb&tag=Rekomendatsii

Рекомендації ДСІВ щодо застосування вільних публічних ліцензій на використання об’єктів авторського і суміжних прав. Електронний ресурс. Режим доступу: http://www.me.gov.ua/Documents/List?lang=uk-UA&id=8c53ce3b-e605-454a-a134-2859c17167bb&tag=Rekomendatsii

Рекомендації для телерадіоорганізацій та провайдерів програмної послуги щодо публічного використання об’єктів авторського права і суміжних прав. Електронний ресурс. Режим доступу: http://www.me.gov.ua/Documents/List?lang=uk-UA&id=8c53ce3b-e605-454a-a134-2859c17167bb&tag=Rekomendatsii

**ТЕМА.** **КОМП’ЮТЕРНА ПРОГРАМА ЯК ОБ’ЄКТ ПРАВОВОЇ ОХОРОНИ**

ПЛАН

1. **Міжнародно-правовий досвід охорони комп’ютерних програм**
2. **Національний досвід правового захисту комп’ютерних програм**
3. **Проблеми і перспективи правового захисту комп’ютерних програм**
4. **Міжнародно-правовий досвід охорони комп’ютерних програм**

Типові положення ВОІВ щодо охорони комп’ютерних програм визначають **комп’ютерну програму** як сукупність попередньо записаних на машино читабельний носій команд, які можуть змусити машину, здатну обробляти інформацію, виконати певну функцію, досягнути певного результату або вирішити певну задачу.

Відповідно до ст. 4 Договору ВОІВ про авторське право комп’ютерні програми охороняються як літературні твори у розумінні ст. 2 Бернської конвенції незалежно від способу або форми їх вираження.

Питанням правової охорони комп’ютерних програм присвячена Директива Ради ЄС про правову охорону комп’ютерних програм № 91/250/ЄЕС) від 14 травня 1991 року. У Директиві зазначено, що комп’ютерні програми охороняються авторським правом так як літературні твори у розуміння ст. 2 Бернської конвенції. Охорона поширюється на комп’ютерні програми, що виражені у будь-якій формі. Не підлягають правовій охороні ідеї та принципи, що лежать в основі будь-якого елемента комп’ютерної програми.

Відповідно до ст. 2 Директиви автором комп’ютерної програми є фізична особа або група осіб, які створили програму. Якщо програма створена групою осіб, то виключні права належать їм спільно. Якщо комп’ютерна програма створена працівником на виконання його обов’язків або відповідно до інструкцій, отриманих від роботодавця, тільки роботодавець уповноважений здійснювати усі економічні права щодо такої програми, якщо інше не передбачено контрактом.

1. **Національний досвід правового захисту комп’ютерних програм**

Аналізуючи ч. 1 ст. 433 ЦК України, можливо зробити висновок, що усі об’єкти авторського права класифіковані на чотири групи:

– літературні та художні твори;

– комп’ютерні програми;

– бази даних;

– інші твори.

Перелік об’єктів авторського права відповідно до ст. 8 Закону «Про авторське право і суміжні права» наведений без такого їх групування.

Для надання правової охорони авторським правом комп’ютерна програма, як і будь-який літературний твір, має відповідати таким ознакам: 1) це результат інтелектуальної, творчої діяльності (мається на увазі, що це щось нове, створене людиною самостійно за допомогою власних інтелектуальних і творчих здібностей); 2) об’єктивна форма вираження (набір інструкцій у вигляді слів, цифр, кодів, схем, символів чи у будь-якому іншому вигляді, виражених у формі, придатній для зчитування комп’ютером).

Комп’ютерна програма визнається окремим об’єктом авторського права і отримує правову охорону за аналогією з літературними творами. Авторським правом охороняється форма вираження, а не ідея, концепція чи принципи програми. Це означає, що правова охорона надається послідовній сукупності символів, що становлять собою код комп’ютерної програми та сприймається законодавцем як звичайний текст (послідовність слів) літературного твору. Тому не вважатиметься порушенням авторського права створення аналогічної програми з іншим кодом

Відповідно до ст. 1 Закону «Про авторське право і суміжні права» комп’ютерна програма визначена як набір інструкцій у вигляді слів, цифр, кодів, схем, символів чи у будь-якому іншому вигляді, виражених у формі, придатній для зчитування комп’ютером, які приводять його у дію для досягнення певної мети або результату (це поняття охоплює як операційну систему, так і прикладну програму, виражені у вихідному або об'єктному кодах).

Аналогічне визначення містить і Закон України «Про розповсюдження примірників аудіовізуальних творів, фонограм, відеограм, комп’ютерних програм, баз даних» та Рекомендації ДСІВ щодо забезпечення правомірності використання комп’ютерних програм у діяльності суб’єктів господарювання.

Правова охорона надається за фактом створення програми, поширюється як на оприлюднені, так і не оприлюднені програми, на цілу програму як об’єкт авторського права чи на її частину, якщо вона може використовуватися самостійно. Варто зауважити, що комп’ютерна програма є об’єктом правової охорони авторським правом і не підлягає патентуванню як винахід чи корисна модель.

Практикуючі програмісти та правники критикують наведене законодавче визначення, вказуючи на його складність та на фіксацію великої кількості ознак, яким не кожна програма відповідатиме, а саме:

– комп’ютерна програма повинна мати певний зовнішній вираз (через слова, цифри, коди, схеми, символи чи у будь-якому іншому вигляді);

– комп’ютерна програма повинна зчитуватись комп’ютером;

– таке зчитування комп’ютером повинно приносити певний результат.

**3.Проблеми і перспективи правового захисту комп’ютерних програм**

У науковій літературі наголошують, що комп’ютерна програма запускає певний технічний процес, який обов’язково повинен завершуватися результатом. У цьому контексті комп’ютерна програма близька до об’єктів патентного права. А саме вона, як і винахід або корисна модель, може вирішувати певне технічне завдання в будь-якій сфері технології.

Поняття «технологія» може розумітися та тлумачитися по-різному, однак слід зважати на законодавче визначення цього поняття, з якого вбачається, що технологією є результат науково-технічної діяльності, сукупність систематизованих наукових знань, технічних, організаційних та інших рішень про перелік, строк, порядок та послідовність виконання операцій, процесу виробництва та/або реалізації і зберігання продукції, надання послуг. Враховуючи те, що об’єктом винаходу (корисної моделі) може бути або продукт, або процес (спосіб), що вирішує певне технічне завдання, комп’ютерна програма також може бути об’єктом винаходу (корисної моделі).

Про це свідчить і судова практика, а саме у справі за позовом винахідників до Міжнародного науково-навчального центру інформаційних технологій і систем НАН та МОН України, про стягнення винагороди суд встановив наступне. Позивачі (винахідники) створили службовий винахід «Спосіб комп’ютерної ідентифікації особи за зображенням її обличчя», і уклали з роботодавцем договір щодо розміру та умови виплат винахіднику винагороди відповідно до економічної цінності винаходу і іншої вигоди, яка може бути одержана роботодавцем (Договір). В подальшому між відповідачем (роботодавцем) та компанією «Х» був укладений Договір про передання права на подання заявок і одержання патентів на винахід у країнах Паризького Союзу. В результаті виконання цього договору роботодавець, передавши право на подання заявки на винахід третій особі, отримав грошову винагороду, однак не сплатив винахідникам належну їм частину грошових коштів, що і було предметом судового спору.

З цього судового рішення вбачається, що комп’ютерна програма являла собою службовий винахід, суть якого полягала у способі комп’ютерної ідентифікації особи за зображенням її обличчя. Відтак у науковій літературі недаремно вказують, що комп’ютерна програма може виступати складовою частиною винаходу (корисної моделі), яка виконує певну функцію в межах винайденого технічного рішення. Розробники комп’ютерних програм мають на меті отримати прибуток від її створення та унеможливити використання своїх напрацювань конкурентами. І хоча відповідно до прямої законодавчої вказівки комп’ютерна програма є об’єктом авторського права, її розробники схильні шукати спосіб для захисту свого продукту за допомогою патентного права. Вони вважають себе «не авторами-письменниками» чи простими кодувальниками, а інженерами (від анг. software engineering). Прирівнюючи комп’ютерну програму до винаходу чи корисної моделі патентне право дає можливість захистити її функціональну сутність, а не кінцевий результат (зовнішній вираз комп’ютерної програми), як це передбачено авторським правом.

Правове забезпечення комп’ютерної програми також залежатиме від її виду. Існують численні класифікації комп’ютерних програм, які не надто зрозумілі для правників, проте вони мають важливе значення при виборі способу їх правової охорони та формуванні норм цивільно-правових договорів щодо їх створення та використання.

Найпростішим є поділ комп’ютерних програм за функціональною ознакою на системні та допоміжні (прикладні). *Системними програмами* є операційна система та інші програми, що становлять програмне забезпечення роботи комп’ютера, на яких працюють прикладні програми. Саме системні програми більше підпадають між ознаки, що характерні патентному праву, оскільки вони є складнішими і мають значний функціональний і технічний результат. *Прикладними* є програми, що забезпечують виконання певного завдання комп’ютером. Це відомі нам програми-драйвери, антивірусні програми, сервісні програми, ігри та багато інших.

Також потрібно врахувати, що комп’ютерна програма може поділятися на окремі комп’ютерні програми, що можуть працювати і регулюватися окремо (для прикладу, програма Messenger є складовою частиною Facebook). Також з комп’ютерної програми можна виділити частини, кожна з яких може підлягати окремій правовій охороні як об’єкт інтелектуальної власності (код програми, її графічний дизайн тощо). Сама комп’ютерна програма може бути частиною Інтернет-сайту, що теж має свою специфічну правову охорону (зміст та наповнення сайту, доменне ім’я тощо).

У Рекомендаціях ДСІВ щодо забезпечення правомірності використання комп’ютерних програм у діяльності суб’єктів господарювання фактично відтворено законодавчі положення та зазначено, що комп’ютерна програма є об’єктом авторського права та охороняється як літературний твір. Майнові та особисті немайнові права на комп’ютерну програму належать її автору з моменту створення такої програми.

Правова охорона комп’ютерних програм авторським правом, попри існуючі окремі проблеми, має низку переваг. Так, важливо, що на комп’ютерну програму поширюються презумпція авторства, відповідно до якої автором вважається особа, що вказана на примірнику комп’ютерної програми, допоки інша особа не доведе протилежного. З розвитком технологій примірники комп’ютерних програм перестали поширювати через такі цифрові носії, на яких можна вказувати авторство (для прикладу, компакт-диск, де назву та автора можна було вказати на обкладинці). Тепер все можна придбати через мережу Інтернет шляхом завантаження на комп’ютер. Проте, технічно можливо вказати своє авторство при візуалізації комп’ютерної програми (інтерфейсі) або ж безпосередньо в її вихідному коді.

Ще однією перевагою, що надається авторським правом, є відсутність необхідної реєстрації авторства на комп’ютерну програму. Адже авторські права на неї виникають з моменту створення. Хоча, варто зазначити, що реєстрація авторства є значно простішою, швидшою та дешевшою процедурою, аніж патентування, а свідоцтво про реєстрацію забезпечить її розробнику додатковий захист. Авторство на комп’ютерну програму встановлюється на підставі презумпції авторства. Первинним суб’єктом авторського права є автор програми.

Комп’ютерна програма може бути створена у співавторстві. У такому разі відносини між співавторами можуть бути урегульовані договором між ними про порядок здійснення майнових прав інтелектуальної власності на програму. За відсутності такого договору авторське право на твір здійснюється усіма співавторами спільно.

Комп’ютерна програма може бути створена у зв’язку з виконанням трудових обов’язків. У такому разі застосовуються відповідні норми про службовий твір. Таким поняттям оперує Закон «Про авторське право і суміжні права». У ЦК України вживається поняття «об’єкт, створений у зв’язку з виконанням трудового договору». У разі створення комп’ютерної програми працівником, що перебуває у трудових відносинах, особисті немайнові права на програму належать йому. Майнові ж права, відповідно до ст. 429 ЦК України, належать спільно як працівникові, так і роботодавцеві, якщо інше не встановлено договором між ними.

Майнові права на комп’ютерну програму можуть належати спадкоємцям чи іншим правонаступникам автора на підставі їх успадкування чи цивільних правочинів з урахуванням строків чинності цих прав.

Автор комп’ютерної програми має право зареєструвати своє авторство. З факту створення комп’ютерної програми її автор, як і автор будь-якого іншого об’єкта авторського права, набуває особистих немайнових та майнових прав інтелектуальної власності.

Особисті немайнові права визначені у ст. 8 Закону «Про авторське право і суміжні права» та у ст. 438 ЦК України. Це: – право вимагати визнання свого авторства шляхом зазначення належним чином імені автора на програмі та її примірниках; – забороняти зазначення свого імені (залишатися анонімом); – вибирати псевдонім; – вимагати збереження цілісності програми і протидіяти будь-якому перекрученню, спотворенню чи іншій зміні програми або будь-якому посяганню на програму як об’єкт авторського права, що може зашкодити честі і репутації автора. Тобто, особисті немайнові права автора комп’ютерної програми за їх переліком та змістом аналогічні особистим немайновим правам на будь-який інший об’єкт авторського права.

Майновими правами інтелектуальної власності на комп’ютерну програму відповідно до ст. 15 Закону та ст. 440 ЦК України є: – виключне право на використання програми; – виключне право дозволяти використання програми; – право перешкоджати неправомірному використанню програми, у тому числі, забороняти таке використання. Перелік майнових прав автора не є вичерпним. Майнові авторські права є чинними уподовж життя розробника програми та 70 років після його смерті. Проте щодо майнових прав на комп’ютерну програму, слід визнати, що не має об’єктивної необхідності в таких тривалих строках охорони, оскільки з розвитком технічного прогресу переважна більшість комп’ютерних програм вже за декілька років стають морально застарілими.

Способами використання комп’ютерної програми можуть бути: – її відтворення будь-яким способом та у будь-якій формі.

Відтворення комп’ютерної програми передбачає виготовлення одного і більше її примірників у будь-якій матеріальній формі, яку може зчитувати комп’ютер; – внесення змін до коду комп’ютерної програми; – розповсюдження комп’ютерної програми; – передання її у користування на підставі договору майнового найму; – імпорт примірників комп’ютерної програми; – представлення комп’ютерної програми для широкого загалу з тим, що до неї може здійснюватися доступ з будь-якого місця і у будь-який час.

Будь-яка особа, яка бажає використовувати комп’ютерну програму, повинна отримати дозвіл на таке використання. Розпорядження майновими правами інтелектуальної власності на комп’ютерну програму може здійснюватися на підставі договорів щодо розпорядження майновими правами інтелектуальної власності, що передбачені главою 75 ЦК України.

 Рекомендації ДСІВ спрямовують користувачів на правомірне користування комп’ютерною програмою. Не виключена можливість вільного користування комп’ютерною програмою. Комп’ютерна програма вільного користування (вільне (відкрите) програмне забезпечення з відкритим кодом) – це така комп’ютерна програма, яка розповсюджується на умовах договору приєднання (вільної публічної ліцензії), що надає особі, яка приєдналася до такого договору, безоплатний дозвіл на використання комп’ютерної програми з будь-якою метою; доступ до вихідного коду; будь-які дослідження механізмів функціонування програми; використання механізмів (принципів) функціонування будь-яких довільних частин коду програми для створення інших програм та (або) адаптації до потреб користувача; відтворення комп’ютерної програми і розповсюдження її примірників будь-яким способом та в будь-якій формі; внесення змін і вільне розповсюдження як оригінальної комп’ютерної програми, так і зміненої, на тих самих умовах, під які підпадає і оригінальна комп’ютерна програма, якщо інше не передбачено ліцензією.

Оскільки комп’ютерна програма охороняється як твір, то норми ст. 21 – 23 Закону поширюють свою дію і на випадки вільного використання комп’ютерної програми, але з урахуванням сутнісних характеристик цього об’єкта та законодавчо встановлених винятків.

Видається допустимим відтворення програми у порядку та для цілей, визначених у ст. 23 Закону – вільне відтворення примірників твору для навчання, наприклад, використання фрагменту програми у навчальному підручнику з інформатики.

Отже, відповідно до ст. 24 Закону особа, яка правомірно володіє правомірно виготовленим примірником комп’ютерної програми, має право без згоди автора або іншої особи, яка має авторське право на цю програму:

1) внести до комп’ютерної програми зміни (модифікації) з метою забезпечення її функціонування на технічних засобах особи, яка використовує ці програми, і вчинення дій, пов’язаних з функціонуванням комп'ютерної програми відповідно до її призначення, зокрема запис і збереження в пам’яті комп’ютера, а також виправлення явних помилок, якщо інше не передбачено угодою (договором) з автором чи іншою особою, яка має авторське право. Межі внесення змін до комп’ютерної програми визначаються договором між її автором та користувачем. Тому для встановлення правомірності у діях особи щодо внесення змін укомп’ютерну програму, слід брати до уваги зміст укладеного договору;

2) виготовити одну копію комп’ютерної програми за умови, що ця копія призначена тільки для архівних цілей або для заміни правомірно придбаного примірника у випадках, якщо оригінал комп’ютерної програми буде втраченим, знищеним або стане непридатним для використання. При цьому копія комп'ютерної програми не може бути використана для інших, ніж зазначені, цілей, і має бути знищена у разі, якщо володіння примірником цієї комп'ютерної програми перестає бути правомірним;

3) декомпілювати комп’ютерну програму (перетворити її з об’єктного коду у вихідний текст) з метою одержання інформації, необхідної для досягнення її взаємодії із незалежно розробленою комп’ютерною програмою, за дотримання таких умов: а) інформація, необхідна для досягнення здатності до взаємодії, раніше не була доступною цій особі з інших джерел; б) зазначені дії здійснюються тільки щодо тих частин комп’ютерної програми, які необхідні для досягнення здатності до взаємодії; в) інформація, одержана в результаті декомпіляції, може використовуватися лише для досягнення здатності до її взаємодії з іншими програмами, але не може передаватися іншим особам, крім випадків, якщо це необхідно для досягнення здатності до взаємодії з іншими програмами, а також не може використовуватися для розроблення комп’ютерної програми, схожої на декомпільовану комп’ютерну програму, або для вчинення будь-якої іншої дії, що порушує авторське право; 4) спостерігати, вивчати, досліджувати функціонування комп’ютерної програми з метою визначення ідей і принципів, що лежать в її основі, за умови, що це робиться в процесі виконання будь-якої дії із завантаження, показу, функціонування, передачі чи запису в пам’ять (збереження) комп’ютерної програми.

Відповідно до ст. 25 Закону «Про авторське право і суміжні права», нормами якої визначені умови вільного відтворення творів для особистих цілей, не допускається вільне відтворення комп’ютерної програми в особистих цілях або для кола сім’ї без дозволу автора чи іншої особи, яка має авторське право та без виплати авторської винагороди. Вільне копіювання, модифікація і декомпіляція комп’ютерних програм, а також спостереження, вивчення та дослідження її функціонування з метою визначення ідей і принципів, що лежать в її основі, допустиме за умови, що це робиться в процесі виконання будь-якої дії із завантаження, показу, функціонування, передачі чи запису в пам’ять (збереження) комп’ютерної програми.

*Під модифікацією* розуміється право внести до комп’ютерної програми зміни (модифікації) з метою забезпечення її функціонування на технічних засобах особи,яка використовує ці програми, і вчинення дій, пов’язаних з функціонуванням комп’ютерної програми відповідно до її призначення, зокрема, запис і збереження в пам’яті комп’ютера, а також виправлення явних помилок, якщо інше не передбачено угодою з автором чи іншою особою, яка має авторське право. *Декомпіляція* передбачає перетворення комп’ютерної програми з об’єктного коду у вихідний текст з метою одержання ін-формації, необхідної для досягнення її взаємодії із незалежно розробленою комп’ютерною програмою, за дотримання таких умов: а) інформація, необхідна для досягнення здатності до взаємодії, раніше не була доступною цій особі з інших джерел; б) зазначені дії здійснюються тільки щодо тих частин комп’ютерної програми, які необхідні для досягнення здатності до взаємодії; в) інформація, одержана в результаті декомпіляції, може використовуватися лише для досягнення здатності до взаємодії з іншими програмами, але не може передаватися іншим особам, крім випадків, якщо це необхідно для досягнення здатності до взаємодії з іншими програмами, а також не може використовуватися для розроблення комп’ютерної програми, схожої на декомпільовану комп’ютерну програму, або для вчинення будь-якої іншої дії, що порушує авторське право.

Автор комп’ютерної програми вправі самостійно надати можливість її вільного використання – комп’ютерна програма вільного виростання з відкритим кодом, що розповсюджується за умовах вільної публічної ліцензії. Правові основи розповсюдження примірників комп’ютерних програм визначені Законом «Про розповсюдження примірників аудіовізуальних творів, фонограм, відеограм, комп’ютерних програм, баз даних». Відповідно до законодавчих вимог таке розповсюдження дозволяється лише за умови маркування комп’ютерних програм контрольними марками. Роздрібна торгівля маркованих примірників комп’ютерних програм здійснюється тільки в місцях спеціалізованої роздрібної торгівлі.

**Список рекомендованих джерел:**

Інтелектуальне право України / за заг. ред. проф. О.С.Яворської. – Тернопіль: Підручники і посібники, 2016 р. – 608 с.

ІТ ПРАВО / Яворська Л.С., Тарасенко Л.Л., Мартин В.М., Самагальська Ю.Я. та ін. / За заг. ред. Яворської О.С. – Львів: Видавництво «Левада», 2017. – 470 с.

Основи ІТ-права: навч. посіб. / Т. В. Бачинський, Р. І. Радейко О. І. Харитонова. – К.: Юрінком Інтер. – 2017. – 208 с.

Постанова Пленуму ВГС України «Про деякі питання практики вирішення спорів, пов’язаних із захистом прав інтелектуальної власності» від 17.10.2012 р. № 12. URL-адреса. Електронний ресурс. Режим доступу: http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/v0012600-12

Про авторське право і суміжні права: Закон України від 23.12.1993 (в ред. від 11.07.2001.). URL-адреса. Електронний ресурс. Режим доступу: <http://zakon3.rada.gov.ua/laws/show/3792-12>

 Про розповсюдження примірників аудіовізуальних творів, фонограм, відеограм, комп’ютерних програм, баз даних: Закон України від 23.03.2000 року (в ред. від 10.07.2003 р.). URL-адреса. Електронний ресурс. Режим доступу: <http://zakon3.rada.gov.ua/laws/show/3792-12>

Рекомендації ДСІВ щодо забезпечення правомірності використання комп’ютерних програм у діяльності суб’єктів господарювання.