

**ДЕРЖАВНА СЛУЖБА
ІНТЕЛЕКТУАЛЬНОЇ
ВЛАСНОСТІ УКРАЇНИ**



**STATE INTELLECTUAL
PROPERTY SERVICE
OF UKRAINE**

Україна, 03680, МСП, м. Київ-35,
вул. Урицького, 45
Тел. (044) 494-06-06
Факс (044) 494-06-67
E-mail: post@sips.gov.ua

Ukraine, 03680, MSP, Kyiv-35,
45, Urytskogo str.
Tel. (044) 494-06-06
Fax (044) 494-06-67
E-mail: post@sips.gov.ua

14.05.2012 № 3-7/3450

на № _____

РІШЕННЯ

Державна служба інтелектуальної власності України (далі – Державна служба), керуючись положеннями статей 4, 43 Закону України «Про авторське право і суміжні права» (далі – Закон), пунктом 9 «Порядку визначення уповноважених організацій колективного управління, які здійснюватимуть збирання і розподіл винагороди (роялті) за використання опублікованих з комерційною метою фонограм і відеограм», затвердженого Наказом Міністерства освіти і науки України від 22.12.2008 р. № 1175, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 22.01.2009 р. за № 66/16082 (з урахуванням змін та доповнень):

- розглянула факти, встановлені в ході перевірки Генеральною прокуратурою України діяльності об'єднання підприємств «Українська ліга музичних прав» (далі – ОП «Українська ліга музичних прав»);
- опрацювала документи, отримані в ході вищезазначеної перевірки;
- здійснила аналіз наданих Генеральною прокуратурою України документів (листи від 08.02.12 № 07/2/1-18602-11, від 11.01.12 № 07/2/1-20472-11), у тому числі, відповіді на запит Генеральної прокуратури України, Науково-дослідного інституту інтелектуальної власності Національної академії правових наук України, підписаної 07.02.2012 р. заступником директора Інституту з експертної роботи О.Дорошенко та довідки спеціаліста, залученого до перевірки Генеральною прокуратурою України.

За результатами вивчення фактів та документів, що знаходяться в розпорядженні Державної служби та наданих Генеральною прокуратурою України, було встановлено наступне.

ОП «Українська ліга музичних прав» було визначено уповноваженою організацією колективного управління на здійснення *збору і розподілу винагороди (роялті) за використання фонограм, відеограм, опублікованих з комерційною метою, та зафіксованих у них виконань, шляхом публічного виконання фонограм опублікованих з комерційною та публічної демонстрації відеограм, опублікованих з комерційною метою* Рішенням Державного департаменту інтелектуальної власності Міністерства освіти і науки України від 02.04.2009 р. № 7/2009-УО, відповідно до якого

було видано Свідоцтво про визначення організації колективного управління уповноваженою організацією від 02.04.2009 р. № 5/УО.

ОП «Українська ліга музичних прав» здійснює діяльність уповноваженої організації на підставі вищезазначеного свідоцтва.

ОП «Українська ліга музичних прав» здійснює розподіл отриманої від суб'єктів комерційного використання винагороди (роялті) відповідно до Положення про розподіл винагороди (роялті), затвердженого Загальними зборами ОП «Українська ліга музичних прав» (Протокол № 01-12/01/09 від 12.01.2009 р.). Розподіл здійснюється на підставі даних радіостанцій про фонограми (відеограми), які транслювалися у їх ефірі впродовж певного періоду часу без отримання від суб'єктів комерційного використання звітів про фактично використані протягом звітного періоду фонограми (відеограми).

Частиною 4 ст. 43 Закону встановлено, що особи, які використовують фонограми, відеограми чи їх примірники, повинні надавати уповноваженим організаціям колективного управління точні відомості щодо їх використання, необхідні для збирання і розподілу винагороди. Цьому обов'язку кореспондує обов'язок осіб, які використовують твори, виконання, програми мовлення, примірники фонограм (відеограм), надавати організаціям колективного управління точний перелік використаних творів, виконань, примірників фонограм (відеограм), програм мовлення разом з документально підтвердженими даними про одержані прибутки від їх використання та повинні виплачувати організаціям колективного управління винагороду в передбачений термін і в обумовленому розмірі (п.4 ст. 47 Закону), а також право організацій колективного управління вимагати від осіб, які використовують об'єкти авторського права і суміжних прав, надання ними документів, що містять точні відомості про використання зазначених об'єктів (ч.6 ст. 48 Закону).

Зі змісту даного положення слідує, що кожен суб'єкт комерційного використання зобов'язаний подавати власні, індивідуальні, відомості про те, які фонограми та відеограми використовувалися ним впродовж відповідного періоду часу. Можливості використання відомостей наданих третьою особою для визначення розміру винагороди, що підлягає сплаті певним суб'єктом комерційного використання, Закон не передбачає. Тому використання відомостей, наданих третьою особою, для визначення розміру винагороди, що підлягає сплаті певним суб'єктом комерційного використання, є порушенням вимог чинного законодавства України.

Також, необхідно враховувати, що договори з суб'єктами комерційного використання, що були вивчені в ході перевірки, не містять посилань на конкретні радіостанції, що використовувались в конкретному закладі та конкретний період часу, протягом якого таке використання здійснювалось. Вказано лише, що користувач використовує «популярну музику».

Розподіл зібраної винагороди на підставі даних невизначених радіостанцій щодо фонограм, які транслювалися в ефірі впродовж певного невизначеного періоду часу суперечить нормам законодавства України в

частині регулювання збору, розподілу та виплати винагороди за передбачене ст. 43 Закону використання фонограм та відеограм.

Застосування зазначених відомостей унеможлиблює належний розподіл і виплату винагороди кінцевим отримувачам (виконавцям та виробникам фонограм і відеограм) у спосіб, визначений чинним законодавством України.

При цьому, відповідно п.8 Розділу II Додатку до Постанови Кабінету Міністрів України від 18.01.2003 р. № 71 «Про затвердження розміру, порядку та умов виплати винагороди (роялті) за комерційне використання опублікованих з комерційною метою фонограм, відеограм, їх примірників та зафіксованих у них виконань» розподіл і виплата винагороди, зібраної уповноваженою ОКУ, здійснюється пропорційно обсягу використання відповідної фонограми, відеограми та зафіксованого у них виконання.

Окрім того, ОП «Українська ліга музичних прав» отримує кошти за використання в комерційній діяльності *фонограм та відеограм*, а розподіляє виходячи з даних радіостанцій, які здійснюють лише публічне сповіщення *фонограм* і не можуть здійснювати сповіщення відеограм.

З огляду на визначений законодавством України спосіб розподілу і виплати винагороди за пряме або опосередковане використання суб'єктами комерційного використання шляхом публічного виконання фонограм, публічної демонстрації відеограм, опублікованих з комерційною метою та зафіксованих в них виконань, а також обов'язки осіб, які здійснюють таке комерційне використання, так саме як і кореспондуюче право вимагати відповідні відомості від користувачів, діяльність ОП «Українська ліга музичних прав» з розподілу отриманої винагороди (роялті) на підставі даних радіостанцій, без отримання від користувачів індивідуальних звітів щодо фактично використаних фонограм (відеограм) та зафіксованих в них виконань суперечить законодавству України у сфері охорони авторського права і (або) суміжних прав.

Враховуючи вищезазначене, Державна служба інтелектуальної власності України прийняла рішення:

1. Анулювати Свідоцтво уповноваженої організації колективного управління видане ОП «Українська ліга музичних прав» № 5/УО від 02.04.2009 р., відповідно до якого ОП «Українська ліга музичних прав» уповноважене здійснювати збір і розподіл винагороди (роялті) за використання фонограм, відеограм, опублікованих з комерційною метою, та зафіксованих у них виконань шляхом їх:

- публічного виконання фонограм, опублікованих з комерційною метою;
- публічної демонстрації відеограм, опублікованих з комерційною метою

відповідно до Постанови Кабінету Міністрів України від 18 січня 2003 року № 71 «Про затвердження розміру винагороди (роялті) за використання опублікованих з комерційною метою фонограм і відеограм та порядку її виплати», та контроль за правомірним використанням таких фонограм, відеограм і зафіксованих у них виконань.

Свідоцтво про визначення ОП «Українська ліга музичних прав» анулюється з дати прийняття цього Рішення.

2. Виключити ОП «Українська ліга музичних прав» з Реєстру уповноважених організацій колективного управління в день прийняття цього рішення.

3. Повідомити, що з дати анулювання свідоцтва ОП «Українська ліга музичних прав» позбавляється права здійснювати функції уповноваженої організації.

4. Попередити ОП «Українська ліга музичних прав», що протягом трьох робочих днів з дати розміщення на офіційному веб-сайті Державної служби у мережі Інтернет цього рішення ОП «Українська ліга музичних прав» зобов'язана повернути до Державної служби оригінал Свідоцтва про визначення ОП «Українська ліга музичних прав» уповноваженою організацією № 5/УО від 02.04.2009 р.

5. Попередити ОП «Українська ліга музичних прав», що протягом 30 календарних днів з дати вручення або відправлення цього рішення Державної служби про анулювання свідоцтва (далі – 30-денний строк) ОП «Українська ліга музичних прав» зобов'язана розподілити та перерахувати зібрану винагороду (роялті) організаціям колективного управління. У разі, якщо винагороду було зібрано за використання фонограм, відеограм, опублікованих з комерційною метою, права на які не передавалися в управління жодній організації колективного управління, ОП «Українська ліга музичних прав» має розподілити та виплатити зібрану винагороду безпосередньо відповідним особам, зазначеним у статті 45 Закону України «Про авторське право і суміжні права» (окрім організацій колективного управління), або перерахувати винагороду діючій уповноваженій організації з метою подальшого розподілу та виплати цієї винагороди згідно із законодавством у сфері авторського права і суміжних прав. Разом з перерахованою винагородою організація має передати уповноваженій організації відомості про укладені з особами, які здійснюють використання опублікованих з комерційною метою фонограм і відеограм, договори про виплату винагороди (роялті) (із зазначенням реквізитів договору, строку дії, найменування юридичної особи, її місцезнаходження /прізвище, ім'я, по батькові, місце проживання фізичної особи – підприємця/, контактних телефонів), а також інші відомості, необхідні для подальшого розподілу та виплати цієї винагороди згідно із законодавством у сфері авторського права і суміжних прав. Ці відомості, посвідчуються підписом посадової особи ОП «Українська ліга музичних прав», який скріплюється печаткою цієї організації. Протягом 30-денного строку ОП «Українська ліга музичних прав» має повідомити осіб, з якими нею укладені договори про виплату винагороди (роялті) за використання фонограм, відеограм, опублікованих з комерційною метою, про розірвання цих договорів.

6. Зобов'язати ОП «Українська ліга музичних прав» протягом 3 робочих днів з дати закінчення 30-денного строку надати до Державної служби звіт про виконання вимог, передбачених п. 9 «Порядку визначення

уповноважених організацій колективного управління, які здійснюватимуть збирання і розподіл винагороди (роялті) за використання опублікованих з комерційною метою фонограм і відеограм».

7. Повідомити, що організації колективного управління, що претендують бути визначеними уповноваженими організаціями колективного управління, на протязі 2 (двох) місяців з дня прийняття цього рішення можуть подати до Держслужби заяви та відповідні документи, визначені у п. 4 «Порядку визначення уповноважених організацій колективного управління, які здійснюватимуть збирання і розподіл винагороди (роялті) за використання опублікованих з комерційною метою фонограм і відеограм».

Це Рішення може бути оскаржено в судовому порядку відповідно до законодавства.

Т.в.о. Голови



О.В. Янов