

### АВТОРСЬКЕ ПРАВО НА СЛУЖБОВІ ТВОРИ

Правова регламентація відносин у закритій системі «автор — власник — підприємець», тобто в умовах індивідуальної творчості, без участі інвестора, переважно дістала своє нормативне й теоретичне обґрунтування. На сьогодні теоретичний інтерес, зумовлений практичним значенням проблеми, зосереджується на співвідношенні особистого (індивідуального) й суспільного (колективного) чинників у творчій діяльності, на проблемі правового регулювання службової творчості.

Що стосується авторського права, то це низка питань по визначенню: (а) поняття «службовий твір»; (б) змісту суб'єктивних прав автора останнього й роботодавця; (в) правового механізму реалізації виключних повноважень з використання такого твору та ін.

Особливості правовідносин, щодо службових творів досліджувалися численними вітчизняними фахівцями у сфері інтелектуальної власності [Див.: 1; 4; 8; 9].

Згідно із Цивільним кодексом (далі – ЦК) України (ст. 429) [10] майнові права інтелекту-

альної власності на об'єкт, створений у зв'язку з виконанням трудового договору, належить спільно працівникові, який створив даний об'єкт, і юридичній або фізичній особі, де або в якій він працює. Особливості ж реалізації цього права на останній можуть бути встановлені договором. При цьому особисті немайнові права в усіх випадках належать авторові, оскільки вони є невідчужуваними. При будь-якому використанні об'єкта авторського права, створеного за договором найму, роботодавець вправі зазначати своє найменування або вимагати цього.

На перший погляд у даній нормі наявне більш демократичне ставлення до автора як найманого працівника порівняно зі ст. 16 Закону України «Про авторське право і суміжні права» [5], у якій закріплено, що виключне майнове право на службовий твір апіорі належить роботодавцеві, якщо інше не передбачено договором (контрактом) трудовим і/або цивільно-правовим між автором і роботодавцем. Але, як само вони можуть здійснювати свої права

спільно, практично важко уявити. Адже будь-яке суб'єктивне право є соціальною цінністю лише за умов можливості його реалізації. Особливо актуальним залишається це питання для суб'єктів господарювання, метою діяльності яких є створення величезної кількості таких творів, кожен з яких є об'єктом авторського права. Ідеться про видавництва, теле- й радіокомпанії, компанії, що займаються розробкою й упровадженням комп'ютерних програм, рекламні агентства тощо.

Принциповим є з'ясування умов, за наявності яких твір вважається службовим. Розглянемо їх детальніше.

1. Автор перебував у *трудо-вих відносинах* з роботодавцем на підставі договору трудового найму;

2. Цим договором (або посадовою інструкцією) окреслено *коло службових обов'язків* працівника, до яких входить обов'язок створювати об'єкти авторського права відповідного виду. Тож сам факт прийняття на роботу працівника й укладення з ним типового трудового договору не є достатнім для того, щоб роботодавець отримав усі або частину майнових прав інтелектуальної власності на твори, які створюватимуться автором-працівником в процесі виконання ним своїх службових обов'язків.

Наймач може набути право інтелектуальної власності лише на ті твори, на створення яких працівником було отримано *службове завдання* чи які були чітко зазначені в укладеному трудовому договорі. Незважаючи на те, що поняття «службові обов'язки», «службове завдання» в чинному законодавстві не використовуються, для визначення творчих результатів як службових вони мають вагоме значення.

«Службові обов'язки» і «службове завдання» — категорії взаємопов'язані і взаємозалежні. Твір вважається службовим, навіть якщо його створення вийшло за межі службового завдання, але охоплюється колом службових обов'язків працівника. Отже, вирішальним залишається коло службових обов'язків, обумовлене в трудовому договорі

Службове завдання може оформлюватись у вигляді наказу чи окремої службової записки. Можлива його формалізація як *договору про створення об'єкта авторського права*, в якому необхідно зазначити: а) предмет договору (об'єкт авторського права); б) строки його створення; в) суму винагороди за створення об'єкта авторського права.

Додатковими можуть бути такі умови: (а) будь-який твір, створений протягом роботи на підприємстві (у тому числі у не-

робочий час), вважається службовим; (б) працівник гарантує, що при створенні складеного твору дотримані всі права третіх осіб. Рекомендується зазначити, що моментом передачі авторських прав на твір є момент створення кожного з його елементів (частин) [1].

3. Об'єкт слід визнавати службовим, якщо роботодавець надавав його творцеві необхідну фінансову, матеріальну або іншу допомогу чи якимось інакше сприяв тому в процесі створення зазначеного об'єкта. Окремо в трудовому договорі можна зазначити, що матеріально-технічну базу роботодавця (обладнання, програмне забезпечення тощо) забороняється використовувати для створення об'єктів, майнові права інтелектуальної власності на які останньому не належать. Фіксування завершення об'єкта авторського права здійснюється приймально-здавальним актом, щоб у випадку конфлікту можна було б ідентифікувати такий твір.

Створення службового твору, який підприємство застосуватиме в господарській діяльності (розповсюджувати копії, видавати ліцензії тощо), відбувається в бухгалтерському й податковому обліку як нематеріальний актив. До первісної вартості останнього обов'язково включаються зарплата найманого працівника, матеріали, ви-

трачені на створення об'єкта, амортизація основних засобів виробництва та ін. Оскільки дані бухгалтерського й податкового обліку мають бути документально підтверджені, у спірних випадках це допоможе довести, що цей твір саме є службовим.

Можливі й інші варіанти оформлення взаємовідносин між роботодавцем і творцем. На стадії, коли службовий твір уже завершено, може мати місце укладення договору: (а) *про розпорядження майновими авторськими правами* на нього, яким передбачатиметься їх взаємодія при використанні й розпорядженні останніми; (б) *про передачу* автором роботодавцеві належних йому майнових прав (від одного співвласника до іншого); (в) *про розподіл майнових авторських прав*. Саме остання форма може вважатися найбільш незаперечною з точки зору законодавства, а значить, ефективною й затребуваною практикою [4].

На сьогодні питання про необхідність передачі авторами – працівниками наукових установ майнових прав на службові твори порушується у висновках різних контролюючих органів, зокрема, контрольно-ревізійним управлінням. Зумовлено це з тим, що такі твори створюються в процесі виконання працівником своїх службових обов'язків,

що нерідко фінансується за рахунок коштів Державного бюджету. У той же час у таких висновках наголошується на необхідності додержання й інтересів авторів щодо отримання ними авторської винагороди.

Науково-дослідним інститутом інтелектуальної власності Національної академії правових наук України розроблено типову форму договору про розподіл виключних майнових авторських прав на об'єкти, створені працівником при виконанні ним своїх службових функцій (далі – Типова форма договору) [9].

Назвемо основні положення Типової форми договору:

1) цією Формою передбачається, що Працівник створює твір і відчужує на користь Роботодавця майнові права на нього (за винятком права на його переробку), а Роботодавець виплачує тому винагороду за відчуження цих прав у порядку, передбаченому Договором;

2) право на переробку твору належить спільно Роботодавцеві і Працівникові й реалізується ними з урахуванням положень, установлених Договором;

3) на Роботодавцеві лежить обов'язок не порушувати особисті немайнові права Працівника;

4) права Автора (Працівника): (а) за погодженням з Роботодавцем у межах виконання своїх службових функцій вико-

ристовувати твори (наукові статті, доповіді, їх тези, презентації та інші подібні форми вираження творів) в частині їх опублікування, публічного виконання й показу, відтворення будь-яким іншим способом і в будь-якій формі; (б) користуватися науковими результатами, отриманими при їх створенні, для подальших наукових пошуків; (в) здійснювати будь-яку переробку об'єктів авторського права.

Типова форма договору затверджена постановою Президії Національної академії правових наук України. Науково-дослідні інститути мають можливість коригувати умови договору залежно від власних потреб, дотримуючись при цьому положень вітчизняного законодавства.

Автор службового твору має право на отримання двох різних винагород – за його створення і використання. Цей факт підтверджено Інструкцією зі статистики заробітної плати, затвердженою наказом Держкомстату України від 13 січня 2004 р., № 5 [2], якою встановлено, що до Фонду оплати праці входить: а) *гонорар* штатним працівникам редакцій газет, журналів, інших засобів масової інформації, видавництв, установ мистецтва й/або оплата їх праці, що нараховується за ставками (розцінками) авторської (постановочної) винагороди, існуючими на даному під-

приємстві (п. 2.1.3.), з якої відраховуються внески до Пенсійного фонду, Фонду соціального страхування тощо; б) *винагорода*, що сплачується за авторським договором за створення й використання творів науки, літератури й мистецтва (п. 3.14.), з якої відраховується податок з доходу фізичної особи. Питання оподаткування авторської винагороди досить детально вивчені в правовій літературі [3].

Державний комітет України з питань регуляторної політики й підприємництва також вважає, що дія постанови Кабінету Міністрів України від 18 січня 2003 р., № 72 «Про затвердження мінімальних ставок авторської винагороди (роялті) за використання об'єктів авторського права і суміжних прав» [7] поширюється й на виплату винагороди за створення службових творів [6].

На практиці, як правило, застосовується фіксована сума авторської винагороди, встановлена у договорі і прив'язана до

обсягу робіт. Такий підхід, з одного боку, відповідає інтересам виконавця: він зарані побачить конкретну загальну суму й може обчислити ту, яку він одержить як результат своєї роботи. Установлена в договорі конкретна сума дозволяє роботодавцеві планувати собівартість об'єкта авторського права й суму прибутку, яку він матиме від його використання, а також уникнути суперечки з працівником з приводу суми, яку необхідно сплатити йому за передачу авторських прав, адже саме отримання авторської винагороди за передачу останніх повною мірою задовольняє інтереси творця-працівника. Виплата оформляється документально (видатковим касовим ордером, платіжним дорученням) з указівкою, що вона є саме авторською винагородою за конкретним договором.

Інші проблемні питання порушеної тематики будуть розглянуті в наступних публікаціях авторки.

**Список літератури:** 1. *Даневич Б., Крахмалева С.* Распределение прав на авторство. Проблемные аспекты распределения прав интеллектуальной собственности между работником и работодателем [Електрон. ресурс]. – Режим доступа: <http://yurpractika.com/article.php?id=100097993>. 2. Інструкція зі статистики заробітної плати: Наказ Держкомстатистики України від 13.01.2004 р., №5 [Електрон. ресурс]. – Режим доступу: <http://mis.ueplac.kiev.ua/ua/tools/addressbook/>. 3. *Коноваленко В.* Оплата службового твору (як збільшити доходи автора та зменшити витрати роботодавця) [Електрон. ресурс]. – Режим доступу: <http://www.balance.ua/ua/download/balance/072042.pdf>. 4. *Новолаєва Н.* Права на службові произведения [Електрон. ресурс]. – Режим доступа: <http://yurpractika.com/article.php?id=10004047>. 5. Про авторське право і суміжні права: Закон України від 23.12.1993 р., № 3792-XII в ред. Закону України від 11.07.2001 р., №2627-111 [Електрон. ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi>. 6. Про виплату винагороди за використання об'єктів авторського права і суміжних прав: Лист Держкому України з питань регуляторної політики і підприємництва від 21.04.2003 р., № 2389 [Електрон. ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi>.

gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi. 7. Про затвердження мінімальних ставок авторської винагороди (роялті) за використання об'єктів авторського права і суміжних прав: Пост. КМУ від 18.01.2003 р., № 72 [Електрон. ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi>. 8. *Тверезенко О.О.* Актуальні аспекти набуття та реалізації майнових прав на службові об'єкти інтелектуальної власності [Електрон.ресурс]. – Режим доступу: [http://www.nbuv.gov.ua/portal/Soc\\_Gum/Траєив/2009/95.pdf](http://www.nbuv.gov.ua/portal/Soc_Gum/Траєив/2009/95.pdf). 9. *Тверезенко О.О.* Договір про розподіл виключних майнових авторських прав на твори, створені у зв'язку з виконанням службових обов'язків [Електрон. ресурс]. – Режим доступу: [http://www.nbuv.gov.ua/portal/Soc\\_Gum/Траєив/2010\\_1/14.pdf](http://www.nbuv.gov.ua/portal/Soc_Gum/Траєив/2010_1/14.pdf). 10. Цивільний кодекс України: Закон України від 16.01.2003 р., № 435-IV [Електрон. ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon1.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi?nreg=435-15>.

### **АВТОРСКОЕ ПРАВО НА СЛУЖЕБНЫЕ ПРОИЗВЕДЕНИЯ**

**Денисова Р.А.**

В статье анализируются положения законодательства Украины, регулирующие правоотношения, касающиеся служебных произведений. Приводятся положения типовой формы договора о распределении исключительных имущественных прав на произведения, созданные в связи с исполнением служебных обязанностей.

*Ключевые слова:* служебные произведения, исключительные имущественные авторские права, типовая форма договора, распределение (передача) имущественные авторских прав.

### **COPYRIGHT ON OFFICIAL WORKS**

**Denisova R.A.**

The author analyses certain Ukrainian legislation provisions regulations the legal relations concerning official works. The article also provides a model form of Agreement on Allocation of Exclusive Property Rights concerning works created in connection with the performance of official duties.

*Key words:* official works, exclusive author's property rights, model form of agreement, allocation of exclusive author's property rights.

*Надійшла до редакції 10.03.2011 р.*