**Анна Коскіна**

**(Харків, Україна)**

**ІМПЛЕМЕНТАЦІЯ НОРМ МІЖНАРОДНОГО АВТОРСЬКОГО ПРАВА В УКРАЇНСЬКЕ ЗАКОНОДАВСТВО: ПРОБЛЕМИ ТА ПЕРСПЕКТИВИ**

Україна з давніх часів славилась і славиться своїм потужним творчим потенціалом. Багато визначних вчених, композиторів і музикантів, винахідників, літераторів та художників народилися і творили саме тут. Результати їх творчості є предметами правової охорони. Певні суспільні відносини, що виникають у зв’язку з їх використанням, потребують правового регулювання, яке бере на себе авторське право. Авторське право можна розглядати в об’єктивному та суб’єктивному значенні. В об’єктивному – це самостійний інститут права інтелектуальної власності, що регулює відносини, пов’язані зі створенням, використанням та охороною творів літератури, науки та мистецтва. В суб’єктивному – це особисті (немайнові) та майнові права автора у зв’язку зі створенням ним твору.

Джерелами авторського права можна вважати Конституцію України (ст.ст. 41, 54**,** 55), Закон України «Про авторське право і суміжні права», ЦК України (ст.ст. 433-448) та ін.

Коли мова йде про охорону авторського права і виникають певні труднощі у прийнятті рішення, маємо можливість звернутися до наступних міжнародних договорів, які стосуються саме цієї сфери: Бернська конвенція з охорони літературних та художніх творів **(1886** р.**),** Всесвітня (Женевська) конвенція про авторське право **(1952** р.**),** Римська конвенція з охорони прав виконавців, виробників фонограм і організацій ефірного мовлення (1961 р.), конвенція про заснування Всесвітньої організації інтелектуальної власності (ВОІВ) (1967 р.), Женевська конвенція про охорону інтересів виробників фонограм від незаконного відтворення їхніх фонограм (1971 р.), Брюссельська конвенція про розповсюдження несучих програми сигналів, що передаються через супутники (1979 р.).

Під імплементацією норм міжнародного права розуміють фактичну реалізацію міжнародних прав та обов'язків на внутрішньо-державному рівні шляхом трансформації міжнародно-правових, норм у національні закони та підзаконні акти [1].

У кожної держави існує свій власний механізм імплементації, який є сукупністю правових засобів, що використовують держави для забезпечення досягнення цілей міжнародно-правового регулювання.

Імплементувати норми міжнародного права можна такими способами, як рецепція, відсилка, створення спеціального правового режиму, трансформація, інкорпорація, уніфікація тощо, проте найчастіше використовують інкорпорацію та відсилку [4]. При виборі способу імплементації необхідно враховувати всі обставини, за яких відбувається даний процес, наявність на національному рівні норм права, що тією чи іншою мірою регулюють дані відносини з метою недопущення виникнення колізій між нормами міжнародного та національного права. Інкорпорація – це введення в національну систему інших норм (норм міжнародного права).

Щоб зрозуміти суть поняття «відсильна норма», звернемося до статті 19 Закону України «Про міжнародні договори України», де говориться наступне: якщо міжнародним договором України, який набрав чинності в установленому порядку, встановлено інші правила, ніж ті, що передбачені у відповідному акті законодавства України, то застосовуються правила міжнародного договору [3]. Тобто на законодавчому рівні закріплюється пріоритет норм міжнародного акта над нормами внутрішнього законодавства, що й зумовлює відсилку до міжнародного договору в разі виникнення суперечностей. Отже, можна зробити висновок, що співвідношення юридичної сили внутрішньодержавних і міжнародних норм встановлюється відсильними нормами.

Процес імплементації може бути доволі складним, оскільки існує ряд наступних чинників внутрішнього та зовнішнього характеру: відсутня чітка правова база, яка необхідна для врегулювання процесу імплементації та реалізації імплементованих норм, не завжди є можливість чітко визначити з якого моменту міжнародний акт стає частиною національного законодавства, що призводить до помилок у правозастосуванні, значна кількість стандартів, які закріплені у національному законодавстві, не відповідає міжнародним стандартам, що спричиняє виникнення колізій, відсутність визначеного місця міжнародних актів, які не потребують згоди парламенту на їх обов’язковість, проблема фактичного нерозуміння, а інколи відвертого ігнорування міжнародних стандартів у сфері інтелектуальної власності не лише на законодавчому, а і на виконавчому рівнях.

Значну частину проблем можна вирішити звернувшись до Конституції України. Стаття 9 Конституції містить твердження, що чинні міжнародні договори, згода на обов’язковість яких надана Верховною Радою, є частиною національного законодавства України. Проте, як бачимо, на конституційному рівні в Україні не відбувається закріплення пріоритету норм міжнародного права над національним.

У статті 18 Основного Закону йдеться про те, що зовнішньополітична діяльність України спрямована на забезпечення її національних інтересів і безпеки шляхом підтримання мирного і взаємовигідного співробітництва з членами міжнародної спільноти за загальновизнаними принципами та нормами міжнародного права [2]. Слід відмітити, що держава може запозичити з норм міжнародного права лише деякі моделі поведінки та зробити їх обов’язковими для застосування закріпивши в законі (цей процес називається «рецепцією»).

Тепер повернемося до міжнародних договорів, зазначених вище, і розглянемо деякі більш детально.

Бернська конвенція – одна з перших заснованих конвенцій, що стосуються охорони авторського права. В її основі лежить принцип територіальності. І.Дахно систематизував стандарти конвенції наступним чином:

- охорона моральних (немайнових) прав авторів;

- чинність авторських прав впродовж всього життя відповідних авторів та 50-ти років після їх смерті;

- заборона на виконання будь-яких формальностей для набуття авторських прав; - ряд положень, що стосуються охорони авторських прав у країнах, що розвиваються [8, с. 155-156].

Як бачимо, за Бернською конвенцією у пріоритеті знаходяться права втора, а не права держави. Саме з цієї причини багато країн довгий час не приєднувалися до неї (США та країни СРСР). Україна стала учасником Бернської конвенції у 1995 році.

У Всесвітній конвенції про авторське право, яка була переглянута 1971 р., в частинах 1 і 2 статті 2 значиться, що твори, які випущені у світ громадянами будь-якої Договірної держави, користуються в інших Договірних державах такою ж охороною, як і в цій державі, це стосується також і неоприлюднених творів [7]. Ця норма дуже важлива. Дана конвенція, як і Бернська, базується на принципі територіальності.

Римська конвенція заснована на принципі «національного режиму»: іноземні суб’єкти мають ті ж права, що і національні громадяни країн-учасниць. В.Базилевич та В.Ільїн наголошують, що для того, щоб приєднатися до Римської конвенції, держава повинна бути членом не лише ООН, а й Бернського союзу або Всесвітньої конвенції з авторського права, оскільки за відсутності дієвої системи захисту авторського права, охорона суміжних прав не може вважатися ефективною [9, с. 586].

У статті 2 Договору Всесвітньої організації інтелектуальної власності «Про авторське право» (1996 р.) однозначно зазначено, що охорона поширюється на форму вираження, а не на ідеї, процеси та методи діяльності та математичні концепції як такі [5]. Цей факт можна виділити як одну з ключових особливостей авторського права, яка відрізняє його від інших видів інтелектуальної власності, зокрема від права промислової власності. Дуже тісно з цією конвенцією пов’язана більш рання Бернська конвенція, норми якої застосовуються разом із вищезазначеним договором [6].

Не дивлячись на те, що Україна має власні інститути, які відповідають за функціонування та охорону інтелектуальної власності, є учасником багатьох конвенцій та міжнародних угод у сфері інтелектуальної власності, виступає членом Всесвітньої організації інтелектуальної власності, проте вона має значний недолік – недооцінку значення об’єктів інтелектуальної власності для економічного розвитку. Саме з цієї причини ці об’єкти підлягають недостатньому захисту та охороні з боку держави. Подібна проблема існувала у Франції. З цього приводу відбувалося багато дискусій і на одній з них було прийнято рішення про створення Кодексу інтелектуальної власності (1992 р.). Даний Кодекс спеціалізується на захисті прав суб’єктів у різних сферах, проте нас цікавить саме сфера інтелектуальної власності.

Більшість норм Кодексу містить принципи, які відіграють основну роль у формуванні міжнародних угод у рамках Всесвітньої організації інтелектуальної власності. Згідно зі статтею L.111-1 Кодексу інтелектуальної власності автор твору володіє відносно свого твору в силу факту його створення правом нематеріальної власності - виняткової і абсолютної («протистоїть всім»). Твір «Oeuvre de l'esprit» (фр.) - це «твір духу» або «твір духовної творчості» [10, с. 19]. У Франції охороняються авторські права по відношенню до всіх творів незалежно від жанру, форми вираження, гідності або призначення (ст. L.112-1 Кодексу Франції).

Щоб досягти успішної імплементації норм міжнародного права у внутрішнє право держави, їх необхідно конкретизовувати у достатній мірі (чітко визначати відповідні права та обов’язки, а також відповідальність, яку понесе людина у разі їх невиконання). Оскільки багато провідних країн світу вважають французьке законодавство одним із найбільш дієвих у сфері авторського права, то Україна також могла б імплементувати його в національне законодавство і спиратися на нього у разі виникнення спірних питань під час регулювання правовідносин у даній області інтелектуальної власності.

**Література:**

1. О.В. Задорожній. Імплементація норм міжнародного права // [Українська дипломатична енциклопедія](https://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%A3%D0%BA%D1%80%D0%B0%D1%97%D0%BD%D1%81%D1%8C%D0%BA%D0%B0_%D0%B4%D0%B8%D0%BF%D0%BB%D0%BE%D0%BC%D0%B0%D1%82%D0%B8%D1%87%D0%BD%D0%B0_%D0%B5%D0%BD%D1%86%D0%B8%D0%BA%D0%BB%D0%BE%D0%BF%D0%B5%D0%B4%D1%96%D1%8F): У 2-х т. /Редкол.:Л.В. Губерський (голова) та ін. — К: Знання України, 2004 — Т.1 — 760с.

2. Конституція України: Закон України від 28 червня 1996 року № 254к/96-ВР, із змінами і доповненнями, внесеними Законом України від 8 грудня 2004 року № 2222-IV // Відомості Верховної Ради України. – 1996. – № 30. – Ст. 141.

3. Про міжнародні договори України: Закон України від 20.07.2004 р. // Відомості Верховної Ради України. – 2004. – № 50. – Ст. 540.

4. Шпакович О. Особливості способів імплементації міжнародно-правових норм // Віче. – 2010. – № 17. – С. 23–25.

5. Цивільний кодекс України: Науково-практичний коментар: У 2 ч. / За заг. ред. Шевченко Я.М. – К.: Ін Юре, 2004. – Ч. 1. – 692 с.

6. Цивільний кодекс України: Науково-практичний коментар: У 2 ч. / За заг. ред. Шевченко Я.М. – К.: Ін Юре, 2004. – Ч. 2. – 896 с.

7. Всесвітня конвенція про авторське право 1952 року: Закон України від 06.09.1952 р.

8. Дахно І. І. Право інтелектуальної власності : [ навчальний посібник ] / Іван Іванович Дахно. - Київ : Центр навчальної літератури, 2006. — 278 с. – ( Вид. 2-ге, перероб. і доп ).

9. Базилевич В.Д. Інтелектуальна власність : креативи метафізичного пошуку : [монографія] / В.Д. Базилевич, В.В. Ільїн. – К. : Знання, 2008. – 687 c. – (Серія "Київському національному університету імені Тараса Шевченка 175 років").

10. Зиков, С. В. Кодекс інтелектуальної власності Франції: Літературна і художня власність / С. В. Зиков. - Новосибірськ: Изд-во СО РАН, 2005. - 92 с.

**Науковий керівник:**

кандидат юридичних наук, доцент Єрофєєнко Лариса Василівна.