ПОЯСНЮВАЛЬНА ЗАПИСКА

до проекту Закону України "Про внесення змін до деяких законодавчих

актів України"

1. Резюме

Метою прийняття проекту Закону є скасування неефективної системи маркування контрольними марками примірників аудіовізуальних творів, фонограм, відеограм, комп'ютерних програм, баз даних. Проект Закону спрямований на досягнення цілі державної політики 7.8. «Власники творів та винаходів захищені та отримують справедливу охорону» Програми діяльності Кабінету Міністрів України, затвердженої постановою Кабінету Міністрів України від 29.09.2019 № 849.

2. Проблема, яка потребує розв'язання

Закон України «Про розповсюдження примірників аудіовізуальних творів, фонограм, відеограм, комп'ютерних програм, баз даних» (далі - Закон про контрольні марки) був прийнятий у зв'язку з масовим поширенням на території України дисків для лазерних систем зчитування і необхідністю жорсткого контролю за поширенням примірників аудіовізуальних творів, фонограм, відеограм, комп'ютерних програм, баз даних на оптичних носіях, що потребувало маркування контрольними марками.

Однак за час дії цього Закону на практиці виявилися проблемні питання, пов'язані з реалізацією його правових норм і як наслідок на сьогодні механізм контрольного маркування втратив своє значення і ефективність. Так, існують тіньові схеми, за якими незаконно отримуються контрольні марки, зокрема, з використанням фіктивних ліцензійних угод. Велика кількість контрольних марок є підробленими. Захисний елемент "контрольна марка", незважаючи на досить високий рівень захисту, є недосконалим, а тому порушникам вдається змінювати первісні позначення і такими голографічними елементами маркувати контрафактну продукцію.

У зв'язку з розвитком інформаційно-комунікаційних технологій та використанням як джерела розповсюдження об'єктів авторського права і суміжних прав Інтернет-сервісів, значно втратило актуальність і саме використання дисків для лазерних систем зчитування як носія для розповсюдження примірників аудіовізуальних творів, фонограм, відеограм, комп'ютерних програм, баз даних.

Динаміка отримання контрольних марок свідчить про суттєве зменшення попиту на цю адміністративну послугу. Так, якщо у 2011 році уповноваженим особам було видано більше 14 000 000 контрольних марок, то вже у 2012 році цей показник становив 10 000 000 марок, у 2013 році знизився до 6 000 000 контрольних марок, у 2014 році було видано трохи більше 2 000 000 контрольних марок, і у 2015 році цей показник впав до 1 000 000 контрольних марок. У 2016 році кількість виданих контрольних марок склала близько

1 700 000 марок, але у 2017 знову знизилася - до 1 100 000 марок. Тобто, останніми роками показник виданих контрольних марок є занадто малим.

Вітчизняні асоціації, що представляють інтереси музичної індустрії, не підтримують подальше застосування контрольних марок для маркування примірників фонограм, у зв'язку зі значним зниженням обсягів продукції, що реалізується на оптичних дисках.

Аналогічна точка зору вже тривалий час лунає і з боку міжнародних організацій. Так, з 2010 року Міжнародний альянс інтелектуальної власності (МАІВ) у щорічному звіті щодо України відзначає, що існуюча система голографічного маркування вважається іноземними фахівцями непрозорою і має бути суттєво вдосконалена, або взагалі — анульована.

Таким чином, інститут "контрольної марки" як механізм протидії незаконному розповсюдженню примірників аудіовізуальних творів, фонограм, відеограм, комп'ютерних програм, баз даних є таким, що себе вичерпав, та розглядається громадськістю та міжнародними організаціями як перешкода на шляху здійснення господарської діяльності добросовісними виробниками і розповсюджувачами примірників аудіовізуальних творів, фонограм, відеограм, комп'ютерних програм, баз даних.

Процеси дерегуляції, які відбуваються в державі, вже торкнулися сфери виробництва дисків для лазерних систем зчитування - Законом України "Про ліцензування видів господарської діяльності" було скасовано ліцензування виробництва дисків для лазерних систем зчитування.

Наступним логічним кроком на шляху дерегуляції є скасування обов'язкової процедури маркування контрольними марками примірників аудіовізуальних творів, фонограм, відеограм, комп'ютерних програм, баз даних. Питання ж застосування додаткових способів захисту примірників творів доцільно залишити на розсуд правовласника та розповсюджувача. Це дозволить правовласниками та добросовісним розповсюджувачам самостійно обирати вид та ступінь захисту та оперативно його змінювати (дизайн, ідентифікатори тощо).

При цьому відповідно до статті 50 Закону України "Про авторське право і суміжні права" правопорушенням вважаються 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, а також 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. Тому правовласники наділені можливістю протидіяти особам, які здійснюють зазначені порушення, а також відшкодовувати в судовому порядку збитки, завдані такою незаконною діяльністю.

Враховуючи численні звернення стосовно неефективності дії Закону про контрольні марки, невиконання головної мети Закону, а саме захисту інтересів суб'єктів авторського права і суміжних прав, великого обсягу піратської продукції на ринку України, а також зважаючи на наявність значної кількості

підроблених контрольних марок, великого обсягу робіт, пов'язаних з виявленням підроблених контрольних марок, значних втрат легальними правовласниками, вважаємо доцільним скасування дії Закону про контрольні марки.

У зв'язку з цим існує необхідність виключення норм процесуальних кодексів, які стосуються адміністративної відповідальності за розповсюдження примірників аудіовізуальних творів, фонограм, відеограм, комп'ютерних програм, баз даних, не маркованих контрольними марками, а також та кримінальної відповідальності за незаконне виготовлення, підроблення, використання або збут незаконно виготовлених, одержаних чи підроблених контрольних марок.

3. Суть проекту акта

Проектом Закону пропонується скасування обов'язку отримання контрольних марок імпортерами, експортерами та відтворювачами примірників аудіовізуальних творів, фонограм, відеограм, комп'ютерних програм, баз даних у зв'язку з неефективністю відповідного механізму «контрольного маркування», який призводить виключно до зайвих витрат законних розповсюджувачів і є неефективною процедурою захисту від порушень авторського права і суміжних прав.

Застосування технічних засобів захисту та інформації про управління правами до примірників аудіовізуальних творів, фонограм, відеограм, комп'ютерних програм, баз даних, таким чином, не може бути обов'язком, а повинно реалізовуватись самим суб'єктом авторського права і (або) суміжних прав і (або) розповсюджувачами відповідної продукції на свій власний розсуд з можливістю вибору будь-яких технічних способів реалізації, яких на сьогодні існує велика кількість і які постійно вдосконалюються.

При цьому суб'єктам авторського права і суміжних прав надається можливість захистити свої інтереси та створити перепони для здійснення піратської діяльності.

Проектом Закону також пропонується виключити функцію Установи (Мінекономіки) щодо забезпечення відтворювачів, імпортерів і експортерів примірників аудіовізуальних творів, фонограм (відеограм) контрольними марками відповідно до Закону України "Про розповсюдження примірників аудіовізуальних творів і фонограм", веде Єдиний реєстр одержувачів контрольних марок; норми процесуальних кодексів, які стосуються адміністративної відповідальності за розповсюдження примірників аудіовізуальних творів, фонограм, відеограм, комп'ютерних програм, баз даних, не маркованих контрольними марками, а також адміністративної та кримінальної відповідальності за незаконне виготовлення, підроблення, використання або збут незаконно виготовлених, одержаних чи підроблених контрольних марок.

Таким чином, прийняття проекту Закону дасть можливість відмовитися від неефективної системи маркування контрольними марками примірників аудіовізуальних творів, фонограм, відеограм, комп'ютерних програм, баз даних.

З метою досягнення визначеної мети, проектом запропоновано визнати таким, що втратив чинність, Закону України «Про розповсюдження примірників аудіовізуальних творів, фонограм, відеограм, комп'ютерних програм, баз даних», а також внести у зв'язку з цим відповідні зміни до Закону України «Про авторське право і суміжні права»; Кримінального кодексу України, Кримінального процесуального кодексу України, Кодексу України про адміністративні правопорушення.

4. Вплив на бюджет

Реалізація проекту Закону не потребуватиме додаткових витрат з державного та місцевого бюджетів.

На сьогодні собівартість видачі контрольної марки складає 1,17 грн.

Кошти, які надходять як плата за видачу контрольних марок до Державного бюджету України, витрачаються Мінекономіки на її виготовлення.

Розрахунок собівартості надання адміністративної послуги «Видача контрольних марок на розповсюдження примірників аудіовізуальних творів, фонограм, відеограм, комп'ютерних програм, баз даних» здійснено за формулою:

Сап=Нч х Воч

Сап - собівартість адміністративної послуги

Нч - норма часу на надання адміністративної послуги, люд/год

Воч - вартість розрахункової калькуляційної одиниці часу, грн.

Для визначення собівартості адміністративної послуги процес надання

поділено на такі етапи та визначено норми часу на їх виконання, чисельність

персоналу, засоби та матеріали:

|  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| № з/п | Видача контрольних | Норма | Чисельність | Середня | Норма часу на | |
| етапів | марок на | часу, | персоналу, | кількість видачі | надання | |
|  | розповсюдження | год на 1 | осіб на | контрольних | адміністративн | |
|  | примірників | заяву\* | 1 заяву | марок на 1 | ої послуги | |
|  | аудіовізуальних |  |  | заяву | (видача 1 | |
|  | творів, фонограм, |  |  |  | контрольної | |
|  | відеограм, |  |  |  | марки), люд.- | |
|  | комп'ютерних |  |  |  | год. | |
|  | програм, баз даних |  |  |  | (кол.З х кол.4 / кол.5) | |
| 1 | 2 | 3 | 4 | 5 | 6 | |
| 1 | Інформування заявника про зміст послуги та порядок її надання | 0,5 | 1 | 3300 | 0,00015 | |
| 2 | Прийняття та реєстрація заяви про надання послуги | 0,5 | 2 | 3300 | 0,0003 | |
| 3 | Проведення | 4 | 2 | 3300 | 0,00242 | |
|  | процедур, передбачених порядком надання послуг |  |  |  |  |
| 4 | Оформлення та | 3 | 1 | 3300 | 0,00091 |
|  | видача |  |  |  |  |
|  | адміністративного |  |  |  |  |
|  | акту заявнику |  |  |  |  |
| Всього, люд.-год. на 1 адміністративну послугу: | | | | 0,00378 | |

\*Норми часу визначені для розгляду 1 заяви. З огляду на те, що протягом 2017 року було розглянуто 454 заяви на підставі яких видано 1,5 млн. контрольних марок, розраховано, що в середньому в кожній заяві видавалось 3300 марок (1500 тис/454 заяви).

ПРЯМІ МАТЕРІАЛЬНІ ВИТРАТИ

До складу прямих матеріальних витрат включено витрати на папір та друк, вартість яких визначено на підставі закупівельної ціни у 2017 році.

Вартість 1 пачки паперу склала 83,0 грн. Вартість 1 аркуша - 0,166 грн. (83 грн/ 500 аркушів).

Середня вартість 1 картриджу складає 1661 грн., ресурс - 2000 аркушів. Вартість друку 1 сторінки - 0,83 грн. (1661 грн/2000).

Вартість захисної марки визначено відповідно до листа TOB СП Голографія від 23.02.2018 № 26/5 та складає 0,48 грн. за одиницю.

Середня кількість видачі марок на 1 заяву - 3300 марок.

|  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| № з/п | Кількість | Вартість 1 | Вартість | Вартість 1 | Всього витрат на | Витрати з |
| етапів | аркушів | аркуша | друку | контрольної | надання 1 | розрахунку |
|  | паперу | паперу, | 1 аркуша, | марки, грн. | адміністративної | на 1 люд/год, |
|  | для | грн. | грн. |  | послуги | грн. |
|  | розгляду 1 заяви |  |  |  | (контрольної марки), грн. ((кол.З+кол.4) / 3300 марок+ кол.5) | (кол.6 / 0,00378 люд.-год.) |
| 1 | 2 | 3 | 4 | 5 | 6 | 7 |
| 1 | 1 | 0,166 | 0,83 |  | 0,0003 | 0,07937 |
| 2 | 0 |  | 0,83 |  | 0 | 0 |
| 3 | 5 | 0,166 | 0,83 |  | 0,00151 | 0,39947 |
| 4 | 5 | 0,166 | 0,83 | 0,48 | 0,48151 | 127,3836 |
| Всього, грн.: | |  |  |  | 127,86244 | |

ПРЯМІ ВИТРАТИ НА ОПЛАТУ ПРАЦІ ТА ВІДРАХУВАННЯ

До складу прямих витрат на оплату праці включено витрати відділу надання адміністративних послуг у сфері інтелектуальної власності (далі -Відділ), який безпосередньо здійснює надання адміністративної послуги (штатна чисельність 5 спеціалістів).

Так, заробітна плата 5 осіб Відділу у лютому 2018 року склала 95 431,60 грн. Середні видатки за 1 годину на 1 особу становлять 119,2895 грн. (95431,60 грн./5осіб/20 роб. дні/8год.). Єдиний внесок складає 22% - 26,24369 грн. (119,2895 грн. х 22%).

Всього прямих витрат на оплату праці та нарахування - 145,53319 грн.

НЕПРЯМІ ВИТРАТИ

Розподіл непрямих витрат здійснено відповідно до штатного розпису Мінекономрозвитку від 29.01.2018.

Коефіцієнт розподілу складає 0,0055297 (фонд Відділу (47 520,0 грн.)/ фонд Мінекономрозвитку (8 593 660,0 грн.)).

Норма тривалості робочого часу при встановленому 40-а годинному робочому тижні у 2017 році складає 1978 годин. Тривалість робочого часу у 2017 році Відділу (штатна чисельність 5 спеціалістів) - 9890 годин (1978 годин х 5 осіб).

При розрахунку непрямих витрат до заробітної плати адміністративного та технічного персоналу включено видатки за наступними підрозділами Мінекономрозвитку:

директор департаменту інтелектуальної власності;

заступник Міністра та сектор забезпечення роботи заступника Міністра;

Держсекретар та сектор забезпечення роботи Держсекретаря;

юридичний департамент;

департамент фінансової роботи та господарського забезпечення; департамент персоналу;

департамент розвитку інформаційно-комунікаційних технологій, документообігу та електронних сервісів.

|  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| Непрямі витрати | | Видатки 2017 року, грн. | | Витрати відповідно до коефіцієнта розподілу,  грн. (кол.2 х  0,0055297) | | Витрати на 1 люд.-год, грн. (кол.З / 9890год) | |
| 1 | | 2 | | 3 | | 4 | |
| Заробітна плата адміністративного та технічного персоналу | | 45 356 516,96 | | 250 807,93 | | 25,35975 | |
| Нарахування на заробітну плату адміністративного та технічного персоналу | | 9 978 433,73 | | 55 177,74 | | 5,57915 | |
| Витрати на оплату тепло-, водо-, електропостачання | | 2 062 242,16 | | 11 403,58 | | 1,15304 | |
| Витрати на оплату за оренду, послуг охорони, пожежної сигналізації | | 85 684,67 | | 473,81 | | 0,04791 | |
| Витрати   |  |  |  |  | | --- | --- | --- | --- | |  |  |  |  | | Знос (амортизація 03 та нематеріальних активів) | 8 005 696,00 | 44 269,10 | 4,47615 | | Всього, грн.: |  | 36,616 |  |   СОБІВАРТІСТЬ АДМІНІСТРАТИВНОЇ ПОСЛУГИ | Вартість | | Норма часу на надання | | Собівартість, грн. | |
|  | 1 люд.-год., грн. | | адміністративної послуги, люд.-год. | | (кол.2 х кол.З) | |
| 1 | 2 | | 3 | | 4 | |
| Прямі матеріальні | 127,86244 | | 0,00378 | | 0,48 | |
| витрати |  | |  | |  | |
| Прямі витрати на | 145,53319 | | 0,00378 | | 0,55 | |
| оплату праці та |  | |  | |  | |
| відрахування |  | |  | |  | |
| Непрямі витрати | 36,616 | | 0,00378 | | 0,14 | |
| Прямі матеріальні | 127,86244 | | 0,00378 | | 0,48 | |
| витрати |  | |  | |  | |
| Всього: |  | | 1, | | 7 | |

4і. Відповідність законодавству у сфері державної допомоги

Проект Закону не стосується надання державної допомоги суб'єктам господарювання.

5. Позиція заінтересований сторін

Консультації із заінтересованими сторонами не проводились. Прогноз впливу реалізації проекту Закону на ключові інтереси усіх заінтересованих сторін додається.

6. Прогноз впливу

Реалізація проекту Закону матиме вплив на забезпечення захисту прав і інтересів суб'єктів господарювання. Прийняття проекту Закону забезпечить скасування системи маркування примірників контрольними марками, яка втратила актуальність у зв'язку з розвитком інформаційно-комунікаційних технологій та використання як джерела розповсюдження об'єктів авторського права і суміжних прав Інтернет-сервісів, в результаті чого суттєво скоротилися обсяги використання дисків для лазерних систем зчитування як носія для розповсюдження примірників аудіовізуальних творів, фонограм, відеограм, комп'ютерних програм, баз даних.

Очікуваний вплив на ключові інтереси суб'єктів господарювання (виробники та розповсюджувачі примірників аудіовізуальних творів, фонограм, відеограм, комп'ютерних програм, баз даних) у короткостроковій перспективі (до року) та у довгостроковій перспективі (більше року) є позитивним, оскільки прийняття проекту Закону забезпечить можливість суб'єктам господарювання у короткостроковій перспективі не витрачати час та кошти на отримання контрольних марок для маркування примірників за умов їх сумнівної ефективності в сучасних умовах, а у довгостроковій перспективі також надасть можливість правовласникам застосовувати оптимальні технічні засоби ідентифікації та захисту примірників, з урахуванням особливостей ринку та рівня розвитку технологій.

**7.** Позиції заінтересованих органів

Проект Закону погоджений без зауважень Міністерством фінансів України та Міністерством культури, молоді та спорту України, а також проведено правову експертизу Міністерством юстиції України за результатами якої проект Закону погоджено без зауважень.

Рішення Кабінету Міністрів України (п. 1.3. Протоколу засідання № 15 від 23.10.2019) виконано в повному обсязі.

8. Підстава розроблення проекту акта

Проект Закону розроблений Мінекономіки з урахуванням витягу з протоколу засідання Кабінету Міністрів України від 7 жовтня 2015 р. № 108 стосовно опрацювання питання доцільності втрати чинності Законом України "Про розповсюдження примірників аудіовізуальних творів, фонограм, відеограм, комп'ютерних програм, баз даних".