

# ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ АВТОРСКОГО ПРАВА И СПОСОБЫ ЗАЩИТЫ ПРАВ НА ОБЪЕКТЫ АВТОРСКОГО ПРАВА

*Турсуналиева Б.Т.,  
главный специалист Управления права  
Государственного агентства по интеллектуальной  
собственности при Правительстве Кыргызской Республики*

Интеллектуальная собственность представляет собой результаты творчества человеческого разума, человеческого интеллекта и более пятисот лет она используется как важный инструмент технологического, экономического, социального и культурного развития.

От того насколько значителен интеллектуальный потенциал общества и уровень его культурного развития, зависит, в конечном счете, и успех решения стоящих перед ним экономических проблем. В свою очередь наука культура и техника могут динамично развиваться только при наличии соответствующих условий, включая необходимые правовые предпосылки. К их числу, следует отнести законодательное закрепление таких нормативных правил, которые адекватны складывающимся в обществе товарно-денежными отношениям.

Результаты интеллектуальной творческой деятельности занимают особое место среди объектов гражданского права и традиционно подразделяются на две основные сферы прав: авторское право и промышленную собственность.

Авторское право представляет собой совокупность прав, предоставляемых создателям литературных и художественных произведений. Авторское право возникает в связи с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства. Авторское право способствует всемерной охране имущественных, личных неимущественных прав и законных интересов авторов, обеспечивает правовыми средствами наиболее благоприятные условия для создания научных и художественных произведений, позволяет широко использовать обществом художественные и научные произведения.

В соответствии с Законом Кыргызской Республики «Об авторском праве и смежных правах» объектами авторского права являются:

- *литературные произведения (литературно-художественные, научные, учебные, публицистические и т.п.);*
- *драматические и сценарные произведения;*
- *музыкальные произведения с текстом и без текста;*
- *музыкально-драматические произведения;*
- *хореографические произведения и пантомимы;*
- *аудиовизуальные произведения (кино-, теле- и видеофильмы, слайд фильмы и другие кино-, теле- и видеопроизведения), радиопроизведения;*
- *произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна и другие произведения изобразительного искусства;*
- *произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства;*
- *произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства;*
- *фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии;*
- *географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам;*
- *программы для ЭВМ всех видов, включая прикладные программы и операционные системы;*

- *другие требования отвечающие требованиям, установленным законодательством об авторском праве.*

Авторское право может происходить без всякой специальной регистрации, право наступает автоматически при создании произведения или фиксации его выражения.

Субъектами авторского права являются лица, которым принадлежит субъективное авторское право в отношении произведения. Права на произведение возникают в связи с созданием произведения, переходом авторских прав по наследству, авторскому договору. Субъектами авторского права признаются не только творцы оригинальных произведений, но и производных произведений (сборники, переводы). В соответствии с Законом об авторском праве определяются следующие виды субъектов авторского права: автор, изготовитель аудиовизуального произведения, работодатель, специальный уполномоченный орган Кыргызской Республики, организации управляющие имущественными правами авторов на коллективной основе.

Автору в отношении его произведения принадлежат следующие личные неимущественные права:

*Право авторства* – право признаваться считаться автором произведения. Право авторства является закреплением и правовым отражением фактической работы автора по созданию произведения. Опираясь на право авторства, автор требует защиты своих интересов в случае присвоения авторства другим лицом (плагиат) или авторство приписывается другим лицам.

*Право на имя* – право на способ указания имени автора при использовании произведения. Закон упоминает о трех возможных способах указания имени: подлинное имя, вымышленное имя (псевдоним), без обозначения имени (анонимно).

*Право на обнародование* – право обнародовать или разрешать обнародовать произведение в любой форме, включая право на отзыв;

*Право на неприкосновенность произведения* – никто не имеет право кроме самого автора вносить изменения в произведение.

Личные неимущественные права автора неотчуждаемы.

Закон об авторском праве также предусматривает исключительные права автора на использование произведения в любой форме и любым способом. Исключительные права автора на использование произведения означает право осуществлять, разрешать или запрещать следующие действия: *воспроизводить, распространять, импортировать, публично показывать, публично исполнять, сообщать произведение для всеобщего сведения путем передачи в эфир, переводить произведение, переделывать, аранжировать или другим образом перерабатывать произведение.* Имущественные права передаются авторским договором.

Отношения возникающие в связи с авторским правом регулируются следующими нормативными правовыми актами Кыргызской Республики:

- Конституция Кыргызской Республики (5 мая 1993 года), изложенная в Законе Кыргызской Республики "О новой редакции Конституции Кыргызской Республики" от 18 февраля 2003 года N 40, принятом референдумом 2 февраля 2003 года.

Пункт 16 статьи 16 Конституции гласит: «Каждому гарантируется свобода литературного, художественного, научного и технического творчества, защита интеллектуальной собственности».

- Гражданский кодекс Кыргызской Республики (главы 54 «Авторское право» и 55 «Смежные права»);

- Закон Кыргызской Республики «Об авторском праве и смежных правах» от 14 января 1998 года;

- Закон Кыргызской Республики «О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных» от 30 марта 1998 года.

- Отношения в данной области также регулируются отдельными статьями законодательных актов, посвященных в целом регулированию иных общественных отношений. Сюда относятся, например, статья 150 Уголовного кодекса Кыргызской Республики, статья 340 Кодекса об административной ответственности.

В соответствии с перечисленными законами разработана и введена в действие *подзаконная нормативная правовая база* в виде различных положений и правил, конкретизирующие отношения в области авторского права.

*Акты Правительства:*

- Постановление Правительства Кыргызской Республики от 22 июля 2002 г. № 488 *«О минимальных ставках авторского вознаграждения за использование объектов авторского права и смежных прав».*

Положение регулирует отношения по выплате авторских вознаграждений всеми организациями, использующими объекты авторского права и смежных прав.

- Постановление Правительства Кыргызской Республики от 14 мая 1999 года N 260 *«О сборах за регистрацию объектов авторского права, смежных прав и авторских договоров»;*
- Постановление Правительства Кыргызской Республики от 20 апреля 2000 года N 225 *"Об утверждении Положения о минимальных ставках авторского вознаграждения за создание объектов авторского права и смежных прав, их первое публичное исполнение и/или издание".*

Вознаграждение за создание объектов авторского права, их первое издание выплачивается физическими и юридическими лицами авторам по договору заказа. Размер авторского вознаграждения определяется в каждом конкретном случае по обоюдному согласию сторон на основании договора, вместе с тем он не может быть ниже минимальных ставок, определенных этим Положением.

Положение не относится к произведениям, созданным в порядке выполнения служебных обязанностей.

Положение может применяться для определения следующих минимальных ставок:

- ставки авторского вознаграждения за выполнение заказов на создание драматических, музыкальных, музыкально-драматических и литературных произведений для публичного исполнения или за право первого публичного исполнения (постановки) неопубликованных произведений;

- ставки авторского вознаграждения за создание аудиовизуальных (кино-, теле- и видеофильмы, слайд-фильмы и т.п.) произведений;

- ставки авторского вознаграждения за создание произведений науки, литературы и искусства для их издания.

В случае создания произведений, не предусмотренных этим Положением, вознаграждение автору определяется соглашением сторон и фиксируется договором на создание произведения.

Как известно, Кыргызстан является членом Всемирной Торговой Организации (ВТО). В рамках данной организации республика в области интеллектуальной собственности несет обязательства по предоставлению правового режима, регулирующего охрану и реализацию прав интеллектуальной собственности.

Одним из таких обязательств является создание механизма, при котором правообладатели могли бы получать помощь таможенных властей в предотвращении импорта поддельных и пиратских товаров.

В этой связи при непосредственном участии Кыргызпатента разработано ***Положение о порядке таможенного контроля в отношении товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности***, утвержденное ***постановлением Правительства Кыргызской Республики от 27 ноября 2000 года № 694***. Данное Положение определяет порядок таможенного контроля в отношении товаров, содержащих вышеназванные объекты, в число которых относятся объекты авторского права и смежных прав.

*Межведомственные нормативные правовые акты:*

Инструкция о порядке взаимодействия Государственного агентства по науке и интеллектуальной собственности при Правительстве Кыргызской Республики с правоохранительными органами Кыргызской Республики в борьбе с контрафактной продукцией (утверждена приказом Кыргызпатента от 19 марта 2001 года N 78-к). Инструкция зарегистрирована в Министерстве юстиции КР 16 апреля 2001 года, регистрационный номер 67.

Инструкция определяет порядок взаимодействия Кыргызпатента с правоохранительными органами в выявлении, предупреждении, пресечении и раскрытии правонарушений и преступлений, связанных с тиражированием и распространением контрафактной продукции, в том числе проведения экспертизы изъятой аудио, видео продукции и программ ЭВМ на предмет их контрафактности, осуществляемой Кыргызпатентом.

Инструкция о порядке взаимодействия налоговых органов Кыргызской Республики и Государственного агентства по науке и интеллектуальной собственности при Правительстве Кыргызской Республики (Кыргызпатент) (утверждена приказом Кыргызпатента КР от 23 января 2002 года N 31). Инструкция зарегистрирована в Министерстве юстиции Кыргызской Республики 25 февраля 2002 года, регистрационный номер 31-02.

Инструкция регламентирует совместные действия налоговых органов и Кыргызпатента, порядок осуществления хронометража и предоставления сведений о доходах пользователей авторских прав налоговыми органами и о доходах авторов (выплачиваемых авторских вознаграждений) Кыргызпатентом.

*Ведомственные акты:*

- Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию объектов авторского права и смежных прав;
- Правила рассмотрения и регистрации авторского договора на объекты авторского права и смежных прав.
- Аналогичные Правила имеются на программы для ЭВМ и баз данных.

К источникам авторского права также относятся *международные договоры*. Кыргызстан является участником *международных договоров в области авторского права*: см. табл.

№ п/п	Наименование договоров	Дата присоединения
1.	Конвенция, учреждающая ВОИС	25.12.1994
2.	Бернская Конвенция об охране литературных и художественных произведений	8.07.1999
3.	Договор ВОИС по авторским правам (ДАП)	10.12.1998
4.	Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам (ДИФ)	15.08.2002

5.	Женевская Конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм	12.10.2002
6.	Международная Конвенция об охране прав исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций (Римская Конвенция)	17.05.2003
7.	Соглашение ТРИПС в рамках ВТО	20.12.1998

Согласно положениям Закона об авторском праве и смежных правах за нарушение авторского права и смежных прав может наступить гражданская, уголовная или административная ответственность, установленная законодательством Кыргызской Республики.

Данное законодательство предусматривает совокупность мер, направленных на восстановление или признание авторских и смежных прав и защиту интересов их обладателей при их нарушении или оспаривании.

Реализуется охрана прав в виде применения определенных способов защиты прав.

Как правило, за защитой нарушенного права обращается сам правообладатель.

Способы защиты могут быть разделены по типам в зависимости от того, к области каких правовых отношений относятся, на гражданско-правовые, административно-правовые и уголовно-правовые способы.

#### *Гражданско-правовые способы защиты*

Статья 11 Гражданского кодекса Кыргызской Республики перечисляет основные способы защиты гражданских прав.

Основными способами защиты являются признание права, восстановление положения, существовавшего до нарушения права, пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения и др.

Универсальным средством защиты будет возмещение убытков.

В отношении авторских может возникнуть вопрос о возмещении вреда, причиненного морального вреда.

Применительно к авторским правам Закон об авторском праве указывает в качестве основных способов защиты:

1) *признание права*. Признание права может относиться к личным неимущественным правам авторов и исполнителей или к имущественным правам;

2) *восстановление положения, существовавшего до нарушения права* (уничтожение экземпляров, проставление на экземплярах имен создателей и т.п.);

3) *пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения* (запрет рекламы, предложения продажи экземпляров, запрет продажи и т.п.);

4) *возмещение убытков*;

5) *взыскание с нарушителя дохода*, вместо возмещения убытков. Взыскивается доход, а не чистая прибыль, полученная от нарушения;

6) *выплата компенсации в твердой сумме* вместо взыскания убытков или доходов, полученных нарушителем. Пределы такой компенсации от 20 до 50 000 минимальных размеров оплаты труда.

Такие меры, как возмещение убытков, взыскание дохода и выплата компенсации, применяются по выбору обладателя исключительных прав.

7) и иные меры, связанные с защитой права.

Таким образом, к защите авторского права применяются все общие нормы о защите гражданских прав и способы защиты, предусмотренные Законом об авторском праве.

#### *Уголовная ответственность*

Уголовно-правовые способы защиты авторского права выражаются в виде применения мер уголовной ответственности.

Уголовная ответственность за нарушение авторских и смежных установлена статьей 150 Уголовного кодекса Кыргызской Республики.

Уголовная ответственность наступает при умышленном использовании объектов авторского права и смежных прав в *коммерческих масштабах* (крупный ущерб – ущерб, в пятьсот раз превышающий минимальную месячную заработную плату), а равно присвоение авторства или принуждение к соавторству.

Статья дифференцирует нарушения и предусматривает два квалифицирующих признака:

- неоднократность совершения этого преступления;
- совершение преступления группой лиц по предварительному сговору или организованной группой.

Обращают на себя внимание санкции данной статьи. В зависимости от тяжести совершенного правонарушения виновное лицо наказывается штрафом, тройным айыпом (взыскание в трехкратном размере причиненного ущерба в денежном или натуральном выражении) либо *лишением свободы*.

При рассмотрении органами предварительного расследования и рассмотрения судами указанных дел так же, как и при рассмотрении иска в порядке гражданского и арбитражного судопроизводства, в соответствующих случаях применяются наложение ареста, изъятие и уничтожение контрафактных экземпляров и материалов и оборудования, предназначенные для изготовления такой продукции.

*Подследственность.* Нарушение авторских и смежных прав отнесено к делам о преступлениях против конституционных прав и свобод человека и гражданина. Следствие по данной категории дел производится *следователями органов прокуратуры*.

При этом следует иметь в виду, что часть первая статьи 150 является делом частного обвинения, т.е. возбуждаются не иначе как по жалобе потерпевшего, части вторая и третья – делами частного-публичного обвинения.

[*Поводы к возбуждению уголовного дела* – заявление граждан, заявление с повинной, сообщение должностных лиц, сообщение в СМИ, непосредственное обнаружение признаков преступления; *основанием* – наличие достаточных данных, указывающих на совершение преступления].

*Административно-правовые способы защиты*

Административная ответственность нарушение исключительных прав, изготовления, продажи, сдачи в прокат, иное незаконного использования экземпляров произведения или фонограммы предусматривается статьей 340 Кодекса об административной ответственности.

Данная статья предусматривает наложение штрафа на граждан – от пяти до десяти, на должностных лиц – от десяти до двадцати минимальных размеров заработной платы с конфискацией контрафактных экземпляров произведений или фонограмм. Последние подлежат уничтожению, за исключением случаев их передачи правообладателю по его просьбе.

Вторая часть данной статьи предусматривает за те же действия, совершенные повторно в течение года после применения мер административного взыскания наложение штрафа на граждан – от десяти до двадцати, на должностных лиц – от тридцати до пятидесяти минимальных размеров заработной платы с конфискацией контрафактных экземпляров произведений или фонограмм. Последние подлежат уничтожению, за исключением случаев их передачи правообладателю по его просьбе.

Компетентным органом, рассматривающим административные правонарушения в данной области интеллектуальной собственности, является суд.

Введение административной ответственности призвано повысить ответственность со стороны должностных лиц магазинов и др. торговых точек, которые требуют от оптовиков доказательств того, что предлагаемые к продаже экземпляры не являются контрафактными.

В некоторых случаях правообладатель может обращаться в иные государственные органы, в частности, в антимонопольный и таможенный органы. Например, когда

нарушение авторских прав связано с недобросовестной конкуренцией (статья 314 КАО) или перемещением товаров, содержащих объекты авторского права и смежных прав, через таможенную границу (статьи 28-31 Таможенного кодекса).

Исключительно важно для защиты авторских прав государственное понимание необходимости эффективной системы защиты авторов и правообладателей, которая дает государству не только значительные экономические, но и социальные и культурные выгоды, стимулирует развитие национальной культуры, развивает уважение к законам.