

Т.К.Канатов

*Кокшетауский университет им. А.Мырзахметова  
(E-mail: tan72007@mail.ru)*

## **Развитие авторского права в Республике Казахстан и Российской Федерации**

Статья посвящена вопросам развития авторского права в Республике Казахстан и Российской Федерации. В статье подробно проанализированы понятия авторского права, субъективного авторского права, даны различные определения ученых из Казахстана и Российской Федерации. Кроме этого, в статье рассматриваются охрана и защита авторских прав, способы и формы защиты. Автором проведена работа по анализу способов и форм защиты авторского права, показаны их проблемы, рассмотрены аналогичные вопросы на примере зарубежного законодательства и даны пути их решения.

*Ключевые слова:* авторское право, охрана, защита, способы, формы, Казахстан, Россия.

Обеспечение благосостояния и защищенности всех граждан нашего государства, защита прав граждан, правовая защита интеллектуальной собственности — важнейшие задачи, которые были поставлены Президентом Республики Казахстан Н.А. Назарбаевым в рамках Государственной программы процветания казахстанского народа «Казахстан 2030» [1; 9]. В п.1.5 Послания населению нашего государства Президента Республики Казахстан, которое называется «Казахстан в преддверии нового рывка вперед в своем развитии. Стратегия вхождения Казахстана в число пятидесяти самых конкурентоспособных государств мира», сказано: «Укрепление престижа Казахстана как надежного гаранта охраны авторских прав и торговых марок даст нам возможность более динамично развивать и диверсифицировать новые сектора экономики» [2; 12].

В тот момент, когда интеллектуальное творчество оформилось в самостоятельный вид деятельности, впервые появились идеи об авторском праве. К примеру, плагиат чужого произведения, как и его искривление, порицался еще в античные времена. Еще в Древней Греции существовал указ, в соответствии с которым рукописи трагедий, которые получили признание, необходимо было хранить в официальном архиве с целью контроля неприкасаемости текста при постановке пьес.

В 1440 г. И. Гуттенберг придумал книгопечатание, после чего появилась и стала развиваться полиграфическая индустрия. Однако необходимо отметить, что техника книгопечатания была изобретена в Китае и Корее гораздо раньше и просто была неизвестна жителям Европы. За несколько десятков лет было издано свыше 30 тысяч названий книг. Привычным делом стало массовое переиздание ранее уже выпущенных книг. Тех, кто занимался переизданием книг, называли в те времена литературными пиратами, каперами, флибустьерами, корсарами, викингами и пр. Для издателя деятельность подобных перепечатчиков создавала следующие проблемы: они могли устанавливать более низкие цены, что приводило к снижению продаж у основного издателя, а следовательно, и к уменьшению его прибыли. Тогда издатели для защиты собственных прав начали обращаться к государству. В результате этого в странах с высоким уровнем развития полиграфической промышленности возникла правовая защита интересов издателей. Впервые авторские права были предоставлены 03.01.1491 г. Венецианской Республикой юристу Петру Равенскому и касались его работы по каноническому праву, которая называлась «Phonix». В них было сказано: «Приказывается, чтобы никто в городе Венеции, а также во всех подчиненных нам славных владениях не осмеливался издавать или торговать напечатанными копиями указанного труда... под страхом изъятия данных копий и оплаты по двадцать пять ливров за каждую из них. Такое же наказание понесут и те, кто будет торговать в указанных славных владениях теми же книгами, которые напечатаны в других местах, за исключением только того издателя, которому это позволит вышеозначенный доктор». Первое преимущественное право было дано в XVI в. английской компании «The Charter of the stationers Company», которая заведует книгопечатным делом и сегодня. В Англии закон об авторском праве впервые был принят в 1710 г. и назывался «Статут королевы Анны». По большей части он защищал авторов книг, чертежей и землеописательных карт. Оформление авторских прав производил судья. На протяжении последующих 14 лет после этого, а затем еще 14 лет автор имел исключительное право на собственное творение. В начале XIX в. авторам разрешили защищать все свои труды, напечатанные в типографии,

позднее точно такое же право обрели композиторы, фотографы, переводчики, сценаристы, кинорежиссеры. Именно Пруссия, Сардиния, Франция и Австрия впервые во всем мире признали на собственных территориях в одинаковой степени авторские права авторов. В 1878 г. была организована Международная литературная ассоциация. По прошествии шести лет она была переименована в Международную литературную и художественную ассоциацию. Данная Ассоциация создала первую в мире Международную конвенцию об авторском праве (Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений 1886 г.) [3].

Авторское право в России стало активно развиваться после принятия 20.03.1911 г. «Положения об авторском праве». На то время данный закон был очень высокого юридического уровня. В нем были зафиксированы все монопольные права автора. Кроме этого, после смерти автора срок защиты его прав составлял еще 50 лет. История развития законодательства авторского права в Казахстане тесно взаимосвязана с законодательством России, потому как был сформирован СССР, в состав которого была включена Казахская Советская Социалистическая Республика. После образования СССР регулирование авторских прав происходило на базе «Основ авторского права», принятых в 1925 г. По прошествии трех лет в силу вступил Закон РСФСР от 08.10. 1928 г., который назывался «Об авторском праве». В 1961 г., т.е. еще через тридцать три года, были утверждены «Основы гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик». В данном документе авторские права регулировались более детально в разделе IV гражданских кодексов республик, входящих в состав СССР. После получения независимости 09.07.1993 г. в Российской Федерации приняли Закон, который назывался «Об авторском праве и смежных правах». Подобный Закон в нашем государстве приняли 10.07. 1996 г. С этого времени в Казахстане пошел новый виток в развитии авторского права, что мы можем наблюдать и на сегодняшний день.

Наибольшее развитие авторское право в Казахстане получило с принятием независимости. На сегодняшний день существуют некоторые особенности ситуации в обществе в отношении авторского права, что делает особенно актуальной исследование проблемы охраны субъективных авторских прав:

1) в Казахстане на практике ежедневно происходит нарушение субъективных авторских прав. Сюда относятся: производство и реализация нелегальной продукции, плагиат, перевод и обработка произведений без согласия автора и прочие нарушения субъективных авторских прав;

2) отдельные меры, используемые или предлагаемые к использованию для устранения нарушений субъективных авторских прав как практикующими юристами, так и юристами-теоретиками, по нашему мнению, являются неправильными и нецелесообразными, еще и ведущими к возникновению других правовых проблем. К примеру, усиление уголовной ответственности за правонарушения против интеллектуальной собственности, на наш взгляд, не отвечает главным целям наказания, а именно восстановлению справедливости, соразмерности степени ответственности, перевоспитанию и пр.;

3) институты, которые направлены на охрану субъективных авторских прав, не справляются с возложенными на них функциями, так как в Казахстане по-прежнему происходит нарушение субъективных авторских прав;

4) для достижения целей, которые были поставлены Казахстаном, необходимо проведение научных исследований и наличие высококвалифицированных специалистов. Так как в Казахстане наблюдается недостаток высококвалифицированных специалистов в сфере нарушения субъективных авторских прав, это является мощным фактором, который препятствует развитию Казахстана в данной области;

5) научно-технический прогресс в сфере авторского права (например, копирование, видеозаписи и звукозаписи, а также компьютерные технологии и мировые компьютерные сети) не стоит на месте, а стремительно развивается, открывая новые горизонты не только для создателей нематериальных благ, но и для их потребителей. Потребность в детальной правовой регламентации вопросов охраны субъективных авторских прав приобретает все более актуальный характер в связи со стремительным развитием шоу-бизнеса, в котором участвуют как объекты, так и субъекты авторского права. В передовых мировых державах в эту область вовлечены колоссальные финансовые средства. Например, в США все виды индустрии авторского права, в частности, кинематографическая индустрия, индустрия программного обеспечения, издательское дело и прочие обеспечиваются в среднем 325 млрд \$ добавленной стоимости либо примерно 5,5% ВВП, что превышает прибыль от экспорта большинства передовых отраслей, кроме авиастроения и сельского хозяйства [4; 201, 202].

От того, насколько эффективно будет осуществляться защита субъективных авторских прав, зависит уровень реализации на практике решений тех или иных проблем выполненных исследований по авторскому праву и принятых на их основании законодательных актов.

Необходимо также отметить, что наша страна является участницей Всемирной конвенции об авторском праве 1952 г. и Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений 1886 г., что определяет основную необходимость в исследовании проблем, которые касаются охраны субъективных авторских прав авторов и других правообладателей. Механизмы охраны субъективных авторских прав обязаны соответствовать требованиям международно-правовых стандартов правовой защиты результатов творческого труда.

По сути, авторское право представляет собой юридическое выражение понимания государством значимости сохранения культурного наследия для сохранения и развития общества в целом. Защита результатов творческой деятельности и интеллектуального труда напрямую связана с охраной свободы личности и прав человека и гражданина.

В российском правоведении сформировались достаточно разноречивые точки зрения в отношении определения понятия субъективного авторского права, а также его охраны. Например, С.В.Коростелева считает, что вне зависимости от специфики национального законодательства в области авторского права системы авторского права должны признаваться как имеющие двухцелевое предназначение, т.е. это своеобразная «двойственная реальность»: с одной стороны, оказание помощи в охране прав лиц, которые работают в области создания литературных произведений и произведений искусства, и с другой стороны, удовлетворение потребностей общества посредством предельно достижимой доступности произведений, которые защищены авторскими правами [5; 38]. При этом необходимо сохранить хрупкое равновесие между интересами автора, с одной стороны (его творение не должно приносить прибыль третьим лицам или стать объектом заимствования), и неумеренным ограничением доступа к произведениям, защищенным авторскими правами, — с другой, в частности это касается и ограничений экономического характера. Подобное чрезмерное ограничение доступа препятствует общественному развитию, тормозит экономическое развитие государства, что не соответствует государственным интересам, да и довольно часто интересам самого автора [6; 59].

Авторское право как система правовых норм регламентирует взаимоотношения, которые связаны с созданием и применением произведений науки, литературы и искусства. Словосочетание «авторское право» довольно часто применяется для указания непосредственно на субъективные права авторов и прочих лиц (авторское право в субъективном смысле) [7; 6].

Субъективные авторские права — это совокупность прав, которые предоставляются автору и необходимы для защиты его интересов, которые возникают вследствие создания им произведения и использования этого произведения обществом [8; 92].

В правовой литературе уже на протяжении достаточно длительного времени ведется дискуссия в отношении вопроса о понятии субъективного права в целом. Например, рассмотрим классификацию субъективных прав, предложенную Л.К.Рафиевой:

- 1) авторы, которые рассматривают субъективное право как притязание;
- 2) авторы, которые рассматривают субъективное право как средство гарантирования конкретного поведения обязанных лиц;
- 3) авторы, усматривающие в субъективном праве критерий допустимого либо позвольного поведения компетентных лиц;
- 4) авторы, включающие в данное право и допустимость самостоятельных действий компетентных лиц, и допустимость требовать конкретного поведения от обязанных лиц [9; 58].

Интересное мнение по данному вопросу у Е.Я.Мотовилокера. Согласно ему, субъективное право является не мерой допустимого поведения, а установленной законом возможностью удовлетворения субъективного интереса. Не всякий интерес связан с юридическим субъективным правом. Однако любое субъективное право в правовом смысле сопряжено с законным интересом. В противном случае, возможность, даваемая субъективным правом, становится бессмысленной, бестолковой [10; 43–49].

Согласно точке зрения С.Н.Братуся, субъективное право является «мерой допустимого поведения, которая обеспечивается законом и, таким образом, определенным поведением обязанных лиц» [11; 32, 33]. «Мера допустимого поведения» устанавливает юридический вид субъективного права, в то время как «использование социального блага» образует его позитивную суть [12; 168].

Согласно точке зрения Р.О.Халфиной, субъективное право формирует два вида возможностей: «устанавливать собственное поведение и запрашивать определенное поведение от обязанных лиц.

При этом делается упор на единстве этих двух сторон, а не на их противопоставлении с позиции главенства одной из них» [13; 227].

Другие авторы полагают, что субъективное право представляет собой некую дозволенную законом меру допустимого поведения компетентного лица [14; 292].

Один из крупнейших ученых–цивилистов периода добуржуазных реформ XIX в. Д.Н. Мейер отмечал, что право представляет собой меру свободы человека, который живет в социуме, меру, в рамках которой человек имеет возможность совершать некие действия [15; 117].

Согласно мнению Ю.С.Гамбарова, субъективное право — это все то, что нам дано либо гарантировано действием какого-либо объективного права [16; 380]. Г.Ф. Шершеневич считает, что субъективное право — это возможность реализации интереса, которая гарантируется объективным правом [17; 58].

По мнению О.С. Иоффе, для государства предоставление прав разнообразным субъектам значимо потому, что оно гарантирует такое поведение обязанных лиц, которое определено государством как обязательное в данной ситуации. Для компетентного лица предоставление ему субъективных прав имеет значение потому, что гарантирует такое поведение иных лиц, которое требуется в данной ситуации [18; 216]. Кроме того, О.С. Иоффе дает определение понятию субъективной обязанности. Согласно его мнению, субъективная обязанность является юридическим средством гарантии такого поведения ее носителя, которое необходимо управомоченному и которое государством признается обязательным.

В двусторонних гражданско-правовых взаимоотношениях исполнение обязанности одним из субъектов, определяющее удовлетворение интересов другого субъекта, напрямую связано с реализацией права обязанного лица, которое приводит к удовлетворению его личных интересов [19; 218].

Согласно мнению Е.У. Ихсанова, которое является отражением казахстанской позиции, субъективное авторское право представляет собой юридически гарантированную возможность индивида, который создал произведение собственным трудом (автора), быть признанным автором данного творения и выбирать способ обозначения своего авторства, защищать свою творческую неповторимость, которая воплотилась в данном произведении, а также пользоваться произведением установленными в законе способами [20; 45].

В Законе Республике Казахстан «Об авторском праве» содержится четкое деление на личные материальные и личные нематериальные права, в сумме дающие субъективное авторское право. Все авторские правомочия согласно своему содержанию можно разделить на две большие группы: права личные нематериальные и личные материальные [21; 6]. Помимо этого, авторские права в зависимости от связи участников авторского правоотношения можно разделить на абсолютные и относительные, в зависимости от особенностей реализации — на вещные и обязательственные [22; 10].

Личные нематериальные права включают творческие интересы автора, которые связаны с оценкой произведения обществом, и не имеют материального содержания. Материальные же права, наоборот, представляют собой экономическую ценность и подлежат денежной оценке. Такие права можно передать иным лицам, основываясь на авторских договорах. В правовой литературе данные права называются исключительными правами. Впрочем, содержание этого понятия в научной литературе всегда было причиной оживленной дискуссии [23; 8–17].

Мы считаем, что субъективное авторское право имеет характер исключительности в более широком смысле потому, что оно включает как личные материальные права, так и личные нематериальные права. Такой вывод был сделан нами на основании того, что даже в том случае, если автор передаст все свои материальные права на свое произведение, он все равно останется его автором, сохранив за собой личные нематериальные права. Однако у данной теории есть и противники. Например, к ним относится представитель российской юридической науки И.В. Попова, которая полагает, что личные нематериальные права не являются исключительными, потому что они не могут переходить от автора к другому правообладателю в связи с их неотделимостью от личности автора [24; 13].

Основываясь на толковании Закона РК «Об авторском праве и смежных правах», можно сделать вывод о том, что материальные права признаются исключительными только в силу данного закона, не из каких-либо иных соображений.

Согласно Закону РК «Об авторском праве и смежных правах», принятому 10.06.1996 г., к личным нематериальным правам законодатель причисляет такие виды: права авторства, право на имя, право на опубликование произведения, право на отзыв и право на защиту имени автора. Под личными материальными правами автора подразумеваются «исключительные права на эксплуатацию про-

изведения». В данном случае внимание акцентируется именно на эксплуатации и на извлечении материальной выгоды, т.е. получении прибыли. Для того чтобы получить материальную выгоду, быть автором необязательно. В процесс получения прибыли вовлекается довольно большой круг субъектов, которые действуют на основании авторского договора.

### Список литературы

- 1 Программа Президента Республики Казахстан Назарбаева Н.А. «Казахстан 2030». 14.12.2012 г. — [ЭР]. Режим доступа: [www.akorda.kz](http://www.akorda.kz)
- 2 Назарбаев Н.А. Казахстан на пороге нового рывка вперед в своем развитии. Послание Президента Республики Казахстан Нурсултана Назарбаева народу Казахстана. — [ЭР]. Режим доступа: <http://www.adilet.gov.kz/ru/node/7505>
- 3 Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений 1886 года. — [ЭР]. Режим доступа: [dic.academic.ru](http://dic.academic.ru)
- 4 Белов В.В., Виталиев Г.В., Денисов Г.М. Интеллектуальная собственность. Законодательство и практика его применения. — М.: Изд-во «Юрист», 1997. — 288 с.
- 5 Коростелева С.В. Личные неимущественные права авторов и особенности их реализации в Интернете: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03. — М., 2006. — 160 с.
- 6 Мильгром В. Дело «Бетамакс»: двенадцать лет спустя // Интеллектуальная собственность. — 2001. — № 11–12. — С. 58–64.
- 7 Хохлов В.А. Авторское право: Законодательство, теория, практика. — М.: Изд. Дом «Городец», 2008. — 231 с.
- 8 Корнеева И.Л. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации: учеб. пособие. — М.: Юрист, 2006. — 427 с.
- 9 Рафиева Л.К. Честь и достоинство как правовая категория // Правоведение. — 1996. — № 2. — С. 57–62.
- 10 Мотовиловкер Е.Я. Теория регулятивного и охранительного права. — Воронеж: Изд-во Воронеж. ун-та, 1990. — 136 с.
- 11 Братусь С.Н. О соотношении гражданской правоспособности и субъективных прав // Советское государство и право. — 1949. — № 8. — С. 32–33.
- 12 Строгович М.С. Основные вопросы советской социалистической законности. — М.: Наука, 1966. — 250 с.
- 13 Халфина Р.О. Общее учение о правоотношении. — М.: Юрид. лит., 1974. — 352 с.
- 14 Грибанов В.П. Ответственность за нарушение гражданских прав и обязанностей. — М.: Статут, 2001. — 411 с.
- 15 Мейер Д.Н. Русское гражданское право. — Пг., 1914. — 661 с.
- 16 Гамбаров Ю.С. Гражданское право: Общая часть. — М.: Зерцало, 2003. — 816 с.
- 17 Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. (по изданию 1911 года) — М.: Статут, 2000. — 564 с.
- 18 Иоффе О.С. Гражданское правоотношение // Избранные труды по гражданскому праву. — М.: Статут, 2009. — 784 с.
- 19 Ихсанов Е.У. Авторское право как субъективное гражданское право по законодательству Республики Казахстан: дис. ... канд. юрид. наук. — Алматы, 2001. — 127 с.
- 20 Камышев В.Г. Права авторов литературных произведений. — М.: Юрид. лит., 1972. — 184 с.
- 21 Певзнер А.Г. Понятие и виды субъективных гражданских прав: автореф. ... канд. юрид. наук. — М., 1961. — 16 с.
- 22 Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации: учебник. 2° изд. — М.: Проспект, 2001. — 752 с.
- 23 Экономический анализ доктрины авторского права. См.: Gorman R.A., Ginsburg J.C. Copyright for the Nineties. Cases and materials. — Charlottesville: Virginia, 1993. — P. 20–22.
- 24 Попова И.В. Программа для ЭВМ в системе объектов авторского права: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. — Минск, 1999. — 18 с.

Т.Қ.Қанатов

### Қазақстан Республикасы мен Ресей Федерациясында авторлық құқықты дамыту

Мақала Қазақстан Республикасы мен Ресей Федерациясының авторлық құқықты дамыту сұрақтарына арналған. Егжей-тегжейлі авторлық, субъективті авторлық тұжырымдама талданып, Қазақстан және Ресей Федерациясының ғалымдардың түрлі анықтамалары зерттелді. Автормен авторлық құқықты қорғаудың әдістері мен нысандары талданып, мәселелері ашылған, сондай-ақ шетелдік заңнаманы мысалға ала отырып, ұқсас проблемалары қарастырылып, олардың шешу жолдары ұсынылды.

T.K.Kanatov

## The development of copyright in the Republic of Kazakhstan and the Russian Federation

The scientific article is devoted to the development of copyright in the Republic of Kazakhstan and the Russian Federation. The article analyzes in detail the concept of copyright, subjective copyright, are different definitions of scientists from Kazakhstan and the Russian Federation. In addition, the article examines the safety and protection of copyright, the methods and forms of protection. The author carried out the work on the analysis of the methods and forms of protection of copyright, disclosed their problems addressed similar issues on the example of foreign legislation and given their solutions.

### References

- 1 Program Of The President Of The Republic Of Kazakhstan Nazarbayev N. And. «Kazakhstan 2030». 14.12.2012, [ER]. Access mode: [www.akorda.kz](http://www.akorda.kz)
- 2 Nazarbayev N. And. Kazakhstan on the threshold of new spurt forward in its development. Message from the President of the Republic of Kazakhstan Nursultan Nazarbayev to the people of Kazakhstan, [ER]. Access mode: <http://www.adilet.gov.kz/ru/node/7505>
- 3 Berne Convention for the protection of literary and artistic works of 1886, [ER]. Access mode: [dic.academic.ru](http://dic.academic.ru)
- 4 Belov V.V., Vitaliev G.V., Denisov G.M. *Intellectual property. Legislation and practice of its application*, Moscow: Publ. house of the lawyer, 1997, 288 p.
- 5 Korosteleva S.V. *The moral rights of authors and the peculiarities of their realization in the Internet. Dissertation candidate of jurisprudence*, Moscow, 2006, 160 p.
- 6 Milgram V. *Intellectual property*, 2001, 11–12, p. 58–64.
- 7 Khokhlov V.A. *Copyright: Legislation, theory, practice*, Moscow: Publ. house «Gorodets», 2008, 231 p.
- 8 Korneeva I. L. *Intellectual property rights in the Russian Federation: manual*, Moscow: Yurist, 2006, 427 p.
- 9 Rafieva L.K. *Jurisprudence*, 1996, 2, p. 57–62.
- 10 Motovilovker E.J. *The Theory of protective and regulatory law*, Voronezh, Publ. house, 1990, 136 p.
- 11 Bratus S.N. *Soviet state and law*, 1949, 8, p. 32–33.
- 12 Strogovich M.S. *The main questions of the Soviet socialist legality*, Moscow: Nauka, 1966, 250 p.
- 13 Halfina R.O. *General doctrine about legal relationship*, Moscow: Yuridueskaya literatura, 1974, 352 p.
- 14 Gribanov V.P. *Responsible for the violation of civil rights and duties*, Moscow: Statut, 2001, 411 p.
- 15 Meyer D.N. *Russian civil law*, Petrograd, 1914, 661 p.
- 16 Gambarov Y.S. *Civil law: General part*, Moscow: Zertcalo, 2003, 816 p.
- 17 Shershenevich G.F. *The Textbook of Russian civil law (according to the edition of 1911)*, Moscow: Statut, 2000, 564 p.
- 18 Ioffe O.S. *The Selected works on civil law*, Moscow: Statut, 2009, 784 p.
- 19 Ikhsanov E.U. *Copyright law as a subjective civil right according to the legislation of the Republic of Kazakhstan: Dis. ... candidate the faculty of law sciences*, Almaty, 2001, 127 p.
- 20 Kamyshev V.G. *The Rights of authors of literary works*, Moscow: Yurid. lit., 1972, 184 p.
- 21 Pevzner A.G. *The Concept and kinds of subjective civil rights: author. ... candidate. the faculty of law sciences*, Moscow, 1961, 16 p.
- 22 Sergeev A.P. *Intellectual property Right in the Russian Federation: textbook*. Ed. Second, Moscow: Prospect, 2001, 752 p.
- 23 An Economic analysis of copyright doctrine, see R. A. Gorman, Ginsburg J. C. *Copyright for the Nineties. Cases and materials*, Charlottesville: Virginia, 1993, p. 20–22.
- 24 Popova V.I. *The computer Program in the system of copyright: author. ... candidate. the faculty of law sciences*, Minsk, 1999, 18 p.