**Л. 2.Основные положения об**

**авторском праве и смежном праве.**

1. **Понятие авторского права и смежных прав. Задачи и принципы.**
2. **Объекты авторского права.**
3. **Субъекты авторского права.**
4. **Субъективные авторские права на произведения науки, литературы и искусства.**

Авторское право и смежные права в совокупности представляют собой самостоятельный институт гражданского права. В Законе **Республики Казахстан от 10 июня 1996 года № 6-I**  
**Об авторском праве и смежных правах**

Все объекты этого института представляют собой нематериальные результаты интеллектуального труда и в зависимости от характера последнего делятся на две большие группы: – объекты непосредственно авторского права (произведения); – объекты смежных прав (результаты труда артистов-исполнителей, производителей фонограмм и организаций вещания). Современное авторское право закрепляет за автором:

1. личные неимущественные права ("моральные права"), которые у автора отобрать нельзя:

- право авторства - право признаваться в качестве автора;

- право на имя - право использовать или разрешать использование произведения под подлинным именем автора, псевдонимом или анонимно;

- право на обнародование - право предоставить публике возможность узнать о существовании произведения; право на обнародование включает в себя также

-право на отзыв - если автор сочтет необходимым прекратить "хождение" произведения во внешнем по отношению к нему мире, он имеет право (с соблюдением установленных законом условий) отозвать свое произведение, что равносильно полному прекращению его существования;

- право на защиту репутации автора - право на защиту произведения, включая его название, от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству автора; - ряд других личных неимущественных прав, гораздо более "специфических" (право доступа и пр.).

2.комплекс имущественных прав, позволяющий автору и его правопреемникам контролировать использование произведения, дающий возможность доводить произведения до всеобщего сведения, и при этом получать вознаграждение. Имущественные права позволяют автору разрешать (получая за это вознаграждение) или не разрешать в отношении его произведений:

-воспроизведение в газетах, журналах, книгах, на пластинках, на компакт-дисках, на видеокассетах, на промышленных изделиях и т.д.;

-распространение экземпляров произведений путем продажи, безвозмездной передачи другим лицам, прокат произведений, их импорт (ввоз на российскую территорию в любом виде),

-публичный показ (на выставках, в витринах),

-публичное исполнение (в театрах, концертных залах);

-передачу в эфир (показ по телевидению, передачу по радио);

-сообщение для всеобщего сведения по кабелю (сообщение по проводному радио, по кабельному телевидению, использование в цифровых интерактивных сетях, в частности, в Интернете);

-перевод или переработку произведения (аранжировку музыки, создание сценария по роману, использование фотографии при создании коллажей и т.д.).

Это означает, что почти для любого использования произведения (кроме немногочисленных исключений, существующих в основном в "образовательных" и "информационных" целях) должно быть получено согласие и обладателю авторских прав (автору, его наследнику или иному правопреемнику) должно быть выплачено вознаграждение.

Для произведений, созданных "в служебном порядке", установлен особый правовой режим: имущественные права на них по общему правилу признаются принадлежащими работодателю (правда, при заключении трудового договора может быть оговорен иной подход), но личные неимущественные права все равно в полном объеме остаются за автором.

Свои имущественные права автор может использовать не только для получения дохода, но и для запрещения несоответствующего его намерениям и взглядам использования своего произведения.

Произведения науки, литературы и искусства – всегда результат творческой деятельности автора, в результате которого создается новый объект. Благодаря деятельности субъектов смежных прав произведения, предназначенные для публичного исполнения, становятся доступными широкому кругу лиц, однако сами артисты-исполнители, производители фонограмм и организации вещания новых произведений не создают. Кроме того, если труд исполнителей можно характеризовать как творческий, то деятельность производителей фонограмм, организаций эфирного и кабельного вещания является организационно-технической.

Основанием для объединения авторских и смежных прав в один институт является совпадением взаимных интересов субъектов авторского права и смежных прав. Они заинтересованы в создании качественных произведений и их профессиональном представлении публике.

**2. Объект авторского права**

Объектом является произведение науки, литературы и искусства. Произведение определяют как совокупность идей, мыслей, образов, получивших в результате творческой деятельности автора свое выражение в доступной для восприятия человеческими чувствами конкретной форме, допускающей возможность воспроизведения.

Объект авторского права должен быть выражен в объективной форме. Пока произведение представляет собой систему образов, мыслей, идей автора в его сознании, пока оно не стало возможным для восприятия другими лицами, иначе говоря, пока оно не получило объективной формы, нет объекта, нуждающегося в правовой охране.

Авторское право возникает в силу факта создания произведения. Произведение не обнародованное, но выраженное в какой-либо объективной форме, подлежит охране авторским правом независимо от того, доступно оно обществу или нет. Для возникновения и осуществления авторского права не требуется соблюдения каких-либо формальностей.

Обладателю исключительных имущественных прав помещать на каждом экземпляре произведения знак охраны, который состоит из трех элементов:

• латинской буквы «С» в окружности ©;

• имени (наименования) обладателя исключительных прав;

• года первого опубликования произведения.

Правовой охраной в равной степени пользуются произведения, на которых проставлен знак охраны, так и произведения без такого знака. Знак охраны авторского права – формальность, которая служит для оповещения третьих лиц о наличии у автора или иного лица исключительных имущественных прав на произведение.

В случае возникновения спора об авторстве автор произведения должен иметь доказательства того, что именно он является создателем данного объекта авторского права. Таким доказательством может являться документ о регистрации произведения у нотариуса.

Произведения науки, литературы и искусства являются нематериальными объектами, однако их значимость для общества могут быть оценена, когда они объективируются на материальном носителе.

Круг охраняемых авторским правом объектов широк. Их перечень, составленный в зависимости от выражения, назначения, способа использования других условий

В отличие от самостоятельных (независимых) произведений созданные на их основе новые произведения называют производными (зависимыми). К числу производных произведений относят переводы, обработки, аннотации, рефераты, резюме, обзоры, инсценировки, музыкальные аранжировки, другие переработки произведений науки, литературы и искусства

Составные произведения создаются путем соединения в единое целое уже существующих произведений. Действующее законодательство к числу состава относит: антологии, энциклопедии, энциклопедические словари, периодические и продолжающиеся 25 сборники научных трудов, газеты, журналы и другие периодические издания, базы данных.

Обязательными признаками произведения являются: 1. Произведение – продукт духовного творчества, духовной деятельности человека, исключающей возможность труда без участия психических сил. Это – нематериальный объект. 2.Произведение должно быть результатом творческой деятельности автора. Согласно современной научной доктрине охране авторским правом подлежат лишь те результаты интеллектуальной деятельности, которые отличает оригинальность формы, в которой этот результат выражен.

Авторское право распространяется на произведения, выраженные в какой-либо объективной форме: письменной, устной, звуко- или видеозаписи, изображения, объемно-пространственной и др. В связи с признанием программ ЭВМ и баз данных введена новая форма существования произведения – электронная.

Под обнародованием понимается осуществленное с согласия автора действие, которое впервые делает произведение доступным для всеобщего сведения путем его опубликования, публичного исполнения, публичного показа или иным способом.

В перечень охраняемых авторским правом объектов входят:

1. Литературные произведения

2. Драматические и музыкально-драматические произведения, произведения хореографии и пантомимы и другие сценарные произведения

3. Музыкальные произведения с текстом и без текста.

4. Аудиовизуальное произведение (кино, теле-, видеофильмы; диафильмы и другие кино- и телепроизведения).

5. Произведение скульптуры, живописи, графики, литографии и другие произведения изобразительного искусства.

6. Произведения прикладного искусства.

7. Произведения архитектуры, градостроительства и садовопаркового искусства

8. Фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии

9. Карты, планы, эскизы, иллюстрации и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и другим наукам.

10. Компьютерные программы

11. Другие произведения.

**3. Субъекты авторского права**

Субъектами являются обладатели субъективных авторских прав и носители субъективных обязанностей в правоотношениях, связанных с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства. Субъектами авторского права являются:

• авторы (граждане Казахстана и иностранцы), их наследники и иные правопреемники,

• Республика Казахстан.

Одни субъекты обладают авторским правом на произведение в силу факта его создания, другие приобретают определенные авторские правомочия в порядке наследования, по авторскому договору или иным основаниям. В связи с этим различают субъектов первоначального производного авторского права.

Термин «автор» не применяется ни к юридическим лицам, ни к наследникам, ни к иным правопреемникам автора. Из текста закона следует, что автором является физическое лицо, создавшее оригинальное произведение, составившее сборник или иное составное произведение, осуществившее перевод, аранжировку или другую переработку оригинального произведения.

Автором или обладателем исключительного права на произведение является то лицо, чье имя или наименование значится на произведении. При обнародовании произведения анонимно или под псевдонимом (за исключением случаев, когда псевдоним автора не вызывает сомнений в его личности) издатель, имя или наименование которого обозначено на произведении, при отсутствии доказательств иного считается представителем автора и имеет право защищать права автора и обеспечивать их осуществление. Это положение действует до тех пор, пока автор не раскроет свою личность и не заявит о своем авторстве.

Авторское право может принадлежать нескольким лицам – соавторам. Соавторство может заключаться как в выполнении соавторами однородного по своему характеру труда, так и в выполнении несколькими лицами труда, различного по своему творческому характеру. Например, музыку балета пишет композитор, а постановку осуществляет хореограф. В юридической литературе выделяют два вида соавторства: • нераздельное; • раздельное. Нераздельное соавторство возникает в отношении произведения, составляющего одно неразрывное целое. При раздельном соавторстве единое произведение состоит из частей, имеющих самостоятельное значение, причем известно, кем из соавторов эти части созданы.

Согласно современной доктрине в роли иных правопреемников авторов выступают организации и учреждения, а также физические лица, к которым переходят по договору права на использование произведения. Следует согласиться с господствующим в литературе мнением, что правопреемники владеют авторскими правами не в полном объеме. К ним не могут перейти ни по каким основаниям такие личные неимущественные права, как право авторства и право на имя.

**4. Субъекты авторского права на**

**произведения науки, литературы и искусства**

В конце XIX в. сложилась дуалистическая концепция авторского права, согласно которой автору в отношении его произведения принадлежат две группы прав различной природы и назначения: моральные (в отечественной литературе - личные неимущественные), выражающие интересы создателя произведения как личности, и имущественные, определяемые как исключительное право использовать произведение любым способом

Обладателю авторских прав принадлежит исключительное право осуществлять или разрешать осуществлять следующие действия:

• воспроизведение произведения;

• распространение оригинала или экземпляров произведения посредством продажи или иной передачи права собственности;

• прокат оригиналов или экземпляров программ для ЭВМ, баз данных, аудиовизуальных произведений, нотных текстов музыкальных произведений и произведений, воплощенных в фонограммах, независимо от принадлежности права собственности на оригинал или экземпляров указанных произведений;

• импорт экземпляров произведения;

• публичный показ оригинала или экземпляра произведения;

• публичное исполнение произведения;

• передачу произведения в эфир;

• иное сообщение произведения для всеобщего сведения;

• перевод произведения на другой язык;

• переделку или иную переработку произведения.

По общему правилу право авторства, право на имя и право на защиту репутации охраняются бессрочно; имущественные права действуют в течение всей жизни автора и после его смерти 50 лет; имущественные права на произведение, созданное в соавторстве, действуют в течение всей жизни и 50 лет после смерти последнего автора, пережившего других соавторов (ст.22). Для анонимных произведений или произведений под псевдонимом срок охраны составляет 50 лет с момента первого правомерного опубликования произведения.

**Задания для самостоятельной работы**

**Задание 1.** Из перечисленных далее терминов (словообразований) выделите те, которые относятся: а) к новациям; б) к инновациям; в) ни к тем ни к другим, – основываясь на понятиях инноватики (науки об инновациях).

(лингв.);

– внедрение (как процесс);

– внедренное новшество; – доменное имя; – изменение; – изобретение; – инновационный продукт (продукция); – модернизация; – новация (ст. 414 ГК РФ); – новая идея; – новинка; – нововведение; – новое; – новообразование (мед.); – новообразование (лингв.); – ноу-хау; – новшество; – обновленная продукция; – перемены; – полезная модель; – продвинутая идея; – промышленный образец; – реновация; – новелла; – псевдоинновация; – новаторство; – усовершенствование.

**Вопросы семинара.**

1. Объясните необходимость разделения на авторское и смежное право. Покажите, что от этого выиграли общество, авторы др. люди.

2. Есть смысл выделения имущественного права на нематериальные объекты интеллектуальной собственности.

3. Опишите понятия самостоятельные и производные произведения

И как на них распространяется авторское право в законе РК.

4. Процитируйте понятия объекты и субъекты авторского права в законе РК и покажите кто является обладателем исключительных имущественных прав. Покажите круг охраняемых авторских прав.

5. Применительно к кому применяется термин «автор». Какие действия принадлежат обладателю авторских прав.