

не зафиксированы, считаются существующими в объективной форме, иначе они не могли бы восприниматься другими людьми, они охраняются авторским правом как произведения, выраженные в объективной форме которых не связана с материальным носителем [7, с.21].

Цифровая (электронная) форма радикально меняет сложившиеся стереотипы и представления в отношении объективной формы произведений. Любое произведение можно оцифровать, то есть преобразовать в цифровую форму. Совместно с телекоммуникационными технологиями цифровая форма произведений в цифровой среде представляет идеальную форму для дальнейшего развития науки, культуры, образования.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Закон КР «Об авторском праве и смежных правах» от 14 января 1998 года N 6.
2. Гордон М.В. Советское авторское право. - М.: Госюриздат, 1955.
3. Серебровский В.И. Вопросы советского авторского права. - М.: Изд-во АН СССР, 1956.
4. Гаврилов Э.П. Комментарий к Закону «Об авторском праве и смежных правах». - М., 1996.
5. Антимонов Б.С., Флейшиц Е.А. Авторское право. - М., 1957.
6. Гаврилов Э.П. Советское авторское право. Основные положения. Тенденции развития. - М.: Наука, 1984.
7. Чолпонбаев М.Ш., Сабаева Ж.К. Право интеллектуальной собственности». - Б., 2002. - 148 с.
8. Абдылдабек кызы Жаныл «Авторское право и смежные права». - Б., 2003. - 256 с.
9. Чернышева С.А. Правоотношения в сфере художественного творчества. - М.: Наука, 1979. - 168 с.
10. Кабатов В.А. Советское авторское право на произведения изобразительного искусства: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. - М., 1954. - 15 с.
11. Ионас В.Я. Произведения творчества в гражданском праве. - М., 1972. С. 11-23.
12. Абдреева Н.Б. Объект авторского права по законодательству Республики Казахстан (вопросы теории и практики): Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. - Алматы, 2008. - 25 с.

13. Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. - М.: «Проспект», 1999. - 752 с.

14. Глоссарий терминов по авторскому праву и смежным правам. - Женева: ВОИС, 1981. - № 827 (EFR).

15. Макагонова Н.В. Авторское право. - М.: Юрид. Лит., 1999. - 288с.

16. Судариков С.А. Основы авторского права. - М.: Амалфея, 2000. - 512 с.

УДК 347.446:340.11[(575.2)

*Токтогулов А.А. ,
зав.отделом
права ИФиППИ, к.ю.н.
Танирбергена Р.К.,
соискатель ИФиППИ НАН КР*

АВТОРСКИЙ ДОГОВОР В ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКИ

Аннотация: Статья посвящена нормам Закона Кыргызской Республики «Об авторском праве и смежных правах», регулирующих вопросы авторского договора. Даны определение авторского договора, предмет, условия и содержание авторского договора в законодательстве Кыргызской Республики.

Аннотация: Макала Кыргыз Республикасынын «Автордук мыйзам жана аралаш укуктар жөнүндө» Мыйзамынын автордук келишимдин маселелерин жөнгө салган ченемдерине арналган. Автордук келишимдин, анын предметинин, шарттарынын жана маңызынын аныктамалары берилген.

Annotation: The article is devoted to the norms of the Law "On Copyright and Related Rights", governing the author's contract. Given the definition of the author's contract, subject conditions, and the content of the author's contract in the Kyrgyz Republic legislation.

Ключевые слова: Интеллектуальная собственность, авторское право, закон Кыргызской Республики «Об авторском праве и смежных правах», авторский договор, условия авторского договора.

Негизги сөздөр: *Интеллектуалдык менчик, автордук укук, автордук келишим, "Автордук келишим жөнүндө" Кыргыз Республикасынын мыйзамы, автордук келишимдин шарттары.*

Keywords: *Intellectual property, copyright, law of the Kyrgyz Republic "On Copyright and Related Rights", the author's contract, the terms of the copyright agreement.*

Авторское право предусматривает использование произведений, как на основании бездоговорной формы, так и в договорной форме. Как пишет А.П. Сергеев, «договорная форма использования произведений в большей степени, чем какая-либо другая, обеспечивает реализацию и охрану как личных, так и имущественных прав автора. Отвечает она и интересам пользователей, поскольку они приобретают определенные права по использованию произведений, которых не имеют другие лица, и в связи с этим могут окупить свои затраты по воспроизведению и распространению произведений и получить прибыль. В конечном счете, в договорном использовании произведений заинтересовано и общество в целом, поскольку такой порядок стимулирует творческую активность его членов и способствует умножению духовного богатства общества» [2, с.245].

Согласно Закону Кыргызской Республики «Об авторском праве и смежных правах», передача имущественных прав автора может передаваться по авторскому договору.

Проблема понятия авторского договора широко обсуждалась в юридической литературе еще в советское время. Определения авторского договора формулировали такие юристы, как И.В. Савельева [3, с.111], Н.Л. Клык [4, с.12], В.А. Дозорцев [5, с. 23]. По определению Э.П. Гаврилова, авторский договор – это «соглашение сторон, касающееся использования охраняемых авторским правом произведений науки, литературы и искусства» [6, с. 56]. Н.В. Макагонова считает, что «авторский договор представляет собой широкое понятие, означающее, что одна из сторон договора, субъект авторского права, передает другой стороне, пользователю, имущественные права на условиях и на срок, определенный договором» [7, с.157]. А.П. Сергеев следующим образом определяет понятие авторского договора:

«по авторскому договору автор передает или обязуется передать приобретателю свои права на использование произведения в пределах и на условиях, согласованных сторонами» [2, с. 260]. Авторы сборника «Интеллектуальная собственность» дают такое определение авторского договора: «авторский договор – это соглашение двух или более лиц, направленное на установление, изменение и прекращение взаимных прав и обязанностей. Взаимные права и обязанности сторон касаются имущественных и связанных с ними личных неимущественных прав. Авторский договор представляет собой реализацию авторских правомочий, так как использование произведений автора другими лицами допускается не иначе как на основании договора с автором или его правопреемником» [8, с. 81].

Согласно нормам статей 30 и 31 Закона Кыргызской Республики «Об авторском праве и смежных правах», можно дать следующее определение авторского договора: *авторский договор – это договор, согласно которому автор произведения науки, литературы и искусства или его правообладатель передает пользователю, являющемуся другой стороной договора, имущественные права согласно согласованным обеими сторонами условий.*

Исходя из нормы статьи 30 части 1 Закона Кыргызской Республики «Об авторском праве и смежных правах», можно заключить, что имеются две группы авторских договоров: авторский договор о передаче исключительных прав и авторский договор о передаче неисключительных прав.

Авторский договор о передаче исключительных прав разрешает использование произведения определенным способом и в установленных договором пределах только лицу, которому эти права передаются, и дает такому лицу право запрещать подобное использование произведения другим лицам (ч. 2 ст.30). Если лицо, которому переданы исключительные права, не осуществляет защиту этого права, автор по норме ч. 2 ст. 30 Закона может сам запретить использование произведения другим лицом.

Часть 3 статьи 30 Закона разрешает по авторскому договору о передаче неисключительных прав пользователю использование произведения наравне с обладателем исключительных

прав, передавшим такие права, и (или) другим лицам, получившим разрешение на использование этого произведения таким же способом.

Если в авторском договоре прямо не отмечено, что передаваемые права являются исключительными, то данные права считаются неисключительными.

Условия авторского договора определяются нормами статьи 31 Закона Кыргызской Республики «Об авторском праве и смежных правах». Данная статья гласит, что в авторском договоре должны предусматриваться способы использования произведения (конкретные права, передаваемые по данному договору), срок и территорию, на которые передается право, размер вознаграждения и (или) порядок определения его размера за каждый способ использования произведения, порядок и сроки выплаты вознаграждения.

Кроме названных существенных условий договора законодатель также предусмотрел включение в договор и других условий, которые сочтут необходимыми стороны для данного договора. Среди условий авторского договора законодатель также установил норму, согласно которой при отсутствии в авторском договоре условия о сроке, договор может быть расторгнут автором по истечении пяти лет с даты его заключения, если пользователь будет письменно уведомлен об этом за шесть месяцев до расторжения договора. Закон дает право автору расторгнуть авторский договор, заключенный на длительный срок, через десять лет после даты заключения договора. При этом пользователь должен быть письменно уведомлен об этом за шесть месяцев до расторжения договора. Такое право возникает у автора каждые десять лет.

Если в авторском договоре не оговорено условия о территории, на которую передается право, действие передаваемого по договору права распространяется только на территорию Кыргызской Республики.

В Законе также указано, что предметом авторского договора не могут быть права на использование еще не созданного произведения, а также права на использование произведения, не известные на момент заключения договора. Н.В. Макагонова считает, что данная позиция законодателя должна быть отменена, так

как «при существующих темпах научно-технического прогресса у издателя, телерадиовещательной организации при возникновении каждого нового технического способа использования произведения возникает обязанность дополнить заключенный авторский либо заключить новый договор с наследниками автора. Определенные сложности в правоприменении данной нормы возникают в том случае, когда речь идет о новом техническом способе использования архивных программ, созданных по договору авторского заказа. При этом у вещательной организации, издателя появляется обязанность перед перезаключением договора на новый вид использования произведения установить правообладателей» [7, с. 164]. Думается, что данное возражение имеет определенный смысл.

В Законе устанавливается, что авторское вознаграждение определяется в авторском договоре в виде процента от дохода за каждый способ использования произведения или, если это невозможно осуществить в связи с характером произведения или особенностями его использования, в виде зафиксированной в договоре суммы либо иным образом (п.3 ст. 31 Закона Кыргызской Республики «Об авторском праве и смежных правах»). В случае определения в договоре вознаграждения в виде фиксированной суммы, в договоре должен быть установлен максимальный тираж произведения.

Переданными по авторскому договору полностью или частично другим лицам считаются лишь те права, о которых прямо предусмотрено в договоре. Права, не указанные в договоре, считаются не переданными. Данная норма важна, так как исключает любые неопределенности в договоре.

В Законе указано, что условие авторского договора, ограничивающее автора в создании в будущем произведений на данную тему или в данной области, является недействительным (п.6 ст. 31 Закона Кыргызской Республики «Об авторском праве и смежных правах»). Условия авторского договора, противоречащие положениям Закона об авторском праве, являются недействительными, согласно п.7 ст.31 Закона. Сторона, не исполнившая или ненадлежащим образом исполнившая обязательство по авторскому договору, обязана возместить убытки,

причиненные другой стороне (п.8 ст.31 Закона Кыргызской Республики «Об авторском праве и смежных правах»).

Авторские договоры должны заключаться в письменной форме. Это требование содержится в п.1 ст. 32 Закона Кыргызской Республики «Об авторском праве и смежных правах», в устной форме может быть заключен только договор об использовании произведения в периодической печати. Это продиктовано тем, что устная форма договора затрудняет защиту авторского права в случаях, когда произведение остается невостребованным, не публикуется или публикуется с купюрами либо иными изменениями, внесенными без согласия автора. Устная форма договора не способствует защите авторского права [9, с. 100]. Кыргызский законодатель указывает, что при продаже экземпляров программ для ЭВМ и баз данных и предоставлении массовым пользователям доступа к ним допускается применение особого порядка заключения договора, определяемого законодательством Кыргызской Республики (п.2 ст.32 Закона Кыргызской Республики «Об авторском праве и смежных правах»). По соглашению сторон авторский договор может быть зарегистрирован в Кыргызпатенте, за что взимаются регистрационные сборы, размеры и порядок уплаты которых устанавливаются Правительством Кыргызской Республики.

Следует отметить, что в законодательстве Кыргызстана об авторском праве советского периода, как и в законодательстве всего СССР, существовали обязательные типовые авторские договора, цель которых была обеспечение в интересах участников договора нормативной базой для регулирования их взаимоотношений. В то время действовало около 20 типовых договоров, утвержденных союзными министерствами и ведомствами: Типовой издательский договор на литературные произведения, Типовой издательский договор на произведение изобразительного искусства, Типовой издательский договор на музыкальные произведения, Типовые постановочные договоры на создание драматического произведения и др. [10, с. 184-200]. В настоящее время такие типовые договоры утратили свою юридическую силу. Однако законодательство Кыргызской Республики устанавливает, что при заключении авторских

договоров возможно использование примерных авторских договоров, которые разрабатываются Кыргызпатентом (п.3 ст. 32 Закона Кыргызской Республики «Об авторском праве и смежных правах»).

В советском авторском праве содержалась классификация авторских договоров по способу использования, например, выделялись издательский, постановочный, сценарный договоры, договоры об использовании неопубликованного произведения в радио- или телевизионной передаче, договоры о создании произведения изобразительного искусства в целях его публичного выставления и др. [11, с. 41]. Ряд ученых и сегодня предлагают классификации авторских договоров, так как считают, что каждый из них имеет свои особенности [2, с.203]. Так, Е.А. Суханов предложил свою классификацию договоров: «авторский договор об издании произведения; авторский договор о публичном исполнении произведения; авторский договор об использовании произведения в кинематографии; авторский договор об использовании произведения на радио и телевидении; авторский договор о публичном показе произведения; авторский договор об использовании в промышленности произведения декоративно-прикладного искусства и другие» [12, с. 258 -259].

По определению Н.В. Макагоновой, «Издательским договором называют договор автора или иного субъекта авторского права, обладающего исключительными правами, с издательством об издании и (или) переиздании произведения», «договором художественного заказа называют договор, в силу которого создается произведение изобразительного искусства, владельцем, собственником материального носителя которого является заказчик» [7, с. 170].

По определению В.И. Серебровского, постановочный договор на сценическое произведение есть «договор, в силу которого автор уступает право на публичное исполнение своего произведения, а постановщик (зрелищное предприятие) обязуется осуществить постановку (публичное исполнение его) в определенный срок» [12, с.308].

В действующем Законе Кыргызской Республики «Об авторском праве и смежных правах» нет регламентации об издательском и

постановочном договорах. В законе сохранен лишь авторский договор заказа, который регулируется статей 33 Закона. Согласно данной статье, личное неимущественное право на произведение, созданное по договору заказа, принадлежит автору (п.1 ст.33). Исключительные права на использование заказного произведения принадлежат стороне, указанной в условиях авторского договора заказа (п.2 ст.33). По авторскому договору заказа автор обязуется создать произведение в соответствии с условиями договора и передать его заказчику (п.3 ст. 33), если же автор не представил заказное произведение в соответствии с условиями договора заказа, он обязан возместить реальный ущерб, причиненный заказчику (п.5 ст. 33). В свою очередь, заказчик обязан в счет обусловленного договором вознаграждения выплатить автору аванс. Размер, порядок и сроки выплаты аванса устанавливаются в договоре по соглашению сторон (п.4 ст. 33).

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Закон Кыргызской Республики «Об авторском праве и смежных правах» от 14 января 1998 года N 6.
2. Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. - М.: «Проспект», 1999. – 752 с.
3. Савельева И.В. Правовое регулирование отношений в области художественного творчества. - М., 1986.
4. Клык Н.Л. Охрана интересов сторон по авторскому договору. - Красноярск, 1987. С. 12.
5. Дозорцев В.А. Авторский договор и его типы // Соц. законность. - 1984. - №5. С. 23
6. Гаврилов Э.П. Авторское право. Издательские договоры. Авторский договор. - М.: Юрид. лит., 1988.
7. Макагонова Н.В. Авторское право. - М.: Юрид. лит., 1999. - 288 с.
8. Интеллектуальная собственность: Основные материалы / Под ред. П.Б. Гальперина. В 2-х т. - Новосибирск, 1993. – Т.2.
9. Чертков В.Л. Авторское право в периодической печати. - М., 1989.
10. Авторское право: Сборник нормативных актов. - М., 1985.

11.Иоффе О.С.Основы авторского права. - М.: Знание, 1969.

12. Гражданское право /Под ред. Е.А. Суханова. Т.2.М.

УДК 347.965

*Чыныбаева Н.Ж.,
преподаватель кафедры
головного права КГЮА*

НЕКОТОРЫЕ ПРОБЛЕМЫ ОРГАНИЗАЦИОННО – ПРАВОВОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ АДВОКАТА ПРИ ОТПРАВЛЕНИИ ПРАВОСУДИЯ ПО ГРАЖДАНСКИМ ДЕЛАМ

Аннотация: В данной научной статье автор рассматривает организационно - правовые проблемы деятельности адвоката при отправлении правосудия по гражданским делам. Так как именно интерес вызывает у многих современный рынок юридических услуг представляя собой разрозненную структуру, включающую в себя такие профессиональные сообщества, как адвокатура, нотариат, а также частный юридический консалтинг. При этом сферы деятельности адвокатуры и нотариата на сегодняшний день имеют нормативно-правовое регулирование, в то время как иная часть остается вне рамок государственного регулирования.

Аннотация: Бул илимий макалада автор жарандык иштер боюнча сот адилеттигин жүргүзүүдө адвокаттын ишмердүүлүгүндө уюштуруулук-укуктук көйгөйлөр каралат. Бүгүнкү күндө чачкын түзүм сыяктуу болгон юридикалык кызмат көрсөтүүнүн заманбап базары көпчүлүк элде кызыкчылык туудурат. Бул түзүм өзүнө кесипкөй коомдоштуктарды: адвокатура, нотариат, ошондой эле жеке юридикалык консалтингди камтыйт. Ошол эле убакта адвокатуранын жана нотариаттын ишмердүүлүгүнүн чөйрөсүндө бүгүнкү күндө ченемдик-укуктук жөнгө салуусу бар, ал эми башка бөлүгү мамлекеттик жөнгө салуунун сыртында калып жатат.

Annotation: In this scientific article, the author examines the legal problems of a lawyer in the administration of Justice in civil cases. Because