

4. Баринов Н.А. Имущественные потребности и гражданское право. Саратов, 1987; Кабалкин А.Ю. Сфера обслуживания: Гражданско-правовое регулирование. М., 1972; Он же. Гражданский закон об услугах населению. М., 1980; Он же. Услуги в системе отношений, регулируемых гражданским правом// Гос-во и право. 1994. № 8, 9. С. 79 - 88; Кабалкин А.Ю., Мозолин В.П. Охрана прав граждан и потребителей// Сов. гос-во и право. 1983. № 4. С. 37 - 45; Плоом Э.Л. О защите прав граждан-заказчиков по договорам бытового обслуживания// Учен. зап. Тарт. гос. ун-та. Тарту, 1987. Вып. 782. С. 30 - 39; Он же. Услуга, товар или? // Советское право. Таллин, 1987. № 4. С. 261 - 265; Шерстобитов А.Е. Гражданско-правовое регулирование договорных отношений в сфере обслуживания. М., 1987
5. Калмыков Ю.Х. К понятию обязательства по оказанию услуг в гражданском праве// Избранное: Труды. Статьи. Выступления. М., 1998. С. 29 - 34; Романова Е.Н. Гражданско-правовое содержание услуг. Т. XXVI// Учен. зап. Кавказского НИИ. Нальчик, 1974. С. 210 - 213.
6. Иоффе О.С. Советское гражданское право (курс лекций): Отдельные виды обязательств. Л., 1961. С. 211 - 213.
7. Красавчиков О.С. Советская наука гражданского права. Свердловск, 1961. С. 303 - 306.
8. Шешенин Е.Д. Предмет обязательства по оказанию услуг// Сб. учен. тр. Свердловск, 1964. Вып. 3. С. 177.
9. Калмыков Ю.Х. Указ. соч. С. 33.
10. Романова Е.Н. Указ. соч. С. 213.
11. Алексеев С.С. Об объекте права и правоотношения // Вопросы общей теории советского права. М., 1960. С. 297.
12. Индюков Н.П. Услуга как объект гражданского правоотношения // Проблемы права, социалистической государственности и социалистического управления. Свердловск, 1978. С. 33.
13. Кротов М.В. Обязательство по оказанию услуг в советском гражданском праве. Л., 1990. С. 41.
14. Тихомиров А.В. Медицинская услуга. Правовые аспекты. –М.: Информационно-издательский дом, 1996. – с.96
15. Шешенин Е.Д. Предмет обязательства по оказанию услуг. С. 177.
16. Брауде И.Л. Договор подряда // Отдельные виды обязательств. М., 1954. С. 221.
17. Баринов Н.А. Права граждан по договору бытового заказа и их защита. Саратов, 1973. С. 14.
18. Кабалкин А.Ю. Услуги в системе отношений, регулируемых гражданским правом. С. 84.
19. Шаблова Е.Г. Гражданско-правовое регулирование отношений возмездного оказания услуг: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук. Екатеринбург, 2002. С. 13.
20. Кванина В.В. Договор на оказание возмездных услуг: Учебное пособие. Челябинск, 2002. С. 31.
21. Степанов Д. Услуги как объект гражданских прав// Российская юстиция. 2000. N 2. С. 16 - 17.
22. Степанов Д.И. Услуги как объект гражданских прав. М., 2005. С. 217.
23. Борисов А.Б. Большой энциклопедический словарь. М.: Книжный мир, 2002. С. 695.
24. Сироткина А.А. Договор оказания медицинских услуг: особенности правового регулирования. М.: Статут, 2004. С. 30.
25. Путило Н.В. К вопросу о природе социальных услуг// Журнал российского права. 2006, N 4
26. Ломакина И.Г. Гражданско-правовое регулирование отношений по оказанию медицинских услуг в Российской Федерации. Дисс...к.ю.н./ ГУОВПО «Росс.универс.дружбы народов (РУДН)». С. 13
27. «О здоровье народа и системе здравоохранения» Кодекс Республики Казахстан от 18 сентября 2009 года № 193-4 - подпункт 74) пункта 1 статьи 1
28. Ким С.В., Бейсенбекова Г.К. Научное обоснование и финансово-экономические расчеты разработки правил оказания платных услуг в системе здравоохранения// Проблемы социальной медицины и управления здравоохранением. Ежеквартальный научно-практический бюллетень. 2005. № 34. с. 6-10
29. Малеина М.Н. Человек и медицина в современном праве: Учеб. и практич. пособ. М., 1995; Она же. Гражданско-правовой договор на оказание медицинской помощи// Правоведение. 1989. № 2. С. 28 - 35; Тихомиров А.В. Медицинское право: Практич. пособ. М., 1998; Шленева Е. Медицинское право: Предмет отрасли// Право и жизнь. 2000. № 26; Мохов А.А. Теоретические проблемы медицинского права России. Волгоград, 2002; Елина Н.К. Медицинская деятельность: Понятие, формы осуществления// Актуальные проблемы гражданского, предпринимательского права, гражданского и арбитражного процесса: Межвуз. сб. науч. ст./ Под ред. Е.А. Трещевой. Самара, 2005. С. 126 - 139.

From the theory point of view the issues of the social services (content, consideration, features and types) were considered in this article. The legislative social service offering and delivering medical service as the kind of social service are also described.

Бұл мақалада «элеуметтік қызмет» ұғымы теориялық көзқарасы жағынан (мазмұны, мәні, белгілері және түрлері) ашылады. Сонымен қатар, заң шығару деңгейінде элеуметтік қызмет түрлерін көрсетудің мәселелері, және элеуметтік қызмет түрі ретінде медициналық қызметін ерекшеліуі қаралады,

М.Г. Ажибаев, Д.Н. Тарихов

ОБЪЕКТЫ АВТОРСКОГО ПРАВА В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН

На сегодня является очевидным тот факт, что роль научных достижений, новых технологий, значение интеллекта будут, несомненно, возрастать. Под воздействием данного мирового процесса в Республике Казахстан происходит рост влияния интеллектуального фактора на экономическое, социальное и политическое развитие. Так, в стратегической программе, выдвинутой Президентом Республики Казахстан Н.А. Назарбаевым, «Казахстан - 2030» одной из целей определено обеспечение диверсификации производства, включающей в себе осуществление промышленной, научно – технологической политики. Стратегия реформирования и реструктуризации научно-технической области подразумевает проведение реформ в системе управления наукой, активизации изобретательской деятельности, защиты прав интеллектуальной собственности [1].

Современное состояние науки в Казахстане характеризуется наличием большого числа завершенных научных разработок, не востребованных производством. Это весьма значительный потенциал, и его использование должно стать одной из основных задач развития инновационной деятельности. Важнейшим фактором развития инновационной деятельности является использование интеллектуальной собственности и защита ее прав. Эффективный хозяйственный оборот интеллектуальной собственности за счет сбалансированности прав и законных интересов субъектов правоотношений способен обеспечить единство спроса и предложения на результаты интеллектуальной деятельности, развитие научно-технических исследований, их промышленную реализацию, производство и потребление новых конкурентоспособных товаров и услуг [2].

В послании Президента РК Н.А. Назарбаева народу Казахстана «Казахстан на пороге нового рынка впереди в своем развитии. Стратегия вхождения Казахстана в число пятидесяти наиболее конкурентоспособных стран мира» подчеркивает важность формирования в Казахстане благоприятных условий для производства товаров с защищенными правами интеллектуальной собственности. В п.1.5 Послания отмечается, что «укрепление репутации Казахстана как жесткого гаранта защиты авторских прав и торговых марок позволит нам активнее развивать и диверсифицировать новые сектора экономики» [3]. В связи с вышеизложенным, вопросы использования и охраны объектов интеллектуальной собственности играют все более важную роль во внешнеэкономической деятельности страны. Имеются все основания утверждать, что интеллектуальная собственность, охраняемая в большинстве стран мира, выступает одним из наиболее мощных стимуляторов прогресса во всех отраслях развития общества.

Таким образом, можно сделать вывод, что право интеллектуальной собственности, вообще, и авторское право, в частности, играют немаловажную роль в современном обществе. Законодатель в п.1 ст.6 Закона РК закрепил, что авторское право распространяется на произведения науки, литературы и искусства, являющиеся результатом творческой деятельности, независимо от назначения и достоинства произведения, а также от способа его выражения [4]. Таким образом, объект авторского права, в широком понимании, – это произведение.

Законодатель не определяет понятие «произведения», но дает четкие признаки, которыми «произведение» должно обладать.

Во-первых, оно должно относиться к науке, литературе или искусству. На наш взгляд, это рамочный, чисто условный признак, т.к. законодатель акцентирует внимание на том, что не имеет значения достоинство произведения, а также способ его выражения. Стоит согласиться с исследователями, которые подчеркивают, что «перечисленные термины имеет смысл рассматривать не по отдельности, а пытаясь их разграничить, а в совокупности, как некоторый ориентир, указывающий на определенную область человеческой деятельности»[5].

Во-вторых, такое произведение должно быть результатом творческой деятельности, независимо от назначения и достоинства произведения, а также способа его выражения.

Итак, законодатель говорит о результатах «творческой деятельности», «творчестве». Что следует понимать под творчеством?

Творчество – деятельность человека, направленная на создание культурных или материальных ценностей[6]. Творческая деятельность - это деятельность человеческого мозга, который способен создавать только идеальные образы, а не предметы материального мира[7]. Творческий характер предполагает, прежде всего, новизну произведения. «Новизне объекта, охраняемого авторским или изобретательским правом, сопутствует показатель, характеризующий этот объект как результат «оригинального мышления» лица, его создавшего. Эти показатели представляют собой две стороны творческой деятельности: новизна объекта как показатель результата деятельности свидетельствует об оригинальном мышлении у субъекта этой деятельности и наоборот»[8]. Отсутствие творческого подхода к объекту авторского права (неоригинальность произведения) может быть основанием для непризнания того или иного объекта авторским. Приведем пример с российских источников:

Так, акционерное общество обратилось в суд с иском к издательству о запрещении ответчику использовать в качестве наименования выпущенной в свет серии книг название «Энциклопедия для детей и юношества». Истец полагал, что использование этого названия нарушает его авторские права на часть (название) произведения, опубликованного истцом раньше, чем ответчиком и состоящего из нескольких томов под общим названием «Энциклопедия для детей». Суд правомерно отказал в иске по следующим основаниям. Так как, во многом случае российское законодательство бывает идентичным по содержанию текстов с законодательством Республики Казахстан, то закон «Об авторском праве и смежных правах» не исключение. Поэтому для более точного понимания, целесообразно будет рассмотреть данный пример не на основе федерального закона РФ, а на основе закона нашей страны.

Согласно статье 6 Закона РК «Об авторском праве...» к объектам авторского права относится и часть произведения (включая его название), которая является результатом творческой деятельности и может использоваться самостоятельно. Однако истец не доказал творческого (оригинального) характера названия, использованного им для серии книг. Наоборот, неоригинальность словосочетания «Энциклопедия для детей» очевидна[9]. Таким образом, творческий характер, новизна и оригинальность – ключевые признаки произведения.

Между тем, как отмечают исследователи, в странах с англо-саксонской системой права можно заметить отход от трактовки характеристики произведения (охраняемое произведение должно быть оригинальным) в сторону характеристики деятельности автора: произведение будет признаваться оригинальным, если автор проявил достаточное «умение, рассудительность и труд» или осуществил «отбор, оценку, проверку», если произведение было создано «в поте лица». Фактически в этих странах не требуется, чтобы идеи и форма выражения идей были оригинальными, но только чтобы сама работа была создана непосредственно автором, а не скопирована им[10].

В-третьих, произведение должно быть выражено в какой-либо объективной форме (п.2 ст.6 Закона РК). Объективная форма – внешнее выражение авторского творчества в любой материальной форме:

- письменной (рукопись, машинопись, нотная запись и тому подобное);
- устной (публичное произнесение, публичное исполнение и тому подобное);
- звуко - или видеозаписи (механической, магнитной, цифровой, оптической и тому подобное);
- изображения (рисунок, эскиз, картина, план, чертеж, кино-, теле-, видео- или фотокадр и тому подобное);
- объемно - пространственной (скульптура, модель, макет, сооружение и тому подобное);
- в других формах.

Законодатель не ограничивает возможные способы выражения произведения, и с этим можно только согласиться, т.к. со временем появляются все новые формы воплощения творческой деятельности. Так, например, еще в начале 20 века в юридической литературе ставился вопрос о том, считать ли объектом авторского права фотографию? Фотография считалась во многом механическим процессом (без творчества), поэтому эта форма творческой деятельности не сразу стала охраняться законом. Моментом создания произведения будет считаться завершение воплощения в любой из названных объективных форм (неоконченное произведение, безусловно, тоже является объектом авторского права). Не является объектом авторского права только задуманное произведение, но еще не воплощенное в объективной форме. Вернемся к вышеуказанному примеру.

Так, издательство обратилось в суд с иском к акционерному обществу о признании исключительных прав на использование в целом энциклопедического издания серии «Энциклопедия для детей». В заседании суда истец пояснил, что под использованием в целом имел в виду признание исключительных прав на использование книг этой серии как изданных, так и подлежащих изданию в будущем. Свое требование издательство мотивировало тем, что им в названной серии с 1994 года выпущено уже пять книг. Во время подготовки издательством очередного тома акционерное общество начало выпускать в свет свою серию «Энциклопедия для детей и юношества», чем нарушило исключительные права издательства. Ответчик ссылался на то, что не оспаривал и не нарушал прав издательства на вышедшие в свет пять книг серии «Энциклопедия для детей», но возражал против признания за издательством исключительных прав на произведения, которые могут быть созданы в будущем. Суд обоснованно удовлетворил иск издательства лишь в части признания исключительных прав на использование уже изданных им книг серии «Энциклопедия для детей».

Согласно требованиям статей 5, 6, 7 Закона РК «Об авторском праве...» объектом авторского права являются сборники (энциклопедии), существующие в объективной форме. В соответствии с пунктом 2 статьи 11 Закона РК издателю энциклопедий принадлежат исключительные права на использование таких изданий, существующих в объективной форме. Истец не представил доказательств, что новые сборники существуют в объективной форме и могут быть воспроизведены.

Исходя из этого требование о признании исключительных прав на использование предполагаемых к изданию в будущем сборников (энциклопедий) обоснованно отклонено[11].

В связи с вышесказанным, не может быть объектом авторских прав произведения, которые будут созданы в будущем. В теории авторского права выделяют еще ряд признаков произведения, в том числе его воспроизводимость. Данный признак означает, что с момента своего создания произведение может быть воспроизводимо.

Интересно отметить, что в зарубежных правовых системах, одним из ключевых признаков произведения является восприимчивость произведения органами чувств человека. В советском авторском праве одним из критериев произведения называлась полезность произведения[12].

Впрочем этот критерий так и не получил законодательной поддержки, а современное законодательство напротив, подчеркивает, что не имеет значение ни назначение произведения, ни его достоинства. Учитывая вышеобозначенные признаки, как правило, объект авторского права, или иначе произведения определено как, результат творческого труда воплощенной в объективной форме.

В юридической литературе наиболее популярно определение, данное В.И. Серебровским: «Произведение – это совокупность идей, мыслей и образов, получивших в результате творческой деятельности автора свое выражение в доступной для восприятия человеческими чувствами конкретной форме, допускающей возможность воспроизведения»[13].

Итак, мы определили, что следует понимать под объектом авторского права.

Законодатель нормативно закрепил произведения, являющиеся объектами авторского права (ст.7 Закона РК):

- литературные произведения (включая программы для ЭВМ);
- драматические и музыкально - драматические произведения, сценарные произведения;
- хореографические произведения и пантомимы;
- музыкальные произведения с текстом или без текста;
- аудиовизуальные произведения (кино-, теле- и видеофильмы, слайдфильмы, диафильмы и другие кино- и телепроизведения);
- произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы 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 пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам и другие произведения.

К объектам авторского права также относятся:

- производные произведения (переводы, обработки, аннотации, рефераты, резюме, обзоры, инсценировки, аранжировки и другие переработки произведений наук, литературы и искусства);
- сборники (энциклопедии, антологии, базы данных) и другие составные произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда.

Производные произведения и составные произведения охраняются авторским правом независимо от того, являются ли объектами авторского права произведения, на которых они основаны или которые они включают. Безусловно, что это не полный список объектов авторского права. Такой вывод можно сделать хотя бы потому, что законодатель не ограничил формы объективного выражения произведений. Так, например, в число объектов авторского права входят «письма»[14].

Между тем, авторское право не распространяется на идеи, методы, процессы, системы, способы, концепции, принципы, открытия, факты (п.4 ст.6 Закона РК). Как подчеркивается в ст.2 Договора ВОИС по Авторскому праву[15], авторско - правовая охрана распространяется на форму выражения, а не на идеи, процессы, методы функционирования или математические концепции как таковые.

Спорным как в теории, так и на практике является вопрос о включении в число объектов авторского права «формул».[16]. Произведения, не являющиеся объектами авторского права (ст.8 Закона РК):

- официальные документы (законы, судебные решения, иные тексты законодательного, административного и судебного характера), а также их официальные переводы;
- государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и иные государственные символы и знаки);
- произведения народного творчества;
- сообщения о событиях и фактах, имеющие информационный характер.

Таким образом, можно сделать вывод, что в законе РК «Об авторском праве и смежных правах» не содержится легального определения понятия произведения, хотя указывается на те признаки, которыми оно должно обладать, чтобы пользоваться правовой охраной. Согласно ст. 6 Закона «Авторское право распространяется на произведения науки, литературы и искусства, являющиеся результатом творческой деятельности, независимо от назначения и достоинства произведения, а также от способа его выражения. Авторское право распространяется как на обнародованные произведения, так и на необнародованные произведения, существующие в какой-либо объективной форме».

1. Назарбаев Н.А. Казахстан – 2030. Послание Президента страны народу Казахстан. – Алматы: Білім, 1998.-135с.
2. Республика Казахстан. Указ Президента от 17 мая 2003 г. №1096 «О стратегии индустриально – инновационного развития РК на 2003-2015 г.г.».
3. Назарбаев Н.А. Казахстан на пороге нового рывка вперед в своем развитии. Послание Президента страны народу Казахстан. – Астана: Елорда, 2006.-48с.
4. Республика Казахстан. Закон от 10 июня 1996 г., с изменениями и дополнениями от 9 июля 2004 г. «Об авторском праве и смежных правах в РК» // Ведомости Парламента РК. – 1996. №8-9. – с.98-133.
5. Калятин В.О. Интеллектуальная собственность (Исключительные права). Учебник для вузов. – М.: Норма. – 2000. – 32.
6. Словарь русского языка. Т. IV. –с.344.
7. Гаврилов Э.П. Постатейный комментарий к Закону РФ "Об авторском праве и смежных правах". - М.: Фонд "Правовая культура", 1996 г.
8. Райгородский Н.А. Изобретательское и авторское право в системе гражданского права // Правоведение. - 1958. - № 1. - с. 54 - 60.
9. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 28 сентября 1999 г. N 47 "Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением Закона Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах" // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. - 1999 г. - №11.
10. Калятин В.О. Интеллектуальная собственность (Исключительные права). Учебник для вузов. – М.: Норма. – 2000. – с.33.
11. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 28 сентября 1999 г. N 47 "Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением Закона Российской Федерации "Об авторском праве и смежных правах" // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. - 1999 г. - №11.
12. См.например: Корецкий В.И. Авторские правоотношения в СССР. Сталинабад. – 1959. – с150; Попов В.А. О понятии и признаках объекта авторского права // Проблемы советского авторского права. – М.: 1979. – с.64.
13. Серебровский В.И. Вопросы советского авторского права. – М.: 1956. – с.32.
14. См.например: Чупова М. Авторские права на литературные произведения // Российская юстиция. – 1999. -№7.
15. Российская Федерация пока не является участницей данного международного договора.
16. См.например: Погуляев В.В. Формула как объект авторского права // Право и экономика. -№4. - апрель 2003 г.

Copyright law exists primarily to enable mankind to have wide access to all the achievements of intellectual creative activity, as well as to reward and protect those who have contributed to the emergence and proliferation of these achievements. Of copyright and related rights of copyright holders can not bring profit, and state taxes if they do not provide special legal protection from state authorities.

Авторлық құқық негізінен адамзатқа санаткерлік шығармашылық қызметінің барлық жетістіктеріне кең ауқымды қол жеткізу үшін рұқсат етуде өмір сүреді, сонымен бірге осы жетістіктердің пайда болуына және таралуына үлес қосатындарға сыйақы беру және қорғау үшін. Авторлық құқық объектілері және сабақтас құқықтар құқық иегерлеріне пайда, ал мемлекетке салықтар алып келмейді, егер оларды мемлекеттік органдар тарапынан арнайы құқықтық қорғаумен қамтамасыз етілмесе.

Ж.С. Шукенова

ТАЛАП ҚОЮ ҚҰҚЫҒЫН ІСКЕ АСЫРУ МӘСЕЛЕСІНІҢ ТЕОРИЯЛЫҚ АСПЕКТІЛЕРІ

Талап және онымен байланысты талапқа құқық ұғымдары азаматтық іс жүргізу құқығы теориясында ең күрделі ұғымдардың бірі болып саналады. «Талап» рим құқығында белгілі болған «actio» терминінен шыққан, латын тіліндегі бұдан өзге атауы – «petitio». Орыс тілінде «иск» деген терминмен белгіленген. Азаматтық іс жүргізу құқығы бойынша әдебиеттерде талаптың түсінігіне қатысты әртүрлі көзқарастар айтылады және олар белгілі бір дәрежеде осы құқық саласындағы ғалымдардың әртүрлі топтарының ой - пікірлерін, ұстанымдарын білдіреді.

Талап қою құқығын қарастырғанда талаптың және талапқа құқықтың екі мағынадағы түсініктеріне сүйеніп, оған талапқа құқықтың процессуалдық мағынасы ретінде талдау жасаймыз. Талап қою құқығы талапқа құқықтың процессуалдық мағынасы ретінде субъективтік құқық немесе заңды мүддені қорғау үшін сотқа жүгіну құқығын білдіреді. Бірақ бұл жерде талап қою құқығының сотқа жүгіну құқығы көрінетін жалғыз нысан емес екендігін айта кету керек. М.А. Гурвичтің айтуынша, мұндай нысандарға талап қою құқығына қоса талап бойынша жауап беру құқығы, басталған процеске қатысу құқығы, талантты қамтамасыз ету құқығы, шешімге шағым жасау құқығы, мәжбүрлеп орындату шараларына құқық жатады. Сотқа жүгіну құқығының барлық нысандары істің ілгерілеу үрдісіндегі оның даму және ашылу фазаларын білдіреді [1].

Әдебиеттерде талап қою құқығының заңдық табиғаты және оның пайда болуының шарттары туралы мәселеге байланысты әртүрлі пікірлер айтылады. Бір авторлар сотқа жүгіну құқығын субъективтік материалдық құқықты соттық немесе өзге заңи қызмет арқылы мәжбүрлеп жүзеге асыруға құқық ретінде қарастырады. Мысалы, Н.И. Авдеенко былай деп жазады: "Азаматтық субъективтік, оған қатысты мүмкіндіктер жүзеге аспайынша, болмайды. Субъективтік құқықтың мұндай түсінігінде ерекше, материалды құқықтардан бөлектенген құқық құруда қажеттілік