

**ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ СПО  
ПО РОССИЙСКОМУ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ С УЧЕТОМ  
ИЗМЕНЕНИЙ СОГЛАСНО ФЕДЕРАЛЬНОМУ ЗАКОНУ  
ОТ 12.03.2014 №35-ФЗ**

**Владимир Слыщенко**

*СТАРШИЙ ЮРИСТ*

**Васлекс (юридическая компания)**

[www.vaslex.com](http://www.vaslex.com)

---

Москва, апрель 2014 г.

## Гражданский кодекс Российской Федерации (ГК РФ) – основной закон, регулирующий имущественные отношения коммерческого или некоммерческого характера между гражданами и организациями в России

*Гражданский кодекс содержит 1551 статью, состоит из четырех частей:*



первая часть включает общие положения, принята в 1994 г.



вторая часть посвящена регулированию отдельных договоров и обязательств, принята в 1995 г.



третья часть содержит нормы о наследовании и договорах с иностранными гражданами и организациями, принята в 2001 г.



четвертая часть посвящена регулированию интеллектуальной собственности, включая авторское право, принята в 2006 г.

**В ГРАЖДАНСКИЙ КОДЕКС ПОСТОЯННО ВНОСЯТСЯ БОЛЕЕ ИЛИ МЕНЕЕ СУЩЕСТВЕННЫЕ ИЗМЕНЕНИЯ ПО ОТДЕЛЬНЫМ ВОПРОСАМ.**

**В 2008 Г. ПРЕЗИДЕНТ Д. А. МЕДВЕДЕВ РАСПОРЯДИЛСЯ О НАЧАЛЕ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЙ РЕФОРМЫ, В РАМКАХ КОТОРОЙ ПРЕДПОЛАГАЛОСЬ ВНЕСЕНИЕ МАСШТАБНЫХ ПОПРАВОК В ГРАЖДАНСКИЙ КОДЕКС (УКАЗ ОТ 18 ИЮЛЯ 2008 ГОДА № 1108 «О СОВЕРШЕНСТВОВАНИИ ГРАЖДАНСКОГО КОДЕКСА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ»).**

**ПО ПРИЧИНЕ СУЩЕСТВЕННЫХ ПРОТИВОРЕЧИЙ И РАЗНОГЛАСИЙ МЕЖДУ ЗАИНТЕРЕСОВАННЫМИ УЧАСТНИКАМИ ЗАКОНОДАТЕЛЬНОГО ПРОЦЕССА ДАЛЕКО НЕ ВСЕ ПОДГОТОВЛЕННЫЕ ПОПРАВКИ БЫЛИ В ИТОГЕ ПРИНЯТЫ И СТАЛИ ЗАКОНОМ. ПРИМЕНИТЕЛЬНО К НЕКОТОРЫМ ЧАСТЯМ ГРАЖДАНСКОГО КОДЕКСА РАБОТА ПО РАЗРАБОТКЕ И СОГЛАСОВАНИЮ ПОПРАВОК ПРОДОЛЖАЕТСЯ ДО НАСТОЯЩЕГО ВРЕМЕНИ.**

## После многочисленных обсуждений и споров...



...Государственная Дума окончательно приняла, а Президент подписал закон об изменениях четвертой части Гражданского кодекса, который был подготовлен в рамках начатой Д. А. Медведевым реформы гражданского законодательства, – **ФЕДЕРАЛЬНЫЙ ЗАКОН ОТ 12.03.2014 №35-ФЗ**



*Эти изменения обновляют правовое регулирование интеллектуальных прав, в том числе авторское право, патентное право, права на товарные знаки и прочее*



правовая защита распространяется на произведения, созданные за пределами Российской Федерации, – Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений (Париж, 9 сентября 1886 г.

лицензионный договор (лицензия) представляет собой разрешение на использование произведения в установленных пределах; такое разрешение предоставляется правообладателем, который может отличаться от автора, и является одним из способов осуществления исключительного права

исключительное право состоит в праве использования произведения по усмотрению автора, в том числе право разрешать или запрещать другим лицам использование произведения

срок действия исключительного права: в течение всей жизни автора и 70 лет, начиная с 1 января года, следующего за годом смерти автора; после истечения срока действия исключительного права произведение переходит в общественное достояние

автору программы принадлежит (а) исключительное (имущественное) право на произведение, - этим правом можно распоряжаться, (б) неимущественные авторские права – главным образом, право на имя, т.е. право автора указывать или не указывать свое имя при опубликовании, передаче или ином использовании произведения (право на имя бессрочно, неотчуждаемо и непередаваемо)

**Основные  
нормы касательно  
прав на произведения,  
включая программы  
для ЭВМ, согласно  
Гражданскому  
кодексу:**

для возникновения авторских прав не требуется соблюдения каких-либо формальностей, не является обязательной государственная регистрация программы для ЭВМ

права на программы признаются авторскими правами, т.е. права на программы охраняются так же, как права на литературные произведения

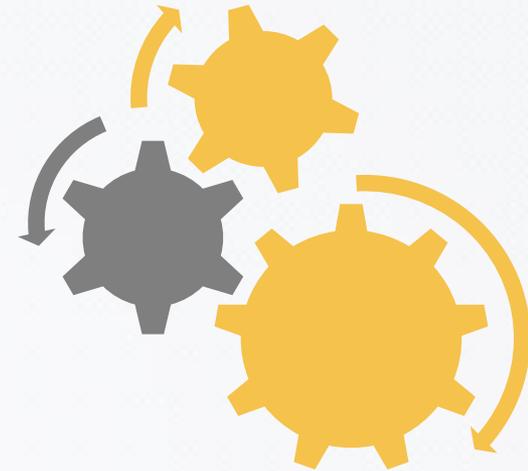
идеи, концепции, принципы, методы, процессы, системы, способы, решения технических, организационных или иных задач, открытия, факты, языки программирования не охраняются авторским правом

наиболее простым способом привлечения к ответственности недобросовестных пользователей свободной (открытой) программы представляется взыскание штрафа в размере от 10 тыс. руб. до 5 млн. руб., точный размер штрафа определяется по усмотрению суда в зависимости от характера нарушения исключительного права

нарушение ограничений использования произведения, установленных лицензионным договором, представляет собой нарушение исключительного права, за которое закон предусматривает различные меры ответственности

права на использование программы для ЭВМ, в том числе СПО, предоставляются по лицензионному договору

**Изменения четвертой части Гражданского кодекса затрагивают свободные (открытые) лицензии на ПО, т.е. лицензии, которые предоставляют пользователю ПО (лицензиату) четыре свободы (любым образом использовать, модифицировать, а также распространять полученную программу в исходном или модифицированном виде)**



ЗАПАДНЫЕ ЛИЦЕНЗИИ НА СВОБОДНОЕ ПРОГРАММНОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ (СПО-ЛИЦЕНЗИИ) В ЦЕЛОМ НИКОГДА НЕ ПРОТИВОРЕЧИЛИ РОССИЙСКОМУ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ ОБ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНЫХ ПРАВАХ, РАНЕЕ МОГЛИ И В НАСТОЯЩЕЕ ВРЕМЯ МОГУТ ПРИМЕНЯТЬСЯ НА ПРАКТИКЕ СОГЛАСНО ОБЩИМ ПРАВИЛАМ О ЛИЦЕНЗИОННЫХ ДОГОВОРАХ

*Среди разработчиков изменений четвертой части Гражданского кодекса возобладала позиция, что нужны определенные законодательные поправки, которые прямо закрепят возможность заключения СПО-лицензий в России*



# Основные изменения Гражданского кодекса по теме СПО (Федеральный закон от 12.03.2014 г. №35-ФЗ):

1.

*публичное заявление правообладателя о возможности для любого заинтересованного лица безвозмездно использовать произведение – пункт 5 статьи 1233*

вступает в силу с 1 января 2015 г.

2.

*упрощенный порядок заключения простой (неисключительной) лицензии на ПО или базу данных – пункт 5 статьи 1286*

вступает в силу с 1 октября 2014 г.

3.

*открытые лицензии на произведения – статья 1286.1*

вступает в силу с 1 октября 2014 г.

**ИСПОЛЬЗОВАНИЕ ДОЛЖНО БЫТЬ БЕЗВОЗМЕЗДНЫМ**, в остальном правообладатель может установить любые условия использования произведения; поэтому правообладатель программы, разместивший заявление, может запретить изменение или распространение данной программы

**ЗАЯВЛЕНИЕ НЕ МОЖЕТ БЫТЬ ОТОЗВАНО**, указанные в заявлении условия использования не могут быть ограничены

**Пункт 5 статьи 1233 ГК – ПУБЛИЧНОЕ ЗАЯВЛЕНИЕ О ВОЗМОЖНОСТИ БЕЗВОЗМЕЗДНО ИСПОЛЬЗОВАТЬ ПРОИЗВЕДЕНИЕ, В ТОМ ЧИСЛЕ ПРОГРАММЫ ДЛЯ ЭВМ**

**ЗАЯВЛЕНИЕ РАЗМЕЩАЕТСЯ В ИНТЕРНЕТЕ** на сайте уполномоченного государственного органа

**ОСНОВНОЙ СМЫСЛ ЭТОГО НОВОГО МЕХАНИЗМА ПЕРЕДАЧИ ПРАВА НА ИСПОЛЬЗОВАНИЕ ПРОГРАММ** (и других произведений) – **БЕСПЛАТНОСТЬ** использования программы, а не свободы пользователя ПО

## ПУНКТ 5 СТАТЬИ 1286 ГК



– упрощенный порядок заключения простой (неисключительной) лицензии на ПО или базу данных:



*лицензии на программы могут заключаться в электронном виде, т.е. текст лицензии не нужно фиксировать на бумаге;*



*упрощенный порядок заключения лицензии распространяется на любые лицензии на ПО, включая СПО-лицензии и собственные лицензии*

В НАСТОЯЩЕЕ ВРЕМЯ ЛИЦЕНЗИОННЫЕ ДОГОВОРЫ НА ПРОГРАММЫ ЧАСТО ЗАКЛЮЧАЮТСЯ В ЭЛЕКТРОННОМ ВИДЕ, ЭТО НЕ ПРОТИВОРЕЧИТ РОССИЙСКОМУ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ

## Статья 1286.1 ГК – открытая лицензия на производство:

*закключается в упрощенном порядке*

*является договором присоединения, т.е. предложенные правообладателем условия лицензии не могут быть изменены в ходе переговоров между правообладателем (лицензиаром) и пользователем ПО (лицензиатом)*

*является безвозмездной (если лицензией не предусмотрено иное)*

*может содержать любые ограничения и условия использования программы, открытая лицензия по статье 1286.1 ГК – не обязательно СПО-лицензия*

*если срок лицензии на ПО не указан в лицензии, то этот срок равен сроку действия исключительного права на данную программу*

*территория использования произведения, полученного по открытой лицензии, - весь мир, если в лицензии не указано иное*

### **Ничего не сказано о свободах пользователя ПО:**

открытая лицензия по статье 1286.1 может не предусматривать свободы ПО, являться лицензией на закрытое (собственническое) ПО

СТАТЬЯ 1286.1 ГК  
ОЧЕНЬ МАЛО ДОБАВЛЯЕТ  
К ИМЕЮЩЕМУСЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬНОМУ  
РЕГУЛИРОВАНИЮ ЛИЦЕНЗИЙ НА ПО.  
НОВЫЕ МОМЕНТЫ ЗАКЛЮЧАЮТСЯ  
В ПОПЫТКЕ ЗАКРЕПИТЬ В ОДНОЙ СТАТЬЕ  
ЗАКОНА ХАРАКТЕРНЫЕ ОСОБЕННОСТИ  
СОВРЕМЕННОЙ ПРАКТИКИ  
СПО-ЛИЦЕНЗИРОВАНИЯ, А ТАКЖЕ  
ПРЕДУСМОТРЕТЬ ПРЯМОЕ  
ЛИЦЕНЗИРОВАНИЕ ЧЕРЕЗ ЛИЦЕНЗИАТА  
(ПЕРЕДАЧА ПРОГРАММЫ ЛИЦЕНЗИАТОМ  
ТРЕТЬЕМУ ЛИЦУ БЕЗ СУБЛИЦЕНЗИИ)

## Полная оценка последствий этих изменений Гражданского кодекса для рынка СПО возможна только на основе практического применения новых законодательных норм

### По всей видимости, эти изменения Гражданского кодекса

*имеют только косвенное отношение к СПО:*

Иногда утверждают, будто изменения «вводят» свободные (открытые) лицензии в российское право. Это неверно: СПО-лицензии могут заключаться (и пока заключаются) на практике согласно общим нормам авторского права. Изменения ГК напрямую не относятся к СПО, поскольку не упоминают четыре свободы пользователя ПО. Новые законодательные правила способны помочь распространению как СПО, так и закрытого (собственнического) ПО.

*являются недостаточно продуманными:*

Статья 1286.1 ГК признает открытую лицензию договором присоединения. Договор присоединения – особый вид договора, который отличается тем, что условия договора предлагаются одной стороной, а другая сторона только соглашается с этими условиями (или полностью отказывается от заключения договора), т.е. переговоры между сторонами по условиям договора не проводятся. Не все СПО-лицензии являются договорами присоединения. Иногда правила лицензии меняются в результате переговоров между лицензиатом и лицензиаром (например, могут изменяться положения об ответственности за недостатки программы или технической поддержке). Очевидно, подобная измененная СПО-лицензия по-прежнему регулируется общими нормами о лицензионных договорах, а не статьей 1286.1 ГК. Закон создает ложное впечатление, будто СПО-лицензии всегда должны заключаться в порядке, предусмотренном статьей 1286.1 ГК для открытых лицензий.

Разработчики изменений ГК упустили возможность прямо урегулировать неоднозначный вопрос о качестве программы и ответственности лицензиара: поставка программы в состоянии «как есть» и отказ лицензиара от ответственности за убытки, вызванные использованием программы.

Свободные (открытые) лицензии представляют собой вид лицензий на ПО, для регулирования СПО-лицензирования достаточно общих норм и принципов авторского права



## ИЗБЫТОЧНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬНОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ МОЖЕТ ЗАТРУДНИТЬ РАСПРОСТРАНЕНИЕ СПО

В других странах полное отсутствие каких-либо особых законодательных норм о СПО-лицензиях до настоящего времени не мешает распространению СПО.

**Положительные результаты** от этих изменений Гражданского кодекса можно ожидать благодаря тому, что новые нормы привлекают общественное внимание к теме СПО, а также несколько уменьшают формальности при заключении лицензионных договоров на ПО.

*Основными юридическими факторами, от которых зависит развитие СПО в России, являются не новые законы, а*



устранение формализма и разумная гибкость правоприменительной практики, толкование законодательства в соответствии с общеизвестными принципами и целями СПО

использование, насколько это допустимо и целесообразно в каждом конкретном случае, локализованных свободных (открытых) лицензий, которые написаны на русском языке на основе норм российского права

# СПАСИБО ЗА ВНИМАНИЕ!

**Владимир Слыщенков**

**Васлекс (юридическая компания)**

*vslyshchenkov@vaslex.com*



---

Презентация распространяется по лицензии Creative Commons Attribution-NoDerivatives 4.0  
International Public License (CC BY-ND)