



Свободное ПО в России: правовая природа, оформление лицензионных отношений, юридические риски

Татьяна Никифорова

1. Заблуждения о свободном ПО

- Для свободного ПО не нужно никаких формальностей
- Свободное ПО можно использовать как угодно
- Свободное ПО в России незаконно

Это не так !

2. Правовая природа свободного ПО

Свободное ПО = Программа для ЭВМ
(по Гражданскому кодексу) + Условия ее
использования

Лицензионный договор
(Ст. 1235, 1236, 1286 ГК)



3. Использование ПО

| Потребности организации | Юридическая квалификация |
|---|--|
| Установить ПО на рабочие компьютеры | → воспроизведение |
| Устанавливать ПО на новые компьютеры при увеличении численности сотрудников | → воспроизведение |
| Установить ПО на персональные компьютеры сотрудников | → распространение, воспроизведение |
| Предоставить сотрудникам доступ к ПО с домашних компьютеров через Интернет | → доведение до всеобщего сведения, воспроизведение |

4. Типы лицензий и условия использования ПО

| | Закрытое ПО | Бесплатное ПО | ПО с открытым кодом | Свободное ПО |
|-------------------------|-------------|-----------------------|----------------------|----------------------|
| Получение экземпляра | платно | бесплатно | платно или бесплатно | платно или бесплатно |
| Установка на компьютеры | ограничено | может быть ограничено | ограничено | не ограничено |
| Исходный код | не доступен | не доступен | доступен | доступен |
| Распространение | запрещено | разрешено | запрещено | разрешено |
| Модификация | запрещено | запрещено | запрещено | разрешено |

5. Закрытые лицензии v. Свободные лицензии

- Типовая «закрытая» лицензия
 - ▶ разрешает пользователю только то, что ***и так разрешено законом*** (См. статью 1280 ГК «Свободное воспроизведение программ для ЭВМ и баз данных. Декомпилирование программ для ЭВМ»)
 - ▶ запрещает все остальное
 - ▶ по сути лишь подтверждает ***факт правомерного приобретения*** программы

- «Свободная» лицензия ***предоставляет пользователю права:***
 - ▶ Использовать ПО в любых незапрещенных законом целях
 - ▶ Устанавливать на любое число компьютеров, тиражировать на CD и DVD
 - ▶ Передавать ПО другим лицам (в т.ч. продавать)
 - ▶ Получать доступ к исходным текстам и вносить изменения

6. Свободные лицензии и требования закона

- Лицензионный договор должен быть **в письменной форме**
 - ▶ Исключение для ПО: условия договора могут быть изложены на приобретаемом экземпляре программы или базы данных либо на упаковке этого экземпляра
 - ▶ При загрузке ПО через Интернет – проблема соблюдения письменной формы
- Лицензионный договор предполагается **возмездным**
 - ▶ если лицензионным договором прямо не предусмотрена его безвозмездность, но при этом в нем не согласовано условие о размере вознаграждения, договор считается незаключенным
- В лицензионном договоре должен быть указан **срок**
 - ▶ если срок не определен, договор действует 5 лет

Проблема свободного ПО: типовые свободные лицензии не ориентированы на российское законодательство

7. Законное использование свободного ПО

- Заключение письменного лицензионного договора с правообладателем / разработчиком
- Приобретение «коробочного» свободного ПО с лицензионными условиями на упаковке
- Приобретение ПО в рамках государственных инициатив

Пример: СПО для школ:

- ▶ Письмо Федерального агентства по образованию от 17 июня 2008 года №15-51-450нн/01-09 «Об использовании ПСПО для общеобразовательных учреждений РФ»
- ▶ Заявка от школы на участие в апробации ПСПО
- ▶ Уведомление о правах на ПО от имени Федерального агентства по образованию (поставляется в комплекте ПСПО)

8. Ответственность за нарушение прав на ПО

■ Гражданско-правовая (Ст. 1252 ГК)

- ▶ Пресечение правонарушения (изъятие оборудования), возмещение убытков, взыскание компенсации (от 10 тыс. до 5 млн. рублей)
- ▶ Ликвидация юридического лица (в случае неоднократного или грубого нарушения прав)

■ Административная (Ст. 7.12 КоАП):

- ▶ Штраф + конфискация контрафактных экземпляров и фонограмм, а также материалов и оборудования, используемых для их воспроизведения, и иных орудий совершения административного правонарушения

■ Уголовная (Ст. 146 УК)

- ▶ относится к тяжким преступлениям (максимальное наказание - лишение свободы на срок до 6 лет)
- ▶ относится к делам публичного обвинения (не требуется заявления правообладателя)
- ▶ К ответственности привлекаются директор организации и системный администратор (лицо, ответственное за ПО)

9. Развитие законодательства об интеллектуальной собственности

- Часть четвертая Гражданского кодекса РФ (действует с 01.01.2008)
- Постановление Пленума Верховного Суда РФ N 5, Пленума ВАС РФ N 29 от 26.03.2009 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации»
 - ▶ При отсутствии вины нарушителя могут применяться меры защиты прав (пресечение нарушения), не относящиеся к мерам ответственности (взыскание компенсации, возмещение убытков)
- Концепция совершенствования Гражданского кодекса РФ (Совет при Президенте РФ, 13.05.2009)
 - ▶ «целесообразно разработать механизм выдачи правообладателем **разрешений на свободное использование** результатов интеллектуальной деятельности в указанных им пределах»

Контакты

Татьяна Никифорова

Магистр права (Оксфорд)

tnikiforova@salans.com

SALANS

Наб. реки Мойки д. 36

191186 Санкт-Петербург

Тел.: +7 (812) 325 8444

Факс: +7 (812) 325 8454

www.salans.com