

УДК/UDC 347.78

## Открытая лицензия как форма распоряжения исключительным правом на программу для ЭВМ с открытым исходным текстом

Михайлов Александр Александрович

студент юридического факультета

Всероссийский государственный университет юстиции

г. Сочи, Россия

e-mail: tttoobana@yandex.ru

### Аннотация

Обеспечение высокого уровня развития индустрии программирования в Российской Федерации возможно только посредством создания адекватных и отлаженных правовых механизмов. Данная статья посвящена некоторым гражданско-правовым проблемам, возникающим при распоряжении исключительным правом на программу для ЭВМ с открытым исходным текстом при открытой лицензии. Отмечается, что, несмотря на правовое закрепление указанного понятия в ст. 1286.1 Гражданского кодекса Российской Федерации «Открытая лицензия на использование произведения науки, литературы и искусства», на сегодняшний день в науке и правоприменительной деятельности неразрешенными остаются вопросы определения сущности, содержания, субъектного состава, наличия возмездного характера свободных лицензий и другие вопросы. В работе сформировано авторское предложение по совершенствованию действующего гражданского законодательства в части исключительного права на программу для ЭВМ. По мнению автора, необходимо внести изменение в ст. 1286.1 Гражданского кодекса Российской Федерации в части определения дефиниции открытой лицензии для программы для ЭВМ.

**Ключевые слова:** исключительное право, программы для ЭВМ, операционная система, программные комплексы, программа с открытым текстом.

## Open license as a form of ordering the exclusive right to a computer with opensource text

Mikhailov Aleksandr Aleksandrovich  
student of the Faculty of Law  
All-Russian State University of Justice  
Sochi, Russia  
e-mail: ttoobana@yandex.ru

Ensuring a high level of development of the programming industry in the Russian Federation is possible only through the creation of adequate and well-functioning legal mechanisms. This article is devoted to some of the civil law problems arising from the disposal of the exclusive right to an open source computer program with an open license. It is noted that, despite the legal consolidation of this concept in Art. 1286.1 of the Civil Code of the Russian Federation "Open license for the use of works of science, literature and art today in science and law enforcement activities, the issues of determining the essence, content, subject composition, the presence of a compensated nature of free licenses and other issues remain unresolved. In the work, the author's proposal for improving the current civil legislation in terms of the exclusive right to a computer program is formed. According to the author, it is necessary to amend Art. 1286.1 of the Civil Code of the Russian Federation in terms of determining the definition of an open license for a computer program.

**Key words:** exclusive right, computer programs, operating system, software systems, plain text program.

Процесс перехода от пятого технологического уклада к шестому обусловил инновационное развитие цифровой среды в условиях глобализации [1], формирование информационно-телекоммуникационного пространства в сети «Интернет», что, в свою очередь, привело к созданию новых объектов интеллектуальной собственности, включая программы электронно-вычислительной машины (далее по тексту - ЭВМ), и в дальнейшем к необходимости формирования новых гражданско-правовых механизмов по защите авторских и исключительных прав на данные объекты.

Некоторые действующие нормы отечественного законодательства не подвержены гибкому изменению с учетом развития научно-технического процесса и содержат уже устаревшую терминологию. Безусловно, использование устаревшей терминологии для урегулирования гражданско-правовых отношений между лицензиатом и лицензиаром выступает одной из основных причин, увеличивающих количество судебных споров, способствующих возникновению правовых пробелов и коллизий и не благоприятствующих экономическому развитию во многих секторах экономики.

Так, например, термины и определения понятий в области систем обработки информации раскрываются в Государственном стандарте СССР ГОСТ 15971-90 [2], утвержденном 26 октября 1990 г., т. е. 20 лет назад. Видна необходимость в пересмотре содержания многих понятий в области системы обработки информации.

Также следует обратить внимание на определение «Программы для ЭВМ» в ст. 1261 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее по тексту - ГК РФ), полностью дублирующей нормы ранее действующих Закона Российской Федерации от 23 сентября 1992 г. № 3523-1 «О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных» [3] и Закона Российской Федерации от 9 июля 1993 г. № 5351-1 «Об авторском праве и смежных правах» [4] без учета развития научно-технического прогресса и появления новых компьютерных устройств.

Кроме того, положения ст. 1261 ГК РФ неточно трактуют понятие программы для ЭВМ. Так, согласно указанной норме, авторские права на виды программ для ЭВМ могут быть выражены на любом языке и в любой форме, включая исходный текст и объектный код, и охраняются так же, как авторские права на произведения литературы. Результатом создания программы для ЭВМ выступает аудиовизуальное произведение и уникальный исходный код программы, написанный на одном из языков программирования.

Программой для ЭВМ является представленная в объективной форме совокупность данных и команд, предназначенных для функци-

онирования ЭВМ и других компьютерных устройств в целях получения определенного результата, включая подготовительные материалы, полученные в ходе разработки программы для ЭВМ, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения [5]. В научной литературе под программой для ЭВМ понимают объективированный любым способом текст в виде изображения на экране монитора [6].

Отметим, что использование программы для ЭВМ предназначено для функционирования на ЭВМ и других компьютерных устройствах. При этом стандарты не раскрывают спектр электронных компьютерных устройств [7].

В рамках нашего исследования акцентируем внимание на особенностях открытой лицензии как формы распоряжения исключительным правом на программу для ЭВМ с открытым исходным текстом. Отметим, что понятие «лицензия» в современной правовой системе Российской Федерации используется в нескольких значениях. Под лицензией понимается:

1) документ, дающий право на ведение какой-либо определенной деятельности, или разрешение на осуществление специальной торговой деятельности в определенных сферах, в т. ч. и на осуществление внешнеторговой деятельности;

2) разрешение на право использования, предоставляемое юридическим или физическим лицом другому лицу (лицензиату) на основании лицензионного договора.

Несмотря на правовое закрепление понятия открытой лицензии в ст. 1286.1 в ГК РФ «Открытая лицензия на использование произведения науки, литературы и искусства», на сегодняшний день в науке и правоприменительной деятельности неразрешенными остаются вопросы определения сущности, содержания, субъектного состава, наличия возмездного характера свободных лицензий и другие вопросы [8; 9].

Отметим, что на международном уровне используется понятие «свободная лицензия» (free license; free software), схожая по содержанию с открытой лицензией. Основу свободной лицензии формирует разреши-

тельный принцип, в соответствии с которым разрешительными действиями с программами для ЭВМ признаются только разрешенные правообладателем действия. Кроме того, свободная лицензия имеет договорную природу, ее нельзя относить к односторонней сделке [10], поскольку она направлена на формирование права пользования результатом интеллектуальной деятельности, т. е. программы для ЭВМ у лицензиата.

Основной целью использования открытой (свободной) лицензии в отношении программы для ЭВМ является создание условий по исключению проблемы несовместимости лицензий в разных странах между лицензиатом и лицензиаром [11], особенно при распространении программы для ЭВМ через информационно-телекоммуникационную сеть «Интернет».

Согласно п. 1 ст. 1286.1 ГК РФ под открытой лицензией понимается лицензионный договор, по которому автором или иным правообладателем (лицензиаром) предоставляется лицензиату простая (неисключительная) лицензия на использование произведения науки, литературы или искусства. Данный договор может быть заключен в упрощенном порядке. Открытая лицензия подлежит применению и в отношении программы для ЭВМ, выступая в роли договора присоединения (ст. 428 ГК РФ) [12], т. е. условия договора определяются лицензиаром и могут быть приняты лицензиатом. В то же время положения ст. 1286.1 ГК РФ не раскрывают содержание отличительных и существующих признаков, а также правового механизма открытой лицензии.

Поэтому, на наш взгляд, необходимо внести изменение в ст. 1286.1 ГК РФ и закрепить дефиницию открытой лицензии для программы для ЭВМ следующим образом: открытая лицензия для программы для ЭВМ - лицензионный договор, по которому обладатель исключительного права (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить лицензиату в упрощенном порядке право использования программы для ЭВМ, в т. ч. посредством переработки, воспроизведения, а также создания с сохранением за лицензиатом права выдачи лицензии иным лицам производной программы для ЭВМ.

### Список литературы

1. Руденко Е. Ю., Усенко А. С. К вопросу о понятии электронной торговли // В сборнике: Научное обеспечение агропромышленного комплекса. Сборник статей по материалам IX Всероссийской конференции молодых ученых. Отв. за вып.: А. Г. Кощаев. 2016. С. 579–581.
2. Государственный стандарт СССР ГОСТ 15971-90 «Системы обработки информации. Термины и определения» (утв. и введен в действие постановлением Государственного комитета СССР по управлению качеством продукции и стандартам от 26 октября 1990 г. № 2698: М.: Издательство стандартов, 1991.
3. О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных: Закон РФ от 23.09.1992 № 3523-1 // Ведомости СНД РФ и ВС РФ. 1992. № 42. Ст. 2325 (утратил силу).
4. Об авторском праве и смежных правах: Закон РФ от 09.07.1993 № 5351-1 (ред. от 20.07.2004) // Ведомости СНД и ВС РФ. 1993. № 32. Ст. 1242 (утратил силу).
5. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 № 230-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 2006. № 52 (1 ч.). Ст. 5496.
6. Усенко А. С., Руденко Е. Ю. К вопросу о правовой природе корпоративного договора // В сборнике: вестник научно-технического творчества молодежи Кубанского ГАУ. В 4-х частях. Составители А. Я. Барчукова, Я. К. Тосунов; под ред. А. И. Трубилина, отв. ред. А. Г. Кощаев. 2016. С. 89–91.
7. Гришаев С. П. Интеллектуальная собственность: учебное пособие. М.: Юристъ, 2004. 240 с.
8. Евдокимов Р. А. Правовое регулирование охраны компьютерных программ (теоретико-практические проблемы): дисс. ... канд. юрид. наук. М., 2015. 213 с.
9. Ворожевич А. С. Пределы осуществления исключительных прав на стандарт - необходимые патентоохраняемые объекты и программное обеспечение. Условия FRAND // СПС «Гарант». URL: <http://jursite.garant.ru/legal-issues/the-limits-of-the-implementation-of-exclusive-rights-to-the-standard-are-the-necessary-patent-protected-objects-and-software-conditions-frand> (дата обращения: 01.03.2021).
10. Усенко А. С. К вопросу о предмете корпоративного договора // В сборнике: Актуальные проблемы современного частного права. Сборник научно-практических статей Всероссийской научно-практической студенческой конференции. 2016. С. 78–80.
11. Смирнова Е. Ю. Открытая лицензия как форма распоряжения исключительным правом на программу для ЭВМ с открытым исходным текстом: дисс. ... канд. юрид. наук. М., 2015. 211 с.
12. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 1994. № 32. Ст. 3301.

## References

1. Rudenko E. Yu., Usenko A. S. On the question of the concept of electronic commerce // In the collection: Scientific support of the agro-industrial complex. Collection of articles based on the materials of the IX All-Russian Conference of Young Scientists. Resp. per issue: A. G. Koschaev. 2016. Pp. 579-581.
2. State standard of the USSR GOST 15971-90 "Information processing systems. Terms and definitions "(approved and put into effect by the decree of the USSR State Committee for Product Quality Management and Standards dated October 26, 1990 No. 2698: M.: Standards Publishing House, 1991.
3. On the legal protection of programs for electronic computers and databases: Law of the Russian Federation of 23.09.1992 No. 3523-1 // Bulletin of the SND RF and the RF Armed Forces. 1992. No. 42. Art. 2325 (invalidated).
4. On copyright and related rights: Law of the Russian Federation dated 09.07.1993 No. 5351-1 (as amended on 20.07.2004) // Vedomosti SND and Armed Forces of the Russian Federation. 1993. No. 32. Art. 1242 (invalidated).
5. Civil Code of the Russian Federation (part four) of 18.12.2006 № 230-FZ // Collection of the Legislation of the Russian Federation. 2006. No. 52 (1 hour). Art. 5496.
6. Usenko A. S., Rudenko E. Yu. On the question of the legal nature of the corporate agreement // In the collection: bulletin of scientific and technical creativity of youth of the Kuban State Agrarian University. In 4 parts. Compiled by A. Ya. Barchukova, J. K. Tosunov; ed. A. I. Trubilin, otv. ed. A. G. Koschaev. 2016. Pp. 89–91.
7. Grishaev S. P. Intellectual Property: A Study Guide. M.: Jurist, 2004. 240 p.
8. Evdokimov R. A. Legal regulation of the protection of computer programs (theoretical and practical problems): diss. ... cand. jurid. sciences. M., 2015. 213 p.
9. Vorozhevich A. S. The limits of the exercise of exclusive rights to the standard - the required patented objects and software. FRAND conditions // Garant. URL: <http://jursite.garant.ru/legal-issues/the-limits-of-the-implementation-of-exclusive-rights-to-the-standard-are-the-necessary-patent-protected-objects- and-software-conditions-frand> (access date: Marth 01, 2021).
10. Usenko A. S. On the subject of a corporate agreement // In the collection: Actual problems of modern private law. Collection of scientific and practical articles of the All-Russian scientific and practical student conference. 2016. Pp. 78–80.
11. Smirnova E. Yu. Open license as a form of disposing of the exclusive right to a computer program with open source text: diss. ... cand. jurid. sciences. M., 2015. 211 p.
12. The Civil Code of the Russian Federation (part one) dated 30.11.1994 № 51-FZ // Collection of the Legislation of the Russian Federation. 1994. No. 32. Art. 3301.