

Открытая лицензия на использование произведения науки, литературы или искусства

Макаров Т.Г., к.ю.н., доцент кафедры
гражданского и предпринимательского
права ФГАОУ ВПО «Казанский
(Приволжский) федеральный университет»
E-mail: timamakarov@mail.ru

В настоящей статье автор рассматривает особый вид лицензионного договора – открытую лицензию. Автором приведены признаки данного договора, исследованы его предмет, содержание, форма, срок, подчеркнуто его практическое значение.

Ключевые слова: открытая лицензия, интеллектуальное право, произведение науки, литературы или искусства, результат интеллектуальной деятельности, программное обеспечение.

In this article the author examines a special type of license agreement - open license. The author shows signs this agreement, studied its subject, content, form, term, emphasized its practical value.

Keywords: open license, intellectual right, scientific, literary or artistic work, the result of intellectual activity, software.

12 марта 2014 г. принят Федеральный закон №35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации»¹, который вступит в действие с 1 октября 2014 г. Данным законом в Гражданский кодекс РФ (далее – ГК РФ)² вводится статья 1286.1, закрепляющая особый вид лицензионного договора о предоставлении права использования произведения – открытую лицензию. Потенциальному пользователю, присоединившемуся к заранее разработанному тексту лицензионного договора, дается разрешение на использование соответствующего произведения науки, литературы или искусства. Например, заходя на электронный ресурс, на котором размещено программное обеспечение, доступное для свободного скачивания, пользователь, нажимая на кнопку «Скачать», заключает лицензионный договор. Открытая лицензия и сейчас, как правило, публикуется на подобных

¹ Федеральный закон от 12.03.2014 № 35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» // «Российская газета», № 59, 14.03.2014.

² Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть четвертая / Федеральный закон от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ // Собрание законодательства РФ. - 2006. - №52. - Ч. 1. - Ст. 5496.

ресурсах, но, к сожалению, мало кто с ней знакомится. А ведь в лицензии содержатся пределы, в которых пользователь имеет право пользоваться программой для ЭВМ.

Рассмотрим подробно открытую лицензию как гражданско-правовой договор. Четкого определения открытой лицензии новая статья ГК РФ не содержит. В п.1 данной статьи сказано: «Лицензионный договор, по которому автором или иным правообладателем (лицензиаром) предоставляется лицензиату простая (неисключительная) лицензия на использование произведения науки, литературы или искусства, может быть заключен в упрощенном порядке (открытая лицензия)».

Открытая лицензия является консенсуальным договором, так как для ее заключения необходимо согласие как лицензиара, так и лицензиата по всем ее существенным условиям. Договор является взаимным, так как обе стороны наделены взаимными правами и обязанностями. Открытая лицензия является безвозмездным договором, о чем сказано в п.3 исследуемой статьи: «Открытая лицензия является безвозмездной, если ею не предусмотрено иное». А также открытая лицензия является договором присоединения. Пользователь заключает рассматриваемый договор путем присоединения к заранее разработанному тексту соглашения.

Предметом договора согласно п.2 анализируемой статьи является право использования произведения науки, литературы или искусства в предусмотренных договором пределах. Таким образом, предметом договора является имущественное право, а не само произведение науки, литературы или искусства. Предметом гражданско-правового договора в сфере интеллектуальной собственности является соответствующее интеллектуальное право. Сам результат интеллектуальной деятельности не может быть предметом такого договора. Об этом сказано в ст.129 ГК РФ, посвященной оборотоспособности объектов гражданских прав: «Результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (статья 1225) не могут отчуждаться или иными способами переходить от одного лица к другому. Однако права на такие результаты и средства, а также материальные носители, в которых выражены соответствующие результаты или средства, могут отчуждаться или иными способами переходить от одного лица к другому в случаях и в порядке, которые установлены настоящим Кодексом».

Сторонами договора являются лицензиар и лицензиат. Лицензиар обязан предоставить лицензиату право использования произведения, а также обязан воздерживаться от действий, способных затруднить использование произведения лицензиатом. Лицензиат обязан не выходить за пределы использования произведения, обозначенные в лицензионном договоре. Важным правом лицензиара, предусмотренным п.4 исследуемой статьи, является право на односторонний отказ от договора: «Лицензиар, предоставивший открытую лицензию, вправе в одностороннем порядке полностью или частично отказаться от договора (пункт 3 статьи 450), если лицензиат будет предоставлять третьим лицам права на использование

принадлежащего лицензиару произведения либо на использование нового результата интеллектуальной деятельности, созданного лицензиатом на основе этого произведения, за пределами прав и (или) на иных условиях, чем те, которые предусмотрены открытой лицензией».

Открытая лицензия заключается в письменной форме. В п.1 анализируемой статьи сказано: «В открытой лицензии может содержаться указание на действия, совершение которых будет считаться акцептом ее условий (статья 438). В этом случае письменная форма договора считается соблюденной».

Новая статья закрепляет, что срок действия открытой лицензии в отношении программ для ЭВМ и баз данных равняется сроку исключительного права на указанные объекты, а в отношении других видов произведений – равняется 5 годам, если договором срок не определен.

Что касается цены, то данное условие не является существенным в открытой лицензии, так как данная лицензия предполагается безвозмездной. В случае возмездности договора цена может быть определена в виде единовременного платежа, периодических платежей или платежей, зависящих от объема использования произведения и той прибыли, которую приносит использование данного произведения.

Что касается защиты исключительного права на произведение, если оно нарушается неправомерными действиями по предоставлению или использованию открытой лицензии, то п.5 новой статьи ГК РФ закрепляет, что к нарушителю могут быть применены меры защиты согласно ст.1252 ГК РФ. Одним из способов защиты, предусмотренных ст.1252 ГК РФ, является возмещение убытков. Убытки взыскиваются в полном объеме, то есть и в виде реального ущерба, и в виде упущенной выгоды. Правообладатель может использовать и другой способ защиты – взыскание компенсации (ст.1301 ГК РФ). Размер компенсации определяется судом и может составлять от десяти тысяч до пяти миллионов рублей. Для взыскания компенсации достаточно доказать лишь факт правонарушения, а не причинение и размер убытков.

Следует отметить, что легализация открытых лицензий в Российской Федерации имеет огромное практическое значение.

«Практический смысл поправок в Гражданский кодекс в том, что легализуется для налоговых органов, судов, правоохранительных органов и юридически вводится в оборот огромный массив контента, в том числе user generated content, и программного обеспечения, который не оформлен стандартными бумажными договорами с конкретными правообладателями. Снижается зависимость компаний от своих программистов. Для стартаперов и IT-сообщества упрощается коллективная работа над IT-продуктами (пресловутый краудсорсинг), создаются дополнительные стимулы для создания свободного (открытого) программного обеспечения, так как теперь будет понятно, у кого какие права, какие санкции можно применить к тем, кто нарушает открытые лицензии.

Фактически, вводится в цивилизованное русло целый рынок разработки и использования свободного (открытого) программного обеспечения».³

В Концепции развития гражданского законодательства Российской Федерации, опубликованной в 2009 году, указывается на необходимость «разработать механизм выдачи правообладателем разрешений на свободное использование конкретных результатов интеллектуальной деятельности в указанных им пределах».⁴ «Это позволит избежать необходимости заключать лицензионные договоры при использовании таких результатов интеллектуальной деятельности в информационно-телекоммуникационных сетях в случаях, когда правообладатель хочет разрешить обществу свободно использовать объект в очерченных им пределах».⁵ Таким образом, Концепция предусматривала не легализацию открытых лицензий, а введение механизма, который позволит автору распоряжаться своим исключительным правом без использования договора. Федеральный закон №35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» все же легализовал открытые лицензии, что, на мой взгляд, является позитивным шагом законодателя. Данные лицензии станут аналогом того механизма, о котором говорилось в Концепции. Открытые лицензии позволят реализовать потребность автора или иного правообладателя в передаче неограниченному числу лиц соответствующего объема прав по использованию произведений науки, литературы или искусства.

Список использованных источников:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть четвертая / Федеральный закон от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ // Собрание законодательства РФ. - 2006. - №52. - Ч. 1. - Ст. 5496.

2. Концепция развития гражданского законодательства Российской Федерации. Москва, Статут, 2009.

3. Федеральный закон от 12.03.2014 № 35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» // «Российская газета», № 59, 14.03.2014.

4. Федоров Павел. В России частично легализуют Open Source. Комментарий директора по правовым вопросам ФРИИ Искендера Нурбекова [Электронный ресурс]. – URL: <http://siliconrus.com/2014/03/legalize/>

³ Федоров Павел. В России частично легализуют Open Source. Комментарий директора по правовым вопросам ФРИИ Искендера Нурбекова [Электронный ресурс]. – URL: <http://siliconrus.com/2014/03/legalize/>

⁴ Концепция развития гражданского законодательства Российской Федерации. Москва, Статут, 2009. С.144.

⁵ Концепция развития гражданского законодательства Российской Федерации. Москва, Статут, 2009. С.144.