

УДК 347.78

К ВОПРОСУ О ВВЕДЕНИИ В АВТОРСКОЕ ПРАВО РОССИИ ОТКРЫТОЙ ЛИЦЕНЗИИ

Е.В. Козырева

Тверской государственной университет

Статья посвящена открытой лицензии в авторском праве, которая легализована в России и стала применяться с 1 октября 2014 г.

Ключевые слова: открытая лицензия, легализация, особенности лицензии, условия открытой лицензии.

12 марта 2014 г. был принят Федеральный закон «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации»¹. Глава 70 «Авторское право» Гражданского кодекса РФ была дополнена ст. 1286.1 «Открытая лицензия на использование произведений науки, литературы и искусства», вступившей в силу с 1 октября 2014 г. Появление данной нормы вызвано широким распространением Интернета и развитием цифровых технологий. Неслучайно Д.А. Медведев на саммите «Большой двадцатки» 3 ноября 2011 г. говорил о необходимости эволюции авторского права².

Длительное время существовал неоднозначный подход к открытым лицензиям, который главным образом сводился к тому, что они не соответствуют сложившейся в России правовой системе³. Отметим, что немногие из ученых, кто положительно отзывался о введении в России открытых лицензий⁴. Серьезные исследования применимости и легализации открытых лицензий долгое время в России не проводилось. Одним из первых исследований было предпринято А.И.Савельевым, чья книга «Лицензирование программного обеспечения в России» была опубликована в 2012 г.⁵

Введение в авторское право России открытой лицензии изначально предназначено для развития предпринимательства, расширения сво-

¹ СЗ РФ. 2014. № 11. Ст. 110.

² Kremlin.ru.transcripts/1336

³ Концепция развития гражданского законодательства Российской Федерации. М., 2009. С. 144.

⁴ Федотов М.А. Авторско-правовые аспекты сохранения и развития русскоязычного информационного пространства // Право. 2009. № 2. С. 56.

⁵ Савельев А.И. Лицензирование программного обеспечения в России. Законодательство и практика. М., 2012.

бодного распространения информации, в том числе научных знаний. Однако введение открытой лицензии породило целый ряд проблем, которые нуждаются в разрешении⁶.

Отметим, что открытая лицензия – это совершенно новый вид лицензии в авторском праве России, и ее не следует смешивать со свободной лицензией, которая предусмотрена в п. 5 ст. 1233 ГК РФ.

В п. 1 ст. 1286.1 ГК РФ отмечается, что 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). При этом открытая лицензия является договором присоединения. Все ее условия должны быть доступны неопределенному кругу лиц и размещены таким образом, чтобы лицензиат ознакомился с ними перед началом использования соответствующего произведения. В открытой лицензии может содержаться указание на действия, совершение которых будет считаться акцептом ее условий (ст. 438). В этом случае письменная форма договора считается соблюденной.

Согласно п. 2 данной статьи предметом открытой лицензии является право использования произведения науки, литературы или искусства в предусмотренных договором пределах. Лицензиар может предоставить лицензиату право на использование принадлежащего ему произведения для создания нового результата интеллектуальной деятельности. В данном случае, если иное не предусмотрено открытой лицензией, считается, что лицензиар сделал предложение заключить договор (п. 2 ст. 437) об использовании принадлежащего ему произведения любым лицам, желающим использовать новый результат интеллектуальной деятельности, созданный лицензиатом на основе этого произведения, в пределах и на условиях, предусмотренных открытой лицензией. Акцепт такого предложения считается также акцептом предложения лицензиата заключить лицензионный договор в отношении этого произведения.

В соответствии с п. 3 ст. 1286.1 ГК РФ открытая лицензия является безвозмездной, если ею не предусмотрено иное. Если срок действия открытой лицензии не определен, в отношении программ для ЭВМ и баз данных договор считается заключенным на весь срок действия

⁶ Барышев С.А. Некоторые проблемы реформирования авторского права в проекте Федерального закона «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса РФ, а также в отдельные законодательные акты РФ» // Право интеллектуальной собственности. 2012. № 5. С. 25 - 28.

исключительного права. А в отношении других видов произведений – на пять лет.

В случае, если в открытой лицензии не указана территория, на которой допускается использование соответствующего произведения, такое использование допускается на территории всего мира⁷.

Анализ ст. 1286.1 ГК РФ позволил выделить следующие особенности для данного вида лицензии:

- квалификация открытой лицензии как лицензионного договора, заключенного в упрощенном порядке, и как договора присоединения;
- неисключительный характер открытой лицензии;
- возможность предоставления права на создание нового результата интеллектуальной деятельности (права на переработку);
- заключение договора при распространении нового результата интеллектуальной деятельности на тех же условиях, на которые заключается договор на использование первоначального произведения, если открытой лицензией не предусмотрено иное;
- безвозмездный характер, если открытой лицензией не предусмотрено иное;
- использование на территории всего мира, если договором не предусмотрено иное.

Анализируя ст. 1286.1 ГК РФ, можно отметить, что в ней отсутствует легальное определение открытой лицензии. Указания на неисключительный характер лицензии и заключение договора путем присоединения не являются достаточными для определения понятия открытой лицензии. Не случайно А.И. Савельев отмечает, что « в отсутствие четкой дефиниции открытой лицензии ее правовой режим будет неизбежно страдать существенной неопределенностью. Как можно предпринимать усилия по «легализации», в рамках российской правовой системы определенного явления в отсутствие четкого представления о том, что это представляет собой?»⁸ Таким образом, законодатель в ст. 1286.1 ГК РФ ввел открытую лицензию и определил ее возможные условия, что является явно недостаточным. Остается неясным вопрос, в каком порядке условия открытой лицензии становятся доступными неопределенному кругу лиц. Кроме того, вызывают определенные сомнения в возможности применения ст. 1286.1 ГК РФ применительно ко всем произведениям науки, литературы или искусства. Справедливости ради, отметим, что открытая лицензия представляет собой волеизъявление

⁷ Гражданский кодекс РФ. Часть первая, вторая, третья и четвертая ГК РФ. М., 2014.

⁸ Савельев А.И. Лицензирование программного обеспечения в России. Законодательство и практика. М., 2012. С. 410.

ние автора или правообладателя о возможных способах использования объекта авторских прав.

Другим недостатком положений ст. 1286.1 ГК РФ является не вполне корректное изложение условия открытой лицензии о распространении произведения на тех же условиях.⁹ Имеет место смешение условий о распространении первоначального произведения с условием о распространении производного произведения, поскольку автор первоначального произведения не может считаться также и автором производного произведения.

Россия стала, можно сказать, первой страной, которая на уровне закона признала действительность открытых лицензий и закрепила за ними правовой статус. Легализация открытых лицензий в зарубежных странах, как правило, осуществляется посредством формирования судебной практики.

В заключение хотелось бы отметить, что введение открытых лицензий в авторском праве России – это только первый шаг законодателя по пути к защите произведений науки, литературы и искусства главным образом в Интернете. Говорить о его успешности можно будет только на основании судебной практики, поскольку необходима выработка механизма доведения до всеобщего сведения предложений об использовании произведения науки, литературы или искусства.

⁹ Термин «распространение» используется условно для обозначения комплекса правомочий автора, включающего в себя распространение путем продажи или иного отчуждения оригинала или экземпляров произведения, публичный показ, исполнение, сообщение в эфир и по кабелю, доведение до всеобщего сведения (ст. 1270 ГК РФ).

TO THE QUESTION OF INTRODUCTION OF THE LICENSE INTO THE RUSSIAN COPYRIGHT

E.V. Kozyreva

Tver State University

The article is devoted to an open license copyright, which legalized in Russia and has been applied since 1 October 2014.

Keywords: open license, legalization, particularly, license, terms of open license.

Об авторе

КОЗЫРЕВА Елена Владимировна – кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданского права Тверского государственного университета (170100, г. Тверь, ул. Желябова, д. 33); e-mail: 21october21@gmail.com

KOZYREV Elena - PhD, assistant professor of civil law at Tver State University (170100, Tver, ul. Zhelyabova, d. 33); e-mail: 21october21@gmail.com

Козырева Е.В. К вопросу о введении в авторское право России открытой лицензии // Вестник ТвГУ. Серия: Право. 2015. № 1. С. 51 – 55.