

УТВЕРЖДАЮ

**Проректор по научной работе
Федерального государственного
бюджетного образовательного
учреждения высшего образования
«Московский государственный юридический
университет имени О.Е. Кутафина (МГЮА)»**

**доктор юридических наук,
профессор В.Н. Синюков**




«27» 11 2015 г.

ОТЗЫВ ВЕДУЩЕЙ ОРГАНИЗАЦИИ

на диссертацию Смирновой Евгении Юрьевны на тему «Открытая лицензия как форма распоряжения исключительным правом на программу для ЭВМ с открытым исходным текстом», представленную на соискание ученой степени доктора юридических наук по специальности 12.00.03- гражданское право, предпринимательское право, семейное право, международное частное право

Евгения Юрьевна Смирнова представила на соискание ученой степени кандидата юридических наук диссертацию по теме «Открытая лицензия как форма распоряжения исключительным правом на программу для ЭВМ с открытым исходным текстом».

Диссертация выполнена в 2015 году в Федеральном государственном бюджетном образовательном учреждении высшего профессионального образования «Российская государственная академия интеллектуальной

собственности» (г. Москва, далее – ФГБОУ ВПО «Российская государственная академия интеллектуальной собственности») под научным руководством доктора юридических наук, профессора Антона Геннадьевича Серго и представлена для защиты по специальности 12.00.03 (гражданское право, предпринимательское право, семейное право, международное частное право) в Диссертационном совете Д 401.001.02 при ФГБОУ ВПО «Российская государственная академия интеллектуальной собственности».

Избранная Е.Ю. Смирновой тема представляется актуальной. Широкое применение информационных технологий в различных сферах деятельности, а также в повседневной жизни, вызывает необходимость упрощения доступа к программам для ЭВМ. Вместе с тем, правовые механизмы использования программ для ЭВМ, в частности, программ с открытым исходным текстом, далеки от совершенства. Так, возникают проблемы с оформлением согласия пользователей на использование программ на основании свободной (открытой) лицензии, с формированием ее условий. Все эти проблемы нуждаются в теоретическом осмыслении. Актуальность исследования обусловлена также изменениями, внесенными в ГК РФ Федеральным законом от 12 марта 2014 г. № 35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации», в результате которых в части четвертой появилась ст. 1286.1 об открытой лицензии на использование произведения науки, литературы, искусства.

В целом необходимо отметить, что тематика, предложенная автором, является недостаточно исследованной в отечественной цивилистике.

До настоящего момента монографические исследования, посвященные комплексному анализу рассмотренных в работе форм распоряжения исключительным правом на программу для ЭВМ с открытым исходным текстом, в отечественной цивилистике отсутствуют.

В качестве цели работы автор указывает выявление теоретических и практических проблем на основе комплексного научно-теоретического

анализа правовых норм, связанных с применением некоторых форм распоряжения исключительным правом на программу для ЭВМ с открытым исходным текстом, а также практики их применения. Данная формулировка несколько неудачно отражает существо проведенного исследования, поскольку диссертант не только обнаруживает, но и старается решить ряд теоретических проблем, в частности, обосновывает невозможность использования публичной лицензии в отношении программ с открытым исходным текстом, проводит классификацию условий свободных лицензий на программы с открытым исходным текстом и др.

Диссертация состоит из введения, трех глав, включающих восемь параграфов, заключение и списка использованной литературы. Следует отметить, что структура работы логически последовательна и отвечает целям и задачам исследования.

Во введении Е.Ю. Смирновой обосновывается актуальность темы исследования, указывается степень ее научной разработанности, определяются объект, предмет, цели и задачи исследования, обозначаются методические и теоретические основы диссертации, научная новизна, формулируются выносимые на защиту положения, устанавливается теоретическое и практическое значение работы, а также отмечается апробация проведенного исследования.

Первая глава диссертации посвящена теоретическим вопросам, связанным с рассмотрением программы для ЭВМ как одного из объектов интеллектуальной собственности. В частности, автор анализирует общие положения правового регулирования программы для ЭВМ, а также составляющих ее элементов. Так автором вполне логично и последовательно были рассмотрены такие формы программы для ЭВМ как: исходный текст, объектный код, аудиовизуальные отображения и подготовительные материалы. При рассмотрении каждого из элементов автор исследует вопрос возможности самостоятельной правовой охраны элемента. Стоит поддержать высказанные в работе доводы и резюме автора о том, что все поименованные

элементы могут обладать самостоятельной охраной (выводы на с. 59-60 работы).

Заслуживает поддержки и одобрения, анализ опыта применения свободных лицензий в США и Европейском союзе. На основании изучения зарубежного опыта, автором была выявлена классификация обязательных и факультативных условий лицензионных договоров (свободных лицензий), приведенная в третьем положении, выносимым на защиту (с. 57-81 работы).

Во второй главе диссертационной работы автор обращается к анализу международных правовых актов, регулирующих отношения, связанные с программой для ЭВМ, законодательству США, Европейского союза, а также имеющейся на текущий момент судебной практике относительно использования программ с открытым исходным текстом. Смирнова Е.Ю. анализирует значение деятельности организаций, положивших начало использования открытых программ за рубежом. В диссертации рассмотрены основные критерии, установленные данными организациями при отнесении тех или иных лицензионных договоров к категории "свободных".

Третья глава диссертационного исследования посвящена вопросам, касающимся развития и совершенствования законодательства Российской Федерации в области распоряжения и использования программ для ЭВМ с открытым исходным текстом. Большая часть предложений автора заслуживает одобрения. В частности, о создании единого перечня программ с открытым исходным текстом (положение 4), о единой форме российской открытой лицензии (положение 7), о возможности уведомления об отказе лицензиара от договора путем размещения уведомления о таком отказе на официальном сайте уполномоченного органа (положение 8).

Вынесенные на защиту положения достаточно подробно аргументированы в ходе исследования.

Содержание диссертации в целом свидетельствует о творческом подходе автора к решению поставленных проблем, а также весьма глубоком исследовании доктринальных источников, законодательства, практики

использования программ с открытым текстом в России, США и Европейском Союзе.

Вместе с тем, диссертация не лишена отдельных недостатков, а также положений, требующих дополнительного пояснения.

Основным замечанием к диссертации является то, что большая часть положений, вынесенных на защиту, содержит не решение теоретической проблемы, а предложения по совершенствованию законодательства. В результате, достижения диссертанта в решении научных проблем, отраженные в положениях на защиту, значительно беднее, нежели те, которые видны из содержания работы. Вместе с тем, согласно ч. 2 п.9 Положения о присуждении ученых степеней, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 24.09.2013 г. № 872 "О порядке присуждения ученых степеней", диссертация на соискание ученой степени кандидата наук должна быть научно-квалификационной работой, в которой содержится решение задачи, имеющей значение для развития соответствующей отрасли знаний, либо изложены новые научно обоснованные решения и разработки, имеющие существенное значение для развития страны. Такие выводы в диссертации сделаны, некоторые из них отражены в положениях, выносимых на защиту, однако их объединение с предложениями по внесению изменений в конкретные нормы законодательства, осложняет оценку их значимости для правовой науки.

Сформулированное в положении 1, выносимом на защиту, определение "открытой лицензии" на использование программы для ЭВМ не имеет принципиальных отличий от определения открытой лицензии в п.1 ст. 1286.1 ГК РФ, поэтому вряд ли может претендовать на признание его качественно новым.

Также сложно считать решением научной задачи положение 2 о целесообразности исключения из нормативных актов терминов "свободная лицензия" и "свободная программа", поскольку это скорее указание на недостатки юридической техники, которые, вместе с тем, безусловно требуют устранения.

Из содержания диссертации не вполне ясно, какими особенностями обладает открытая лицензия как форма распоряжения исключительным правом на программу для ЭВМ с открытым исходным текстом. Также возникает вопрос, существует ли необходимость специального регулирования законодательством правового режима программ для ЭВМ с открытым исходным текстом, в частности, включения определения таких программ в ГК РФ или другие нормативные правовые акты.

Высказанные замечания не влияют на оценку диссертации как самостоятельной, творческой квалификационной работой, выполненной соискателем ученой степени на актуальную и теоретически значимую тему.

В диссертации содержатся выводы и рекомендации, являющиеся обоснованными, достоверными и отличающиеся новизной. Теоретическая и эмпирическая основы исследования позволили сделать автору достаточно убедительные выводы, которые в своей совокупности вносят существенный вклад в развитие науки гражданского права.

Опубликованные по теме диссертации научные работы автора в количестве 15 публикаций, в том числе 9 из которых в ведущих рецензируемых научных журналах, рекомендованных Высшей аттестационной комиссией Министерства образования и науки РФ для публикаций основных научных результатов диссертационных исследований, и автореферат отражают содержание диссертационного исследования.

Диссертация, представленная Евгенией Юрьевной Смирновой на тему «Открытая лицензия как форма распоряжения исключительным правом на программу для ЭВМ с открытым исходным текстом» является законченной, самостоятельной научной квалификационной работой, которая соответствует требованиям, установленным Положением о присуждения ученых степеней, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 24.09.2013г. № 842, а соискатель заслуживает присуждения ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.03 – Гражданское право, предпринимательское право, семейное право, международное частное право.

Отзыв обсужден и одобрен на заседании кафедры
предпринимательского и корпоративного права ФГБОУ ВО «Московский
государственный юридический университет имени О.Е. Кутафина (МГЮА)»
24 ноября 2015 г., протокол № 5.

Заместитель заведующего кафедрой
предпринимательского и корпоративного права
ФГБОУ ВО «Московский государственный
юридический университет имени О.Е. Кутафина (МГЮА)»,
кандидат юридических наук, доцент

Т.А. Андропова


Подпись
ЗАВЕРЯЮЩИЙ
Начальник отдела
Управления кадрами
Т.А. Андропова
С.В. Косенко
2015 г.