



УТВЕРЖДАЮ:
Ректор ФГБОУ ВПО РГАИС
И.А. Близнец
2015 г.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ФГБОУ ВПО РГАИС

Диссертация «Открытая лицензия как форма распоряжения исключительным правом на программу для ЭВМ с открытым исходным текстом» выполнена на кафедре «Авторского права, смежных прав и частноправовых дисциплин» ФГБОУ ВПО «Российская государственная академия интеллектуальной собственности» (ФГБОУ ВПО РГАИС).

В 2007 г. Смирнова Евгения Юрьевна закончила ФГБОУ ВПО «Всероссийская государственная налоговая академия Министерства финансов Российской Федерации» (ФГБОУ ВПО «ВГНА») по специальности «Юриспруденция».

В период подготовки диссертации Смирнова Евгения Юрьевна являлась аспирантом ФГБОУ ВПО РГАИС по специальности 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право, а также работала старшим юристом в обществе с ограниченной ответственностью «Аби ИнфоПоиск», а также старшим юристом по интеллектуальной собственности в обществе с ограниченной ответственностью «Группа Цифровой Октябрь».

Удостоверение о сдаче кандидатских экзаменов № 720 ФГБОУ ВПО РГАИС выдано в 2014 г.

Научный руководитель – Серго Антон Геннадьевич, доктор юридических наук, доцент, профессор кафедры «Авторского права, смежных прав и частноправовых дисциплин».

По итогам обсуждения принято следующее заключение.

Диссертация является завершенным самостоятельным исследованием уровня научно-квалификационной работы по специальности 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право, новизна которого выражается в том, что научная работа представляет собой исследование комплексного характера, где автором впервые определена дефиниция открытой лицензии и других правовых инструментов, применяемых при распоряжении исключительным правом на программу для ЭВМ с открытым исходным текстом, выявлены недостатки теоретического и практического плана при применении действующих норм

законодательства в части рассматриваемых в диссертационном исследовании форм распоряжения исключительным правом на программу для ЭВМ с открытым исходным текстом, а также разработаны и обоснованы предположения по совершенствованию и развитию законодательства в соответствующей области.

Наиболее существенные результаты, полученные автором.

1. Сформулировано авторское определение «открытой лицензии» на использование программы для ЭВМ.
2. Установлена группа договорных условий «свободных» лицензий, применяемых в государствах Европейского союза и Соединенных Штатов Америки в целях распоряжения исключительным правом на программу для ЭВМ с открытым исходным текстом. На основе проведенного анализа договорных условий сформулировано понятие «свободной» лицензии.
3. Обосновано несоответствие положений нормы п. 5 ст. 1233 ГК РФ особенностям при распоряжении исключительным правом на программу для ЭВМ с открытым исходным текстом и сформулированы предложения, направленные на совершенствование данной нормы и уточнение объектов интеллектуальной собственности, в отношении которых норма п. 5 ст. 1233 ГК РФ не может быть применима.
4. Выявлена необходимость уточнения условия абз.2 п. 1 ст. 1286.1 ГК РФ относительно соблюдения формы открытой лицензии, а также разработано предложение, направленное на формирование упрощенного порядка признания соблюденной письменной формы открытой лицензии.
5. Для создания единообразного подхода при формировании условий открытой лицензии на программы для ЭВМ с открытым исходным текстом, рекомендовано на государственном уровне поддержать создание и адаптацию российской открытой лицензии, учитывающая особенности российского законодательства. В качестве федерального органа исполнительной власти ответственного за разработку открытой лицензии было рекомендовано Министерство связи и массовых коммуникаций Российской Федерации. Кроме того, автором была предложена формулировка, излагающая абз.2 п. 1 ст. 1286.1 ГК РФ в редакции, направленной на реализацию соответствующего предложения.
6. Рекомендовано изложить п. 4 ст. 1286.1 ГК РФ в новой редакции в целях учета характерных особенностей, заложенных в «свободных» лицензиях и установления упрощенного порядка прекращения открытой лицензии в случаях, предусмотренных указанным пунктом.

7. Сформулированы преимущества использования программ для ЭВМ с открытым исходным текстом, в результате чего обосновано поддержание на государственном уровне специального ресурса, размещенного в сети Интернет (репозитория электронных данных), который будет объединять сведения обо всех доступных программах для ЭВМ с открытым исходным текстом, а также непосредственный доступ к ним, в том числе доступ к исходным текстам программ для ЭВМ.

Актуальность диссертационного исследования обусловлена следующим.

Вторая половина прошлого столетия была ознаменована рядом научно-технических достижений. Человечество вступило в новую, стремительно развивающуюся цифровую эпоху, где свободный обмен информацией и результатами творческого труда человека с мировой аудиторией в сети Интернет, стимулировал развитие новых компьютерных технологий и программ для ЭВМ.

В последнее десятилетие все большее значение приобретает такая разновидность программ для ЭВМ, как программы с открытым исходным текстом. Это обусловлено рядом причин.

Во-первых, при использовании программы, лицензиат получает доступ к ее исходному тексту, что предоставляет возможность ее изучения, переработки и создания на ее основе нового объекта интеллектуальной собственности.

Во-вторых, росту популярности указанных программ в некоторой степени способствовал и мировой экономический кризис 2009г. Именно в этот период потенциальная заинтересованность в программах для ЭВМ с открытым исходным текстом, как со стороны государства, так и со стороны коммерческого сектора объяснялась стремлением к оптимизации затрат в области информационных технологий, поскольку в подавляющем большинстве случаев, право использования указанных программ носит безвозмездный характер.

На национальном уровне, программы с открытым исходным текстом не только открывают новые горизонты для развития области программирования, но также повышают конкурентоспособность отечественного производителя и обеспечивают технологический суверенитет государства.

В последние годы, в Российской Федерации наблюдается устойчивый интерес к программам для ЭВМ с открытым исходным текстом. Указанный интерес выражается в ряде проводимых государством программах. Например, в России это программа «Информационное общество (2011 – 2020 годы)», в рамках которой, в том числе был успешно реализован проект по переходу образовательных учреждений в ряде регионов

России на программы для ЭВМ с открытым исходным текстом, Системный проект формирования электронного правительства в Российской Федерации, в рамках которого было создание портала «Госуслуги». На международном уровне также наблюдается устойчивый интерес к программам для ЭВМ с открытым исходным текстом, что подтверждается рядом проводимых исследований.

В ходе проводимой реформы гражданского законодательства, начало которой было положено Указом Президента Российской Федерации от 18 июля 2008г. №1108 «О совершенствовании Гражданского кодекса Российской Федерации», были внесены поправки в серию федеральных законов, которые были направлены как на сугубо «технические» исправления ряда норм, так и на приведение гражданского законодательства в соответствие с изменившимися реалиями, а также его унификацию с законодательствами европейских государств с высокоразвитыми правовыми системами континентального права.

Результатом длительной работы законодателя по вопросу внедрения дополнительных возможностей распоряжения исключительным правом на объекты смежных прав, а также произведения науки, литературы или искусства, к которым, в том числе относится и программа для ЭВМ с открытым исходным текстом (в частности, к литературным произведениям), стали п. 5 ст. 1233 ГК РФ, ст. 1286.1 ГК РФ, а также некоторые другие поправки, тесно взаимодействующие с указанными нормами.

Вместе с тем, некоторые положения норм п. 5 ст. 1233 ГК РФ, а также ст. 1286.1 ГК РФ оцениваются неоднозначно. В частности, внедоговорный характер правоотношений, установленный п. 5 ст. 1233 ГК РФ, диспозитивные условия о территории и сроке использования указанного в заявлении объекта интеллектуальной собственности, а также некоторые другие положения данной нормы не учитывают характерных особенностей, применяемых в международной практике так называемых «свободных» лицензий при распространении программ для ЭВМ с открытым исходным текстом в сети Интернет.

Некоторые положения ст. 1286.1 ГК РФ также представляются дискуссионными. Во-первых, указанная норма не содержит дефиниции открытой лицензии, раскрывающей содержание указанного правового механизма и его отличительных признаков, позволяющих отграничить открытую лицензию от других, предусмотренных законодательством РФ способов предоставления права использования объектов интеллектуальной собственности; во-вторых, неоднозначным представляется условие о соблюдении письменной формы договора; в-третьих, вероятность практических затруднений вызывает положение нормы о возможности одностороннего полного или

частичного отказа от договора, который связан с необходимостью направления соответствующего уведомления и т.д.

Указанное позволяет сделать вывод о наличии объективной необходимости проведения комплексного исследования, в том числе посвященного предусмотренным выше формам распоряжения исключительным правом в отношении программ для ЭВМ с открытым исходным текстом, выявить потенциальные практические сложности их применения и возможности дальнейшего совершенствования.

Научная новизна диссертационной работы состоит в том, что работа представляет собой научное исследование комплексного характера, в котором автором определены понятия правовых инструментов, применяемых при распоряжении исключительным правом на программу для ЭВМ с открытым исходным текстом, выявлены недостатки теоретического и практического плана при применении действующих норм законодательства в части рассматриваемых в настоящем диссертационном исследовании форм распоряжения исключительным правом на программу для ЭВМ с открытым исходным текстом, а также разработаны и обоснованы предложения по совершенствованию и развитию законодательства в соответствующей области.

Теоретическая значимость результатов диссертационного исследования состоит в том, что выводы и предложения, явившиеся результатом диссертационного исследования, могут служить базой для проведения дальнейших исследований в сфере гражданско-правового регулирования отношений, складывающихся при распоряжении исключительным правом на объекты авторского права, в том числе программы для ЭВМ.

Практическая значимость исследования. Выводы, сделанные автором в настоящем диссертационном исследовании, могут быть использованы в нормотворческой деятельности при совершенствовании нормативно-правовой базы Российской Федерации.

Выводы и предложения, сформулированные в диссертации, могут быть использованы в правоприменительной практике при рассмотрении споров участников правоотношений в сфере использования произведений, в том числе в составе сложных объектов, а также при установлении солидарной ответственности нескольких лиц.

Кроме того, результаты диссертационного исследования могут быть использованы при осуществлении государственной политики в области информационных технологий, в частности, в процессе внедрения и адаптации программ для ЭВМ с открытым исходным текстом в органах государственной власти и государственных учреждениях; в предпринимательской деятельности, при формировании политики использования программ для ЭВМ с открытым исходным текстом на условиях «свободных» и открытых лицензий; в учебном процессе высших учебных заведений при преподавании дисциплин,

посвященных и затрагивающих вопросы интеллектуального права, а также при разработке учебно-методической и научной литературы.

Апробация результатов исследования. Диссертационное исследование обсуждено и одобрено на кафедре авторского права, смежных прав и частноправовых дисциплин ФГБОУ ВПО «Российская государственная академия интеллектуальной собственности». Основные теоретические выводы исследования и практические рекомендации прошли апробацию на международных научно-практических конференциях «II Международный юридический форум «Правовая защита интеллектуальной собственности: проблемы теории и практики»; «III Международный юридический форум «Правовая защита интеллектуальной собственности: проблемы теории и практики»; Заседание клуба по интеллектуальным правам МГЮА им. О.Е. Кутафина «Открытая лицензия - продукт эпохи облачных технологий, или начало конца интеллектуальной собственности, какой мы ее знали?», а также при выступлении в форме лекции студентам Российской государственной академии интеллектуальной собственности.

Результаты диссертационного исследования апробированы автором также в пятнадцати научных статьях, девять из которых опубликованы в изданиях перечня Высшей аттестационной комиссии при Министерстве образования и науки Российской Федерации «Перечень российских рецензируемых научных журналов, в которых должны быть опубликованы основные научные результаты диссертаций на соискание ученых степеней доктора и кандидата наук» и шесть в иных научных изданиях. Кроме того, основные выводы исследования были апробированы автором при осуществлении трудовой деятельности, в частности, в формировании рекомендации и выработке единой политики использования программ для ЭВМ с открытым исходным текстом, при создании организацией собственных объектов интеллектуальной собственности.

Диссертация Смирновой Евгении Юрьевны на тему «Открытая лицензия как форма распоряжения исключительным правом на программу для ЭВМ с открытым исходным текстом» рекомендуется к защите на соискание ученой степени кандидата юридических наук по 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право.

Заключение принято на кафедре «Авторского права, смежных прав и частноправовых дисциплин» ФГБОУ ВПО РГАИС протокол №12 от 5 июня 2015 г.

Заместитель заведующего кафедрой АПСПиЧД РГАИС

Федеральное государственное учреждение
канд. юрид.наук, доцент

высшего профессионального образования
Российская государственная академия интеллектуальной собственности ФГБОУ ВПО РГАИС

Подпись

заверяю
Начальник отдела кадров,
контроля и делопроизводства


В.С. Савина