大成 DENTONS

Правовые риски свободных программ: чем юристы пугают ваших заказчиков

Татьяна Никифорова
MJur (Oxford), Советник Dentons

15-я конференция разработчиков свободных программ, Калуга
28-30 сентября 2018 г.

Содержание

1 Чего боятся юристы и заказчики?

2 Правовые основы свободного ПО

3 Управление правовыми рисками при создании ПО

4 Управление правовыми рисками при использовании открытых лицензий

Свободное ПО: чего боятся юристы и заказчики

大成 DENTONS

Правовые риски свободного ПО

- История создания: сложность идентификации авторов
- Отношения с авторами документально не оформлены
- Несовместимость лицензий на разные части продукта
- Несоответствие лицензионных ограничений задачам заказчика
- Возможность изменения лицензионных условий автором

大成 DENTONS

Потенциальный инвестор после прочтения заключения о правовых рисках свободного ПО

Ответственность за нарушение авторских прав

Гражданско-правовая (Ст. 1252 ГК)

- Прекращение нарушения, изъятие экземпляров
- Взыскание компенсации до 5 млн. руб. или убытков

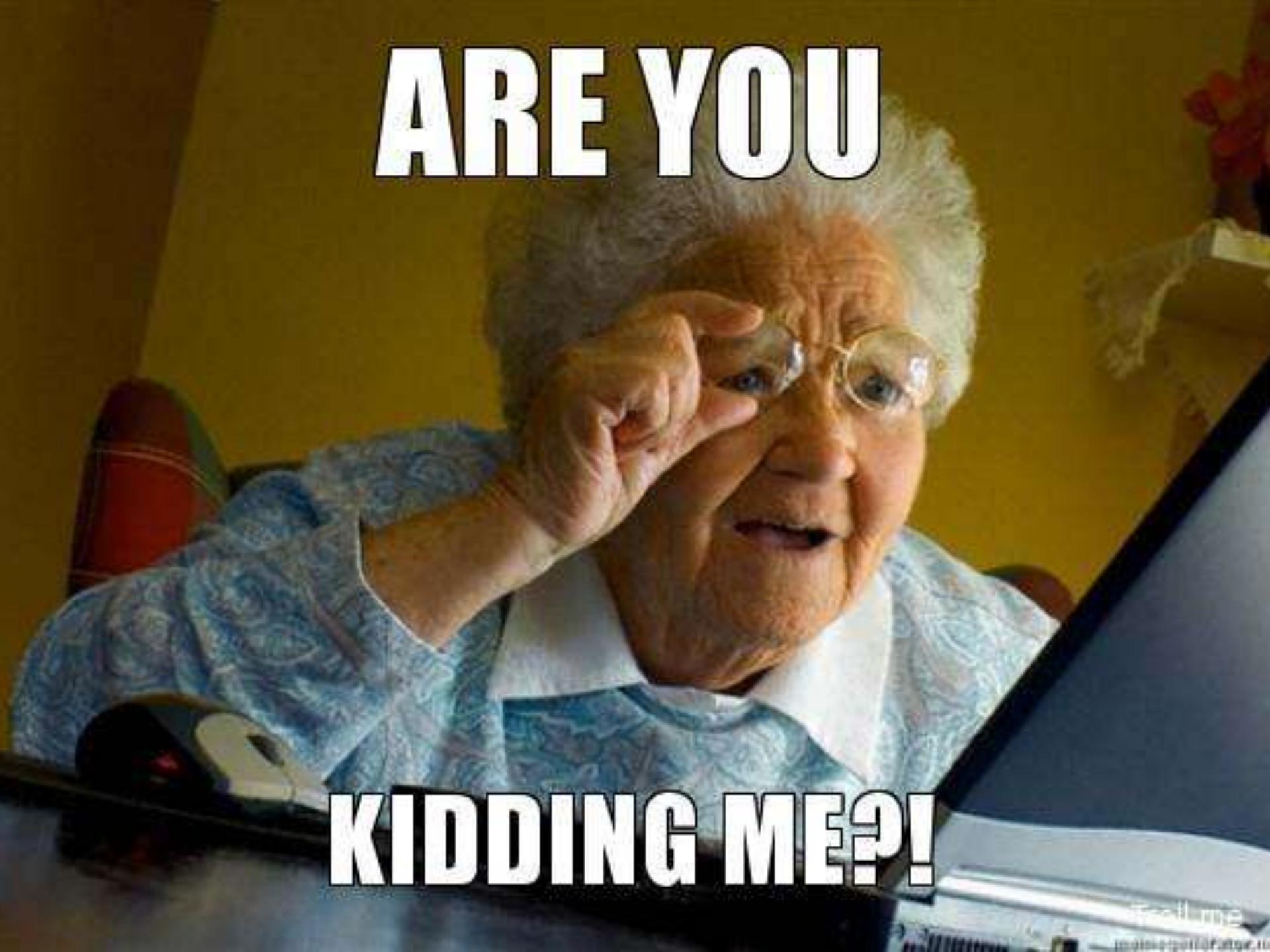
Административная (Ст. 7.12 КоАП)

- Штраф для юридического лица и должностных лиц
- Конфискация экземпляров и оборудования

Уголовная (Ст. 146 УК)

- Лишение свободы до 6 лет (тяжкое)
- Не требует заявления потерпевшего

Репутационные риски


ARE YOU
KIDDING ME?!

Правовые основы свободного ПО

大成 DENTONS

A. Как способ решения технической задачи

B. Как информация

C. Как литературное произведение

C. Как литературное произведение

D. Как объект смежных прав

大成 DENTONS

Что есть программное обеспечение с точки зрения права?

Объект авторского права, литературное произведение;

Охраняется форма, а не содержание;

Идеи, концепции, принципы, методы, процессы, способы, решения технических задач и т.д. не охраняются.

Способы использования программного обеспечения

- Воспроизведение;
- Распространение;
- Переработка;
- Доведение до всеобщего сведения;
- Иные способы.

A. Программное обеспечение, которое предоставляется правообладателем бесплатно

B. Любое программное обеспечение, которое находится в открытом доступе

D. Программное обеспечение, которое распространяется под открытой лицензией

C. Программное обеспечение, которое не имеет правообладателей

D. Программное обеспечение, которое распространяется под открытой лицензией

Free software

Free:

- as in **FREEDOM**
- not as in **FREE beer**

(c) Richard Stallman

Понятие открытой лицензии по российскому праву

Обычный лицензионный договор (ст. 1235 ГК РФ)	Открытая лицензия (ст. 1286.1 ГК РФ)
➢ Заключается в письменной форме	➢ Условия должны быть доступны неопределенному кругу лиц (например, в сети Интернет)
➢ По общему правилу, возмездный договор, цена - существенное условие	➢ По общему правилу, безвозмездный договор
➢ Право на ограничение условий использования производного произведения прямо не предусмотрено	➢ Право на ограничения способов и порядка использования производного программного обеспечения

A. Направить специальное уведомление в Роспатент

B. Сделать нотариальное заверение

C. Никак

C. Никак

ение в Интернет и сделать публичное заявление о предоставлении в общественный доступ

大成 DENTONS

Открытая лицензия VS общественное достояние

- Переход произведения в общественное достояние означает прекращение исключительных прав на него

- По российскому законодательству возможность передачи произведения в общественное достояние не предусмотрена

- Во многих иностранных государствах возможность передачи в общественное достояние также является спорной (США, Англия)

- Существуют специальные открытые лицензии, которые практически не предъявляют никаких требований (unlicense, Creative Commons CC0)

Управление правовыми рисками при разработке программ

Создание ПО

Служебное ПО

(ст. 1295 ГК РФ)

- Исключительное право по умолчанию принадлежит работодателю при условии создания РИД в рамках трудовых обязанностей

Договор авторского заказа

(ст. 1288 ГК РФ)

- Исключительное право принадлежит автору
- Требуется передача права заказчику

大成 DENTONS

Создание ПО работником

1. Подтверждение факта трудовых отношений
2. Определение трудовых обязанностей
3. Внедрение документооборота, сопровождающего создание ПО: задания, отчеты
4. Автоматизация процессов учета

Примеры судебной практики (1)

Решение Псковского городского суда от 11 марта 2013 по делу № 2-2496/2011

Обстоятельства: ИП заключил трудовой договор с гражданином. Согласно договору работник принимался на должность дизайнера-верстальщика. В период работы работник начал писать программу для ЭВМ, которая должна была обеспечить автоматизацию радио-эфира в торговых помещениях. Впоследствии работник уволился, однако он продолжал сотрудничество с ИП по написанию программы.

Решение: Суд посчитал автором спорной программы работника, так как **написание кода в его трудовые обязанности не входило**, работа над программой была закончена вне рамок трудового договора.

Примеры судебной практики (2)

Решение Арбитражного суда Новосибирской области от 23.04.2012 по делу N А45-9409/2012

Обстоятельства: ООО «Мультисофт» - правообладатель программ для ЭВМ. ООО «Тренажерные технологии» предположительно осуществило поставку данных программ в рамках государственного контракта.

Решение: Суд посчитал, что исключительное право на некоторые программы документально не подтверждено. Так, не были представлены какие-либо доказательства выдачи работнику **служебного задания на создание** определенных программ для ЭВМ. Соответственно относительно этих программ суд исключительное право истца не признал.

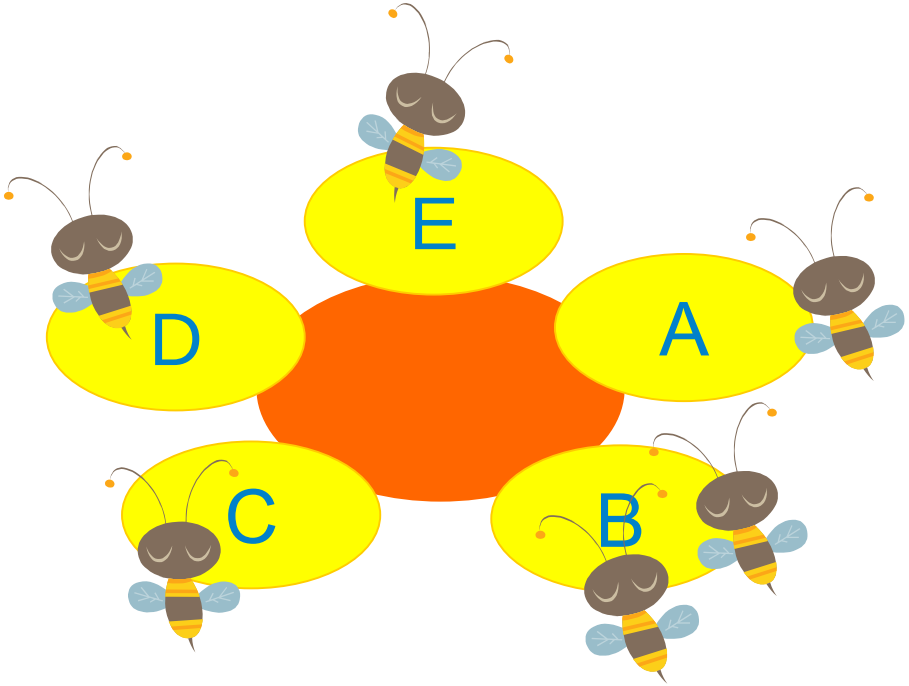
Примеры судебной практики (3)

Решение АС Свердловской области от 11.01.2011 по делу А60-33511/2010

Обстоятельства: Работником была внедрена программа на предприятии, которая была создана им до поступления на работу. Во время трудовой деятельности им осуществлялось модификация и обслуживание программы. Впоследствии программа была зарегистрирована работником. ООО «ЮвелирУралПром» считало, что программа создана работником в рамках служебных обязанностей.

Решение: Дата заявки на регистрацию не свидетельствует о времени завершения работы над программой. **Служебные задания не содержат четко сформулированных задач, не имеется конкретных технических характеристик продукта**. В требованиях отказано.

Создание ПО в группе компаний

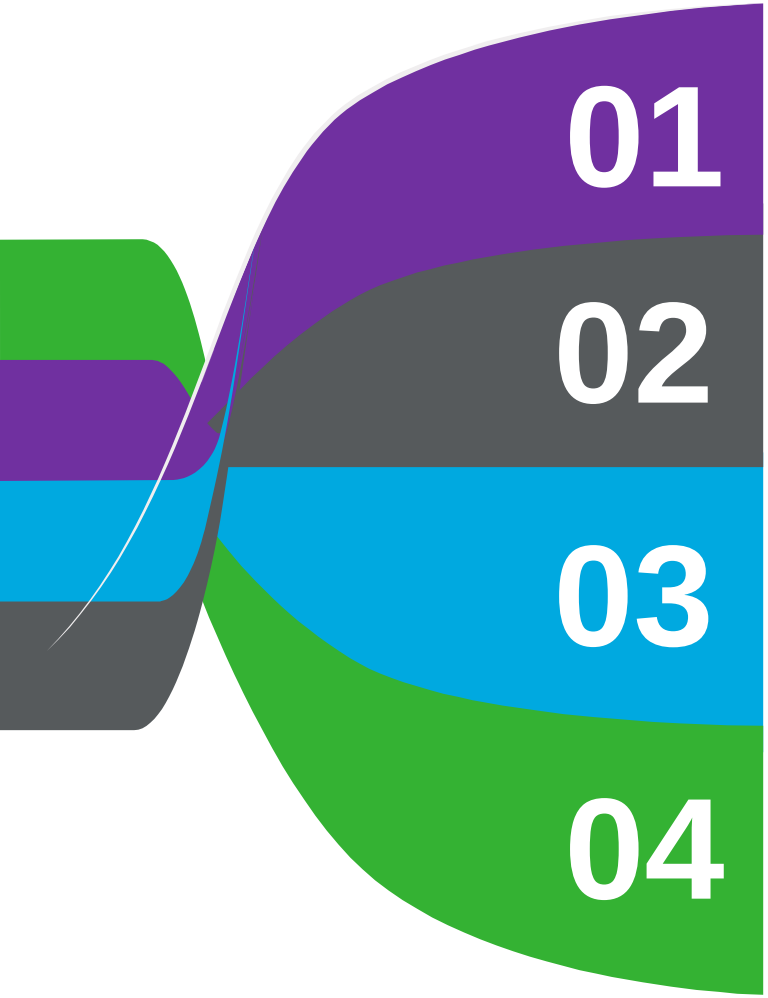


Создание ПО не работником

Ст. 1288. Договор авторского заказа

- На стороне исполнителя – автор, т.е. физ.лицо
  - ✓ *Судебная практика:* Договор авторского заказа между двумя юридическими лицами суд квалифицировал как договор на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ
- Создание ПО является предметом договора
  - ✓ *Судебная практика:* Суд решил, что требование о выполнении работ по настройке ПО на сервере выходит за рамки договора авторского заказа
- Требуется передача прав заказчику (отчуждение либо лицензия)
- Нет нормы о качестве

Подтверждение прав на созданное ПО



ВСПОМНИТЕ ВСЕХ АВТОРОВ

ОПРЕДЕЛИТЕ ТВОРЧЕСКИЙ ВКЛАД КАЖДОГО АВТОРА

ДОКУМЕНТАЛЬНО ОФОРМИТЕ ОТНОШЕНИЯ С АВТОРАМИ

ПОМНИТЕ: НЕТ КОДА, КОТОРЫЙ НИКОМУ НЕ ПРИНАДЛЕЖИТ

Управление правовыми рисками при применении свободных лицензий

Виды открытых лицензий

Copyleft

- Могут содержать существенные ограничения использования производного произведения

Примеры:

- GNU AGPL v. 3.0
- GNU GPL v. 3.0
- GNU LGPL v 3.0
- Mozilla Public License 2.0

Permissive

- Предусматривают необременительные условия использования (такие как уведомление об авторских правах)

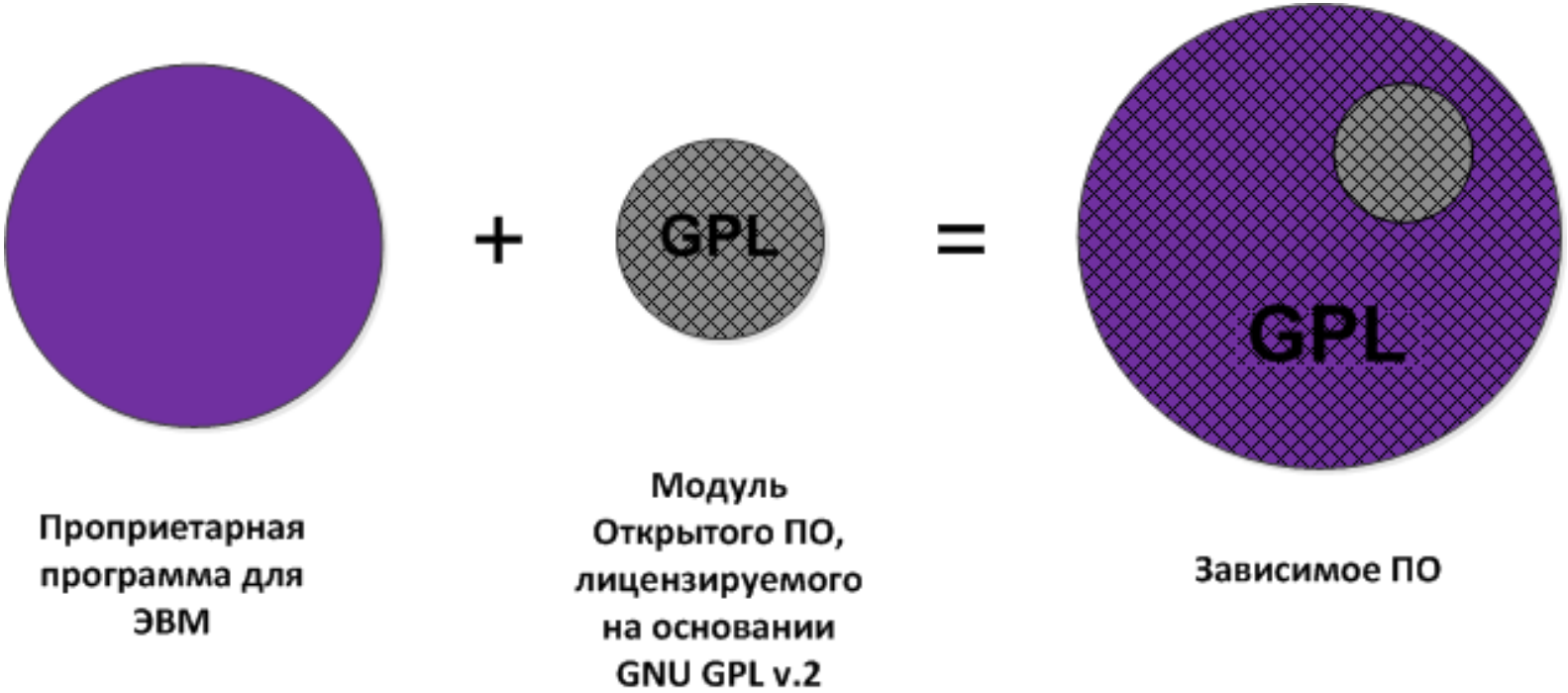
Примеры:

- Apache License 2.0
- MIT
- BSD
- Unlicense

Дисклеймеры Github:

- …please keep in mind that we're **not lawyers**…
- …provides the information on an "as is" basis and makes **no warranties** regarding any information or licenses provided on or through it…
- …**disclaims liability** for damages resulting from using the license information…

Использование открытого ПО в составе разработки (copyleft licenses)



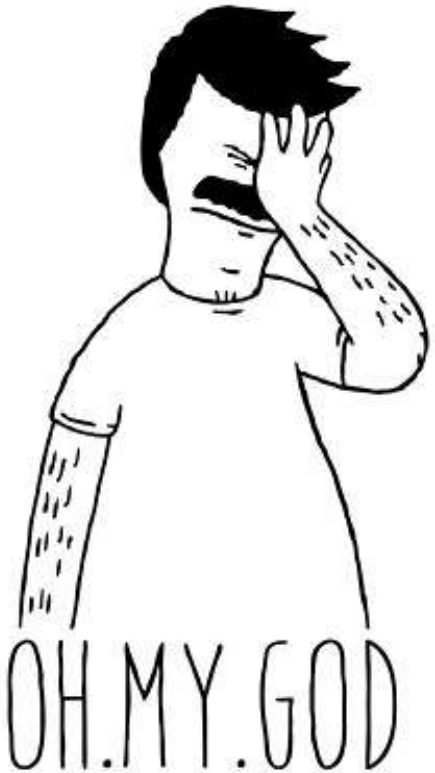
Правовой феномен GPL

Software Freedom Law Center:

- Практическое руководство по соблюдению GPL (2014)

Software Freedom Conservancy и **Free Software Foundation**:

- Принципы сообщества, ориентированные на применение GPL (2015)
- Copyleft and the GNU General Public License: A Comprehensive Tutorial and Guide (2014)



Обеспечение лицензионной чистоты ПО

01 СОСТАВЬТЕ ПЕРЕЧЕНЬ ВСЕХ КОМПОНЕНТОВ ПРОДУКТА

02 ОПРЕДЕЛИТЕ ПРИМЕНИМЫЕ ЛИЦЕНЗИИ

03 ПРОВЕРЬТЕ СОВМЕСТИМОСТЬ ЛИЦЕНЗИЙ

04 ПО СПОРНЫМ ПРАВОВЫМ ВОПРОСАМ ЗАРУЧИТЕСЬ МНЕНИЕМ ЮРИСТА

В результате…

大成 DENTONS

Контакты

Татьяна Никифорова

Магистр права (Оксфорд),
Советник

T: +7 812 325 84 44
M: +7 921 960 67 34

tatiana.nikiforova@dentons.com
Невский пр. д. 32-34, 191011, Санкт-Петербург

Dentons – крупнейшая в мире юридическая фирма*, предоставляющая полный спектр юридических услуг. Dentons входит в число лидеров рейтинга ведущих юридических брендов мира, составленный Acritas, получила награду BTI Client Service 30 Award, а также – высокую оценку деловых и юридических изданий за инновации, включая создание Nextlaw Labs и Nextlaw Global Referral Network. Dentons предоставляет юридические услуги российским и иностранным компаниям, банкам и другим финансовым институтам, фондам прямых инвестиций, государственным предприятиям и некоммерческим организациям. www.dentons.com

** 2017 The American Lawyer – Рейтинг 100 международных юридических фирм по количеству юристов (Global 100).*

© 2018 Dentons. Dentons – международная юридическая фирма, предоставляющая услуги клиентам по всему миру через свои и аффилированные офисы. Содержание данной публикации не является юридической консультацией и не может служить основанием для осуществления каких-либо действий или отказа от действий. Более подробная информация представлена в разделе «Правовая информация» на сайте dentons.com