

Устранение юридических проблем использования СПО в РФ

С.И. Макогон¹

¹Институт прикладной автоматизации и программирования, stasm@linuxwizard.ru

Пиратское прошлое заканчивается. Вступление в ВТО потребовало от правительства чётких действий, направленных на защиту авторских и смежных прав. И в этом отношении в нашей стране появилась значительно переработанная 4 ч. ГК РФ, которая дала чёткие определения всем основным понятиям и правилам соблюдения авторских прав.

Какие же основные нормы можно выделить из 4 ч. ГК РФ? Важно понимать как не нарушить закон, то есть какие соблюдать требования к лицензионным договорам.

Отдельное внимание необходимо уделить вопросу использования ПО по открытым лицензиям.

Так в отношении лицензии GPL мы видим следующее:

1. Использование английского языка не даёт право рассматривать её в РФ как документ.
2. Запрет на перевод в GPL лицензии делает невозможным получить её официальный русскоязычный перевод. Любые другие переводы являются не документами, а согласно ст. 1260 производными произведениями, на которые возникают свои авторские права у каждого, кто захочет перевести. К тому же эта статья требует соблюсти права исходного материала. А он то и запрещает переводы.
3. Согласно ст. 1235 требуется письменная форма. На бумаге, на упаковке, даже электронная форма в некоторых случаях может приравниваться к письменной, если производится обмен документами

электронным способом и возможно точно идентифицировать сторону правообладателя. Будет трудно доказать заключение договора в письменной форме, так как вместо обмена документами есть только получение, а вместо печати, цифровой подписи или прямой канал связи с правообладателем есть только некий сайт, не гарантирующий идентификацию.

4. Определение срока окончания действия лицензии невозможно, а значит нельзя определить – Вы ещё работаете в рамках срока действия лицензии или Ваша лицензия уже не действительна.
5. А свободное распространение ставит точку и на бухгалтерском подтверждении лицензионности используемого ПО.

Таким образом, проблема нашего законодательства, которое не учитывает особенностей открытых лицензий, становится проблемой российских компаний. Уникальность ситуации заключается в том, что при использовании ПО по лицензии GPL, Вы не нарушаете эту лицензию, но и не соблюдаете требования закона. Таким образом, лицензия GPL не выдерживает полного соответствия требованиям 4 ч. ГК РФ и необходимы дополнительные изменения, либо в лицензии, либо в нашем законодательстве. Иначе мы вынуждены быть заложниками уровня порядочности сотрудников проверяющих органов, а это слабое утешение с учётом цены нарушений в этой сфере, которые мы рассмотрим далее.

Сценарии проверок меняются и последнее время очень редко сообщают о людях в масках, которые кладут всех на пол. Проверяющие на кануне проверки присылают письмо с предупреждением о незаконности использования нелицензионных программ. Это письмо даёт возможность проверяющим при обнаружении нелицензионного ПО рассматривать в суде этот факт как умышленный, что может рассматриваться как умысел ответчика. Через день приходят два человека в штатском и встречаются с директором. Проверка происходит в несколько этапов и важно уметь выдерживать их. Если директор знает, что использует нелицензионное ПО, то, как правило, сразу пытается начать договариваться. Уверенный в лицензионной чистоте своего ПО директор передаёт эту уверенность и проверяющим. Будем считать это первым этапом проверки, на котором Вы сами должны быть очень уверены.

На втором этапе проверяющие просят предъявить документы на ПО, подтверждающие его лицензионность. Вы должны быть готовы предъявить лицензии, лицензионные договоры и копии бухгалтерских документов на всё ваше ПО. Для некоторого ПО также важны наклейки и голограммы. Это самый важный этап, который должен продемонстрировать, что ваша компания серьёзно относится к лицензированию и сотрудник, отвечающий за этот процесс, хранит и готов предоставить в любую секунду необходимые документы. 95% всех проверок заканчивается успешно на этом этапе. Важно тщательно протоколировать все действия проверяющих, все переданные документы и выполненные просьбы.

Что происходит при проверке, когда на компьютерах стоит Linux? Разное. В одной компании мне сообщили, что на 3 месяца компьютеры были забраны на экспертизу и потом возвращены. В другой мне сообщили, что им удалось в суде доказать лицензионность своего ПО на базе Linux, но оказалось, что суд длился 10 месяцев и 10 юри-

стов работало по этому делу. А в каждом конкретном случае мы опять будем зависеть от компетентности и порядочности проверяющих. Очень не хочется строить свою защиту на таком непрочном основании. Поэтому директор центра ИТ-исследований и экспертизы Академии народного хозяйства при Правительстве РФ Михаил Брауде-Золотарёв в своём анализе ситуации с применением открытых лицензий рекомендовал воспользоваться традиционными средствами: бумажными договорами с русским текстом, печатами правообладателя и бухгалтерскими документами. Это в текущих условиях самая надёжная защита.

Общий вывод

В целом, можно отметить, что соблюдение закона об авторском праве является критически важным для владельцев бизнеса по причине серьёзности возможных финансовых потерь и для ИТ-персонала — по причине наличия предусмотренной уголовной ответственности. Неоднозначность трактовок в судах и широта возможностей проверяющих создают значительную опасность оказаться наказанными за нарушение авторских прав. И основные усилия нужно направить не на способы защиты в суде, а на возможность не довести дело до изъятия компьютеров.