



**МИНИСТЕРСТВО
СВЯЗИ
И МАССОВЫХ КОММУНИКАЦИЙ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
(Минкомсвязь России)**

Президенту
Российской Федерации

Д.А. Медведеву

Тверская ул., 7, Москва, 125375.
Справочная: 771-8100
По документам: 771-81-21
Факс: 771-87-18
Телетайп: 114158 MSRF RU
E-mail: office@minsvyaz.ru
Сайт: www.minsvyaz.ru

01.08.2011 № АЖ-П17-14249

на _____

Об исполнении пункта 1 перечня поручений Президента Российской Федерации от 31 мая 2011 г. № Пр-1547

Уважаемый Дмитрий Анатольевич!

Во исполнение Вашего поручения подготовить предложения о внесении изменений в гражданское законодательство Российской Федерации, направленных на закрепление для авторов возможности предоставлять свои произведения на условиях свободных лицензий неограниченному кругу лиц (аналогичных Creative Commons, GNU FDL) (пункт 1 перечня поручений Президента Российской Федерации от 31 мая 2011 г. № Пр-1547), по результатам работы, проведённой Минкомсвязью России совместно с Советом при Президенте Российской Федерации по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства (далее – Совет по кодификации), а также Исследовательским центром частного права при Президенте Российской Федерации, Минкультуры России, Высшим Арбитражным Судом Российской Федерации, некоммерческим партнерством «Российская ассоциация электронных коммуникаций», ФГУП РАМИ «РИА «Новости» и представителями правообладателей, докладываю.

Анализ действующего российского законодательства (справка прилагается) показал, что для решения поставленной Вами задачи необходимы следующие изменения в Гражданский кодекс Российской Федерации (далее – ГК РФ):

1) часть первая ГК РФ – приравнять заключение договора в информационно-телекоммуникационных сетях, в том числе в сети Интернет, путем совершения определенных конклюдентных действий (например, так называемого «клика» или начала использования произведения) к заключению его в письменной форме;

2) глава 69 ГК РФ (ст. 1235-1239 ГК РФ) – предусмотреть упрощенный порядок заключения лицензионных договоров присоединения в отношении использования объектов авторских и смежных прав, в частности предусматривающий возможность включения в такие договоры положения о дальнейшем использовании новых (переработанных) произведений или объектов смежных прав на тех же условиях;

3) пункт 6 ст. 1235 ГК РФ – включить норму, допускающую заключение безвозмездного договора на условиях неисключительной лицензии между коммерческими организациями, что позволит соблюсти требование о безвозмездном предоставлении прав на использование объектов авторских и смежных прав, часто являющееся условием свободных лицензий;

4) статьи 1266, 1269 и 1315 ГК РФ – предусмотреть возможность ограничения действия права на отзыв и неприкосновенность произведения и исполнение в случаях, которые должны быть предусмотрены новым п. 6 ст. 1233 ГК РФ, а также при заключении в упрощенном порядке лицензионных договоров присоединения;

5) ст. 1233 ГК РФ – дополнить новым пунктом 6, предусматривающим право правообладателя публично в одностороннем порядке распорядиться своим исключительным правом: ограничить его по своему усмотрению в интересах общества.

Включение указанных поправок возможно в рамках работы над законопроектом «О внесении изменений в части первую, вторую, третью и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации, а также в отдельные законодательные акты Российской Федерации», подготовленным Советом по кодификации (далее – законопроект).


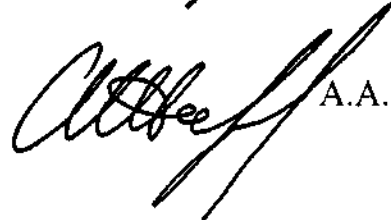
В ходе работы над текстом законопроекта будет дополнительно проработан ряд смежных вопросов, требующих решения в ГК РФ. В частности, изменение существующей презумпции защиты интересов авторов и правообладателей получившими государственную аккредитацию обществами по коллективному управлению правами, а также введение в гражданское законодательство механизма досрочной передачи охраняемого произведения в общественное достояние, позволяющего автору полностью отказаться от своих прав и досрочно передать свое произведение обществу.

С учётом этого и принимая во внимание актуальность проблемы, представляется целесообразным по результатам двухмесячной работы над законопроектом дополнительно оценить сроки его принятия и в случае проблем с согласованием выделить в отдельный законопроект части, обеспечивающие возможность предоставления авторами своих произведений на условиях, аналогичных свободным лицензиям.

Докладывается на Ваше решение.

Приложение: 1. Справка на 3 л. в 1 экз.
2. Заверенная копия приказа Минкомсвязи России
от 14.07.2011 № 332-к на 1 л. в 1 экз.

Врио Министра


 А.А. Жаров

Справка

о внесении изменений в гражданское законодательство Российской Федерации, направленных на закрепление для авторов произведений возможности предоставлять свои произведения на условиях свободных лицензий неограниченному кругу лиц (аналогичных Creative Commons, GNU FDL)

Действующая редакция Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) в ряде случаев позволяет правообладателю передать часть своих правомочий третьим лицам либо полностью отказаться от них. Например, на основании ст. 9 и ст. 1229 ГК РФ любое лицо, обладающее исключительным правом на объект авторских или смежных прав, может распорядиться этим правом по своему усмотрению, в том числе и путем отказа от осуществления этого права. Такое распоряжение о свободном использовании произведения может быть им сделано, например, на своем интернет-сайте в произвольной форме. Однако данный механизм на практике почти не используется.

Свободные лицензии в Российской Федерации не являются незаконными и широко применяются. Однако из-за отсутствия в России их четкого законодательного регулирования права как авторов, так и пользователей произведений, распространяемых на условиях свободных лицензий, не защищены в должной мере. Использование этих лицензий влечёт высокие риски. Авторы не обладают уверенностью, что распространяя произведения под свободными лицензиями, в случае нарушения кем-либо условий этих лицензий они смогут защитить свои права. С другой стороны, граждане, добросовестно воспользовавшиеся произведением, распространяемым на условиях свободной лицензии, не застрахованы от возможного отзыва лицензии.

Необходимо отметить, что для полноценного действия свободных лицензий недостаточно конструкции односторонних сделок также потому, что в этом случае правообладатель не может распорядиться еще не созданными произведениями других авторов, в том числе требовать, чтобы производные работы от его произведения распространялись на тех же условиях. Такое требование является ключевым для функционирования множества свободных проектов, основанных на кооперации большого числа авторов, таких как ОС Linux (лицензия GNU GPL) или энциклопедия Википедия (лицензия Creative Commons Attribution-ShareAlike).

Кроме того, с точки зрения действующего в Российской Федерации гражданского законодательства схема действия лицензий, подобных Creative Commons или GNU GPL, плохо вписывается в рамки положений о договорах. К числу возникающих проблем следует отнести:

- 1) неопределенность субъектного состава договорного обязательства как со стороны правообладателя, так и со стороны его контрагентов;
- 2) неопределенность предмета договора, так как значительное число свободных лицензий предусматривает возможность переработки

первоначального объекта договора с последующим заключением договоров на использование переработанного произведения (объекта смежных прав) на тех же условиях, в связи с чем могут возникать проблемы с идентификацией переработанных произведений (объектов смежных прав);

3) необходимость признания таких договоров заключенными в письменной форме;

4) необходимость урегулировать вопрос о возможном безвозмездном характере таких договоров (в том числе и в отношениях между коммерческими организациями);

5) вопрос о личных неимущественных правах применительно к случаям использования объектов авторских и смежных прав для создания новых результатов интеллектуальной деятельности. В частности, в отношении права на неприкосновенность произведения и исполнения, а также права на отзыв;

6) так называемое «вирусное» распространение условий договора на отношения по дальнейшему использованию новых (переработанных) произведений или объектов смежных прав.

Для решения вышеуказанных проблем, возникающих в связи с применением свободных лицензий, представляется необходимым подготовить следующие изменения в ГК РФ:

1) дополнить положения о форме и порядке заключения договоров в части первой ГК РФ с тем, чтобы приравнять заключение договора в телекоммуникационных сетях (в т. ч. Интернет) путем совершения определенных конклюдентных действий (например, т.н. «клика» или начала активного использования произведения) к заключению его в письменной форме;

2) включить в главу 69 ГК РФ (ст. 1235-1239 ГК РФ) положения об упрощенном порядке заключения лицензионных договоров присоединения в отношении использования объектов авторских и смежных прав, в частности предусматривающие возможность включения в такие договоры «вирусного» распространения их условий;

3) включить в ст. 1266, ст. 1269 и ст. 1315 ГК РФ условия о возможности определенного ограничения действия права на отзыв и неприкосновенность произведения и исполнения в случаях, предусмотренных п. 6 ст. 1233 ГК РФ, а также при заключении в упрощенном порядке лицензионных договоров присоединения;

4) в п. 6 ст. 1235 ГК РФ включить норму, допускающую заключение безвозмездного договора на условиях неисключительной лицензии между коммерческими организациями, что позволит соблюсти требование безвозмездного характера предоставления прав на использование объектов авторских и смежных прав, часто являющееся обязательным условием свободных лицензий.

В качестве дополнительного механизма, позволяющего правообладателям предоставлять свои результаты интеллектуальной деятельности для свободного использования, предлагается ст. 1233 ГК РФ о

распоряжении исключительным правом дополнить новым пунктом 6, который предусматривает право правообладателя публично в одностороннем порядке распорядиться своим исключительным правом: ограничить его по своему усмотрению в интересах общества путем размещения соответствующего заявления на сайте федерального органа исполнительной власти. Форма односторонней сделки была выбрана для такого распоряжения, исходя из того, что по своему существу с точки зрения действующего российского гражданского законодательства подобные действия являются не договором, а именно односторонним волеизъявлением.

Механизм, предусмотренный в п. 6 ст. 1233 ГК РФ, отличается от того, по которому действуют Creative Commons, однако он не исключает возможности применения свободных лицензий. Этот институт будет являться альтернативой свободным лицензиям и позволит российским правообладателям легко использовать данную норму. С учетом того, что лицензионные соглашения свободных лицензий зачастую предоставляются на английском языке, норма пункта 6 статьи 1233 ГК РФ позволит правообладателям, не владеющим указанным языком, предоставлять неограниченному кругу лиц возможность использовать принадлежащие им произведения науки, литературы или искусства либо объекты смежных прав.



**МИНИСТЕРСТВО СВЯЗИ И МАССОВЫХ КОММУНИКАЦИЙ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
(МИНКОМСВЯЗЬ РОССИИ)**

ПРИКАЗ

14.07 2011

№ 332-к

Москва

ПРИКАЗЫВАЮ:

Убываю в очередной оплачиваемый отпуск с 18 июля по 8 августа 2011 г.

Временное исполнение обязанностей Министра связи и массовых коммуникаций Российской Федерации с 18 июля по 5 августа 2011 г. возлагается на заместителя Министра А.А. Жарова, с 6 по 8 августа 2011 г. на заместителя Министра О.Г. Духовницкого.

Министр

И.О. Щёголев

Копия верна:
Начальник отдела кадров
Административного департамента
Минкомсвязи России



С.Н. Попова