

Лицензия на ПО с открытым исходным кодом: свободная или открытая?

Бурмистрова Мария Олеговна

Студент (бакалавр)

Московский государственный университет имени М.В.Ломоносова, Юридический факультет, Москва, Россия

E-mail: blueflower@list.ru

Программное обеспечение с открытым исходным кодом (открытое ПО, open-source software, OSS) получило мировое признание. Ещё двадцать лет назад бывший генеральный директор Microsoft называл open-source software «раком, поражающим интеллектуальную собственность [10]», однако за последние годы компания стала крупнейшим поставщиком открытого ПО [7]. В его пользу делают выбор не только частные корпорации, но и многие государства (Франция [5], Бразилия [8] и Эквадор [11] и др.).

Остроту сохраняет дискуссия: на основании какой лицензии - открытой или свободной - следует распространять открытое ПО. Для ответа требуется (1) охарактеризовать OSS; (2) определить интересы, подлежащие защите; (3) сравнить формы распоряжения исключительным правом на OSS: открытую и свободную лицензию.

(1) Необходимым и достаточным признаком открытого ПО является доступность этого кода кругу лиц, который определяется правообладателем [12]. При этом условия использования исходного кода могут варьироваться в зависимости от лицензии.

(2) Внимание к ПО с открытым исходным кодом обусловлено в первую очередь экономическими интересами разработчиков, пользователей и общества в целом. Выделим основные факторы: открытое ПО дешевле закрытого в разработке и распространении; высокая технологическая и техническая [9] независимость разработки; OSS просто адаптировать под специфические нужды пользователя; открытый вклад множества разработчиков ускоряет развитие общества. При этом, как следует из ряда сравнительных исследований [6], дефектов в открытом коде не больше, чем в закрытом.

(3) Форма распоряжения исключительным правом на OSS, которую выберет правообладатель, зависит от желаемого направления правовой защиты [3]. Свободные лицензии не раз попадали в поле зрения государства [1] [2] [4], однако, в отличие от открытой лицензии, так и не получили законодательного закрепления. Глубокие различия не позволяют поставить между ними знак равенства.

Свободная лицензия (free license)

1. Лицензиат вправе выполнять программу любым способом и в любых целях, независимо от территории использования.

2. Исходный код программы находится в режиме свободного доступа для лицензиата и может быть изучен и изменён им любым способом.

3. Лицензиат вправе распространять копии программы (бесплатные или коммерческие, по своему усмотрению).

4. Лицензиат вправе копировать и распространять копии программы с изменениями, внесёнными самими пользователями, с учетом требований наследования лицензии [13].

Открытая лицензия

1. Лицензиат зависим от дискреции правообладателя, который определяет объём передаваемых прав (способы, пределы и условия использования объекта) по своему усмотрению (п. 2 ст. 1286.1 ГК РФ). Лицензиар вправе ограничить сроки и территорию использования программы.

2. Лицензиат не всегда имеет право «изменять программу любым способом», но он вправе изучать её исходный код как правомерный владелец экземпляра ПО (п. 2 ст. 1280 ГК РФ).

3. Допускается передача третьим лицам прав на исходную программу в пределах прав и условий открытой лицензии (п. 4 ст. 1286.1 ГК РФ).

4. Лицензиар правомочен, но не обязан предоставить право на создание производного объекта (абз. 2 п. 2 ст. 1286.1 ГК РФ). Передача прав на него допускается в пределах прав и условий открытой лицензии.

Таким образом, права на ПО с открытым исходным кодом могут регулироваться как в форме открытой лицензии, закрепленной в ст. 1286.1 ГК РФ, так и по модели свободной лицензии, известной доктрине. отождествлять эти конструкции недопустимо, а выбор конструкции всецело зависит от требований законодательства и целей правообладателя.

Источники и литература

- 1) Распоряжение Правительства РФ «План перехода федеральных органов исполнительной власти и федеральных бюджетных учреждений на использование СПО на 2011 - 2015 гг.» // СЗ РФ. 2010. 27 дек. N 52 (ч. I). Ст. 7181.
- 2) Концепция развития разработки и использования СПО в РФ (v 3.0 12.03.2008 г.) // Фонд Алгоритмов и Программ. URL: <https://fap.sbras.ru/node/139>
- 3) Войниканис Е.А. Право интеллектуальной собственности в цифровую эпоху: парадигма баланса и гибкости // Юриспруденция, 2013. СПС «Консультант Плюс».
- 4) Бондаренко С., Бондаренко М. Опубликована концепция развития разработки и использования свободного ПО в России // 3D News: Daily Digital Digest URL: <https://3dnews.ru/558679>
- 5) LOI n° 2016-1321 du 7 octobre 2016 pour une République numérique. URL: <https://www.legifrance.gouv.fr/jorf/id/JORFTEXT000033202746/>
- 6) 2021 OSSRA Report URL: <https://www.synopsys.com/software-integrity/resources/analyst-reports/open-source-security-risk-analysis.html>
- 7) A Conversation with Microsoft President Brad Smith // MIT Computer Science & Artificial Intelligence Lab. Zoom webinar. 14 May 2020. URL: <https://www.csail.mit.edu/event/conversation-microsoft-president-brad-smith>
- 8) B. J. Birkinbine Free Software as Public Service in Brazil: An Assessment of Activism, Policy, and Technology // International Journal of Communication 10(2016), 3893–3908.
- 9) John Sullivan. Why free software and Apple’s iPhone don’t mix. Free Software Foundation (30 July 2008). <https://www.fsf.org/blogs/community/why-free-software-and-apples-iphone-dont-mix>
- 10) The Microsoft Settlement: a Look to the Future. Hearing before the Committee on the Judiciary, United States Senate, One Hundred Seventh Congress, First Session, December 12, 2001, Volume 4. Serial № J-107-53. U.S. Government printing office, Washington : 2003. Google Ebook. P. 102
- 11) Softwarepublico.gob.ec. (2014). Lista de softwares públicos. URL: <https://www.softwarepublico.gob.ec/listado-de-software-publico-nacional/>
- 12) Проект приказа Министерства связи и массовых коммуникаций Российской Федерации Москва Об утверждении Методических рекомендаций по разработке и приобретению программного обеспечения для использования в органах государственной власти и бюджетных учреждениях URL: <https://ifap.ru/pr/2009/n090313b.pdf>

- 13) What is free software? // Free Software Foundation GNU Operating System. URL: <https://www.gnu.org/philosophy/free-sw.en.html>