

Организация заключает договор на поставку экземпляров программного обеспечения для ЭВМ. Поставщик экземпляров программного обеспечения не является его правообладателем. Договором предусмотрена только передача в собственность приобретателя установочного комплекса на материальном носителе. Право использования программы для ЭВМ приобретателю не передается.

Может ли предприятие (приобретатель) использовать данную программу на производстве? Как определить срок использования программы, если в договоре он не определен?

Согласно [пп. 2 п. 1 ст. 1225](#) ГК РФ программы для ЭВМ относятся к результатам интеллектуальной деятельности, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственности).

В соответствии со [ст. 1261](#) ГК РФ 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.

На результаты интеллектуальной деятельности признаются интеллектуальные права, в том числе исключительное право ([ст. 1226](#) ГК РФ).

Как предусмотрено [п. 1 ст. 1229](#) ГК РФ, 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. Другие лица не могут использовать интеллектуальную собственность без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ. Использование интеллектуальной собственности без согласия правообладателя (за исключением случаев, когда такое использование допускается в соответствии с ГК РФ) является незаконным и влечет ответственность, установленную ГК РФ, другими законами.

Приобретение исключительного права на интеллектуальную собственность осуществляется на основании договора об отчуждении исключительного права ([п. 1 ст. 1233](#), [ст. 1234](#) ГК РФ). Предоставление права использования произведения осуществляется на основании лицензионного договора, заключаемого в письменной форме ([п.п. 1, 2 ст. 1286](#) ГК РФ).

Согласно [п. 1 ст. 1227](#) ГК РФ интеллектуальные права не зависят от права собственности и иных вещных прав на материальный носитель (вещь), в котором выражена интеллектуальная собственность. [Пунктом 2](#) той же статьи предусмотрено, что 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 отчуждения оригинала произведения (рукописи, оригинала произведения живописи, скульптуры и тому подобного) его собственником, обладающим исключительным правом на произведение, но не являющимся автором произведения ([абзац второй п. 1 ст. 1291](#) ГК РФ).

Таким образом, переход к организации права собственности на материальный носитель, который содержит программу для ЭВМ, сам по себе не означает приобретения организацией права использования этой программы. Для правомерного использования программы для ЭВМ организация должна заключить с ее правообладателем договор об отчуждении исключительного права или лицензионный договор.

Вместе с тем обратим внимание на следующее. [Пункт 5 ст. 1286](#) ГК РФ (в редакции [Федерального закона](#) от 12.03.2014 N 35-ФЗ, далее - Закон N 35-ФЗ) допускает возможность заключения с пользователем лицензионного договора о предоставлении ему простой (неисключительной) лицензии на использование программы для ЭВМ в упрощенном порядке (предоставления так называемой "упаковочной лицензии"). Такой договор является договором присоединения, условия которого, в частности, могут быть

изложены на приобретаемом экземпляре программы для ЭВМ либо на упаковке такого экземпляра, а также в электронном виде ([п. 2 ст. 434](#) ГК РФ). Начало использования программы для ЭВМ пользователем, как оно определяется указанными условиями, означает его согласие на заключение договора. В этом случае письменная форма договора считается соблюденной.

Приведенные правила применяются к лицензионным договорам, предложения о заключении которых сделаны после 01.10.2014 ([п.п. 1, 6 ст. 7](#) Закона N 35-ФЗ).

Таким образом, если в настоящей ситуации в самой программе для ЭВМ или на упаковке этой программы содержатся условия о предоставлении права ее использования приобретателю материального носителя, в котором выражен этот объект интеллектуальной собственности, с момента начала использования такой программы, как он определен названными условиями (например с момента проставления пользователем отметки в электронном виде о своем согласии с условиями использования программы), лицензионный договор между правообладателем программы для ЭВМ и организацией будет считаться заключенным. Соответственно, в этом случае использование программы будет правомерным.

"Упаковочная лицензия", предоставляемая в отношении программ для ЭВМ, является разновидностью открытой лицензии на использование произведения науки, литературы или искусства, правила о предоставлении которой содержатся в ст. 1286.1 ГК РФ. Согласно [п. 3](#) этой статьи в случае, если срок действия открытой лицензии не определен, в отношении программ для ЭВМ и баз данных договор считается заключенным на весь срок действия исключительного права.

Срок действия исключительного права на произведение определяется в соответствии с нормами ст. 1281 ГК РФ, применимыми и к программам для ЭВМ в силу [ст. 1261](#) ГК РФ. В частности, согласно [п. 1 ст. 1281](#) ГК РФ исключительное право на произведение действует в течение всей жизни автора и семидесяти лет считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора.

После прекращения действия исключительного права произведение переходит в общественное достояние, что означает возможность для любого лица свободно использовать такое произведение без чье-либо согласия или разрешения и без выплаты авторского вознаграждения ([п.п. 1, 2 ст. 1282](#) ГК РФ).

То есть если в рассматриваемом случае организации предоставляется "упаковочная лицензия" и условия этой лицензии не ограничивают срок ее действия, организация фактически приобретает право использовать программу для ЭВМ без ограничения каким-либо сроком.

Если же при рассматриваемых обстоятельствах отсутствуют описанные выше основания, которые позволяли бы считать, что пользователю предоставлена простая (неисключительная) лицензия, использование программы для ЭВМ организацией будет неправомерным. В таком случае для правомерного использования программы организация должна заключить лицензионный договор с правообладателем. Если какое-либо лицо (например поставщик экземпляров программного обеспечения) приобрело право использования этой программы, с ним может быть заключен сублицензионный договор с соблюдением требований, предусмотренных [ст. 1238](#) ГК РФ (предполагающих, в частности, необходимость получить письменное согласие лицензиара на заключение такого договора).

Рекомендуем также ознакомиться со следующими материалами:

- [Энциклопедия решений](#). Лицензионный договор на право использования программного продукта;
- [Энциклопедия решений](#). Заключение лицензионного договора на право использования программы для ЭВМ как договора присоединения ("упаковочная" лицензия).

Ответ подготовил:
Эксперт службы Правового консалтинга ГАРАНТ
Ерин Павел

Контроль качества ответа:
Рецензент службы Правового консалтинга ГАРАНТ
Александров Алексей

9 ноября 2015 г.