

УТВЕРЖДАЮ:

Декан юридического факультета
Московского государственного
университета имени М.В. Ломоносова
профессор Голиченков Александр
Константинович

«08»

2014 г.



ЗАКЛЮЧЕНИЕ

**федерального государственного бюджетного образовательного
учреждения высшего профессионального образования
«Московский государственный университет имени М.В. Ломоносова»**

Диссертация «Распоряжение исключительными интеллектуальными правами в сети Интернет» выполнена на кафедре гражданского права юридического факультета.

В период подготовки диссертации аспирант Мешкова Кристина Михайловна работала в Обществе с ограниченной ответственностью «Гугл» в должности специалиста юридического департамента.

Удостоверение о сдаче кандидатских экзаменов выдано в 2014 г. федеральным государственным бюджетным образовательным учреждением высшего профессионального образования «Московский государственный университет имени М.В. Ломоносова».

Научный руководитель – Зенин Иван Александрович, доктор юридических наук, профессор, федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего профессионального образования «Московский государственный университет имени М.В. Ломоносова», кафедра гражданского права.

По итогам обсуждения принято следующее заключение:

Представленная диссертационная работа является самостоятельно выполненной, законченной научно-исследовательской работой, посвященной актуальным вопросам распоряжения исключительными интеллектуальными правами в сети Интернет. Автором лично получены все основные результаты исследования.

В последние годы проблемы распоряжения исключительными интеллектуальными правами на результаты интеллектуальной деятельности (РИД) и средства индивидуализации посредством сети Интернет во всем мире стали весьма актуальными. Не в последнюю очередь это детерминировано трансграничностью операций по распоряжению исключительными интеллектуальными правами, их оперативностью и возможностью по желанию правообладателей предоставить так называемые свободные лицензии неограниченному кругу пользователей.

В настоящее время процесс «интернетизации» распоряжения исключительными интеллектуальными правами все активнее и шире захватывает и Российскую Федерацию. В этой связи Концепция развития гражданского законодательства Российской Федерации напрямую ориентирует на необходимость поиска дополнительных возможностей распоряжения правами, в частности, на объекты авторских и смежных прав, используемые в электронной форме.

Несмотря на определенное исследование проблем распоряжения исключительными правами с применением традиционных способов использования информационно – телекоммуникационных сетей, включая сеть Интернет, в целом эти проблемы изучены явно недостаточно. В диссертации К.М. Мешковой впервые проведен комплексный сравнительно – правовой анализ данной проблематики с глубоким «погружением» в оригинальные источники права и модели «интернетизации» распоряжения исключительными правами в США, других зарубежных странах и Европейском Союзе, а также в практику их реального применения.

Во введении диссертации убедительно обоснована актуальность ее темы, поставлены цели и задачи, определены объект, предмет и методология исследования, объективно оценена степень научной разработанности его темы, обозначены его теоретические и нормативно – правовые основы, сформулирована научная новизна и практическая значимость его результатов, а также изложены основные выводы, вынесенные автором на защиту, и практические рекомендации по совершенствованию действующего российского законодательства по исследованной проблематике.

В трех главах диссертации в логически выверенной последовательности характеризуются: распоряжение исключительными интеллектуальными правами в сети Интернет на основании свободных, наследуемых, открытых и закрытых лицензий; управление как способ распоряжения исключительными интеллектуальными авторскими и смежными правами в сети Интернет в Европейском Союзе, США и других зарубежных странах; границы существования и ограничения распоряжения исключительными интеллектуальными правами в сети Интернет, включая проблемы оснований привлечения к ответственности и ограничений ответственности провайдеров как посредников осуществления процессов распоряжения данными правами в сети Интернет.

Научная новизна диссертации выражается в решении имеющей существенное значение для российского гражданского права поставленной в Концепции развития гражданского законодательства Российской Федерации задачи обеспечения возможности распоряжения правами на объекты, объединенные в составе Интернет – сайтов и иных сложных информационных ресурсов.

Решение данной задачи достигнуто путем сравнительно – правового анализа норм международного, иностранного и российского частного права по распоряжению авторскими и иными исключительными правами в сети

Интернет, материалов судебной практики по их применению, рекомендаций отечественной и зарубежной доктрины в исследуемой сфере.

Общая формула новизны диссертации конкретизируется и развивается в ее разработанных лично автором основных положениях, вынесенных на защиту, в частности обоснована целесообразность расширения в Концепции развития свободного программного обеспечения (СПО) в РФ объема прав, который может быть предоставлен на основании лицензии с открытым кодом, в том числе предоставления права на распространение, переработку и распространение переработанных версий произведения по аналогии с американской лицензией Creative Commons.

Одновременно доказана необходимость и возможность расширения перечня объектов, право на использование которых может быть предоставлено на основании лицензии с открытым кодом. Данный перечень может включать в себя все объекты авторских и смежных прав, предусмотренные ст. ст. 1225, 1259 и 1304 ГК РФ. При этом на основании лицензии с открытым кодом может быть предоставлено право на использование не любой программы для ЭВМ, а исключительно программного обеспечения с открытым кодом.

Обоснован теоретический вывод о том, что в соответствии с Концепцией развития СПО в РФ закрытое программное обеспечение ограничивает возможность внесения в него изменений и последующее распространение данных изменений. Кроме того, теоретически обосновано, что в целях разрешения вопроса о форме свободной лицензии целесообразно приравнять размещение ее условий в сети Интернет к публичной оферте, акцепт которой может осуществляться путем совершения пользователем, желающим использовать РИД на основании свободной лицензии, конклюдентных действий.

Установлено, что решение вопроса о сохранении целостности и неизменности содержания свободной лицензии требует разрешения вопроса об ответственности провайдеров как посредников передачи информации в сети Интернет. По аналогии с законодательством США и ЕС в части ограничения ответственности провайдеров, в случае если последний не внес в содержание свободной лицензии какие – либо изменения или иным образом не повлиял на ее целостность и неизменность, провайдер не может быть привлечен к ответственности за указанное нарушение.

С учетом высоких темпов развития новых технологий и всевозрастающей роли сети Интернет для оборота исключительных прав на РИД обоснована целесообразность выделения доведения РИД до всеобщего сведения посредством сети Интернет в отдельную самостоятельную сферу коллективного управления и установления специальных требований к ОКУ, которые намерены осуществлять управление авторскими и смежными правами в данной сфере, по аналогии с требованиями, указанными в Директиве ЕС «О коллективном управлении авторскими и смежными правами».

В целях наделения правообладателей возможностью предоставления права использования своих произведений ОКУ целесообразно установить также их право на параллельное лицензирование исключительных интеллектуальных прав, обсуждение которого активно ведется на территории ЕС.

Вместе с тем, представляется целесообразным наделение правообладателей, предоставивших свои права в управление ОКУ, правом, аналогичным тому, которым обладают правообладатели, не заключившие с ОКУ договор о предоставлении в управление своих интеллектуальных прав, а именно правом в одностороннем порядке расторгнуть договор об управлении правами в любой момент, предварительно уведомив об этом ОКУ не менее чем за три месяца до желаемой даты прекращения договора.

Обоснован вывод о том, что применение цифровых систем для распоряжения правообладателями или ОКУ исключительными правами на РИД в сети Интернет не должно налагать ограничений на пользователей, желающих осуществлять свободное использование РИД в соответствии с применимым законодательством.

На основании анализа международной судебной практики установлены факторы, которые учитываются судами в разных юрисдикциях (Германия, Франция, Австралия) при рассмотрении споров о распоряжении исключительными правами на товарные знаки и их использовании в сети Интернет правообладателями, принадлежащими к разным юрисдикциям, такие как, в частности: доступность веб-сайта в соответствующей стране, направленность его на пользователей данной страны, предоставление доступа пользователям в той или иной стране к товарам посредством сайта в сети Интернет и язык представления информации на веб-сайте.

В целях устранения возможности применения статьи 1253.1 ГК РФ к неоправданно большому числу субъектов целесообразно прямо закрепить следующие условия ограничения ответственности провайдеров: передача материалов посредством сети Интернет должна быть инициирована любым лицом, кроме провайдера; провайдер не должен выбирать получателя материалов; передача материалов провайдером должна осуществляться посредством автоматических процессов.

С учетом возможности применения технологий, позволяющих осуществлять контроль и управление исключительными интеллектуальными правами дистанционно, представляется безосновательным ограничение возможности использования электронных экземпляров произведений исключительно в помещениях библиотек;

Проектом Федерального закона N 47538-6 "О внесении изменений в части первую, вторую, третью и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации, а также в отдельные законодательные акты Российской Федерации" (ред., принятая ГД ФС РФ в I чтении 27.04.2012), предлагается дополнить пунктом 6 статью 1233 ГК РФ. Данный пункт наделяет правообладателей правом сделать заявление о предоставлении

любым лицам возможности безвозмездно использовать принадлежащий правообладателю РИД на определенных им условиях и в течение указанного им срока. Вместе с тем, предоставление права использования РИД на безвозмездной основе между коммерческими организациями может рассматриваться как договор дарения в соответствии с ч. 1 ст. 572 ГК РФ, что не допускается согласно п. 4 ч. 1 ст. 575 ГК РФ. В связи с этим представляется целесообразным прямо установить исключение из ограничений дарения для случаев безвозмездного предоставления права на использование произведений между коммерческими организациями, в случае если оценочная стоимость предоставляемого права не превышает трех тысяч рублей. Предлагаемое исключение позволит устранить возможные противоречия в связи с запретом дарения между коммерческими организациями и возможностью предоставления и использования РИД коммерческими организациями на безвозмездной основе.

Содержащиеся в диссертации выводы и рекомендации *de lege ferenda* могут быть использованы для дальнейшей научной разработки доктринальных основ распоряжения исключительными интеллектуальными правами в сети Интернет. Обоснованные в диссертации предложения могут быть использованы также для дальнейшего совершенствования гражданского законодательства в сфере интеллектуальной собственности, применяться в учебном процессе и практической деятельности судебных органов.

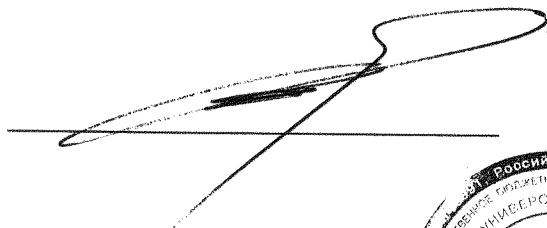
Диссертация соответствует специальности 12.00.03 «Гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право». Основное содержание диссертационной работы полностью отражено в следующих публикациях автора: 1) Мешкова К.М. Ограничение ответственности провайдера за нарушение в сети Интернет авторских и смежных прав по законодательству РФ, США и ЕС // Право интеллектуальной собственности. 2011. № 1. С.16 – 19; 2) Мешкова К.М. Зенин И.А. Свободная лицензия в сети Интернет // Информационное право. 2011. № 4 (27). С. 8 – 13; 3) Мешкова К.М. Территориальный принцип использования товарного знака в сети Интернет // Законодательство. 2012. № 5. С. 58-66; 4) Мешкова К.М. Коллективное управление исключительными авторскими и смежными правами в сети Интернет в РФ и ЕС // Право интеллектуальной собственности. 2013. №6 (32). С. 13-17. Всего по теме диссертации имеется 4 публикации.

При выполнении диссертационной работы Мешкова К.М. проявила себя зрелым научным работником, способным ставить и решать сложные теоретические задачи, проводить научные исследования.

Диссертация «Распоряжение исключительными интеллектуальными правами в сети Интернет» Мешковой Кристины Михайловны рекомендуется к защите на соискание ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право.

Заключение принято на заседании кафедры гражданского права юридического факультета.

Присутствовало на заседании 17 чел. Результаты голосования: «за» - 17 чел., «против» - 0 чел., «воздержалось» - 0 чел., протокол № 41 от «14» ноября 2013 г.



Суханов Евгений Алексеев, доктор
юридических наук, профессор, кафедра
гражданского права, заведующий
кафедрой



Подпись	<i>Суханов Е.А.</i>
Удостоверяю	<i>А.А. Мамеев</i>
"08" мая	2014.

Код