

Секция V
ПРАВОВЫЕ И СОЦИОКУЛЬТУРНЫЕ АСПЕКТЫ
ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ХОЗЯЙСТВЕННОЙ
ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В СОВРЕМЕННЫХ УСЛОВИЯХ

О ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЙ ПРИРОДЕ ДОГОВОРА
О СОПРОВОЖДЕНИИ ПРОГРАММНОГО ОБЕСПЕЧЕНИЯ

А. А. Бекиш

*Учреждение образования «Белорусский государственный университет»,
г. Минск*

Работа посвящена выявлению правовой природы договора о сопровождении программного обеспечения. В рамках работы анализируются основные договорные конструкции, которые предлагаются использовать применительно к рассматриваемым отношениям.

Сопровождение программного обеспечения (далее – ПО) является одним из этапов его жизненного цикла. Так, в соответствии с подпунктом 3.11 пункта 3 государственного стандарта Республики Беларусь СТБ ИСО/МЭК 12207–2003 «Информационные технологии. Процессы жизненного цикла программных средств» модель жизненного цикла – структура, состоящая из процессов, работ и задач, включающих в себя разработку, эксплуатацию и сопровождение программного продукта, охватывающая жизнь системы от установления требований к ней до прекращения ее использования.

Соответствующие обязательства о сопровождении ПО вытекают из условий договора о сопровождении ПО, гражданско-правовая природа которого вызывает споры, как в научной среде, так и в практической деятельности. Отметим, что в практической деятельности при сопровождении ПО также используются такие наименования договоров как договор о технической поддержке или договор о техническом обслуживании, которые синонимичны договору о сопровождении ПО.

Договор о сопровождении ПО, как правило, включает в себя следующие основные обязательства организации-исполнителя: устранение выявленных ошибок и сбойных ситуаций, не требующих модификации исходного кода ПО (далее – устранение ошибок); консультирование по проблемным вопросам, связанным с использованием ПО, посредством службы технической поддержки (далее – консультирование); информационная поддержка, которая заключается в передаче информации или предоставлении доступа к информации о текущих изменениях и будущих разработках в отношении ПО (далее – информационная поддержка); установка и адаптация обновлений ПО, которые предполагают предоставление актуальных версий ПО. Иногда в сопровождение ПО также включают модификацию ПО, обеспечивающую его работоспособность в измененных или изменяющихся условиях (среде), и модификацию ПО для повышения его рабочих характеристик.

Гражданско-правовой характер обязательств по устранению ошибок, консультированию и информационной поддержке не вызывает споров. Так, консультирование и информационная поддержка относятся к возмездному оказанию услуг как консульта-

ционные и информационные услуги соответственно, регулирование которых осуществляется нормами главы 39 Гражданского кодекса Республики Беларусь. Вместе с тем, при оказании информационных услуг должны соблюдаться нормы Закона Республики Беларусь от 10.11.2008 № 455-З «Об информации, информатизации и защите информации». Исправление ошибок относится к обязательствам, которые предполагают выполнение организацией-исполнителем определенных работ с передачей ее результата организации-заказчику, что соответствует договору подрядного типа.

Основные споры касательно договора о сопровождении ПО состоят в том, как следует трактовать обновление ПО как оказание услуг или как передачу прав на его новую версию. Особенностью ПО является его быстрое устаревание, и, как следствие, возникает постоянная потребность в поддержании его в актуальном состоянии. Следует согласиться с мнением, что любое обновление ПО создает только модификацию исходного ПО, которая, как и первоначальное ПО, подлежит правовой охране, но не приводит к созданию нового ПО и не меняет первоначального назначения данного продукта.

Исходя из сложившейся практики права на обновление ПО могут регулироваться следующим образом: в лицензионный договор на первоначальное ПО включается оговорка о том, что условия его использования распространяются и на обновления, которые организация-пользователь может получить в рамках соответствующего договора о сопровождении ПО. Стоимость обновлений не определена и не включена в стоимость лицензионного договора, в соответствующем договоре о сопровождении ПО относительно прав на обновление ПО приводится оговорка о том, что на них распространяются условия лицензионного договора на исходное ПО. Цена договора о сопровождении ПО устанавливается с учетом всех обязательств по договору, при этом цена по предоставлению обновления ПО не выделяется.

Стоит согласиться с точкой зрения, согласно которой договор о сопровождении ПО применительно к обновлениям ПО нельзя квалифицировать как лицензионный (сублицензионный) договор, так как у такого договора нет предмета, он не может быть установлен, поскольку объект права еще не существует и требования к нему не могут быть определены. Кроме того, рассматриваемый договор нельзя квалифицировать как договор о создании и использовании результата интеллектуальной деятельности, так как на момент заключения договора нельзя точно установить число будущих обновлений и их характер, и стороной договора должен выступать автор. Возможен также вариант, что в отношении ПО не будет выпущено ни одного обновления.

Полагаем, что в рамках договора о сопровождении ПО обязательства исполнителя в отношении обновления ПО не являются обязательством о передаче прав, а права на использование обновлений ПО возникают у организации-пользователя на другом законном основании: появляются в результате работ по сопровождению ПО, которые прямо не предусматривают их создание, соответственно, их можно рассматривать как возможный результат работ. Отметим, что судебная практика по рассматриваемому вопросу в Республике Беларусь не сформировалась.

Таким образом, договор о сопровождении ПО можно квалифицировать как смешанный договор, который содержит элементы договора возмездного оказания услуг и договора подряда. Соответственно, в силу пункта 2 статьи 391 Гражданского кодекса Республики Беларусь к отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора. Обновления ПО в рамках договора о сопровождении

ПО следует рассматривать как возможные результаты работ, которые входят в единый перечень работ (услуг) по сопровождению ПО. Неурегулированность отношений в части определения исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности, созданные в рамках соответствующих договоров подрядного типа, но прямо не предусмотренные условиями данных договоров, делает актуальным внесение соответствующих изменений и дополнений в гражданское законодательство.