



**А знаете ли Вы, что:**

**использование пользователем компьютерной программы посредством технологии SaaS не является использованием в смысле статьи 1270 ГК РФ?**

Хотя... вернее написать, не «знаете ли Вы», а «согласны ли Вы». Но к сути...

Пользовались Вы когда-нибудь сервисами для предпринимателей [Эльба](#) или [Мое дело](#)? А [1 С: Преприятие](#), [Office 360](#), [Google Docs](#), [Wunderlist](#), [Toodledo](#)? Нет? Ну уж тогда, наверняка, Вам известны такие интернет-ресурсы как [Яндекс.Диск](#), [Google Диск](#), [Dropbox](#) и иные облачные сервисы. Так вот, все это является примерами SaaS-технологий (от англ. *software as a service* – программное обеспечение как услуга), технологиями, предоставляющими доступ к компьютерной программе через другую программу – интернет-браузер (Internet Explorer, Mozilla Firefox, Safari, Google Chrome, Opera и др.).

Пользователь получает доступ к компьютерной программе посредством ввода в специальном разделе интернет-ресурса логина и пароля, которые предоставляются правообладателем программы или указываются самим пользователем при его регистрации в системе.

В настоящее время существует два подхода к правовой сущности технологии SaaS (о подходе, рассматривающем отношения по использованию SaaS-технологий в качестве арендных отношений, мы говорить не будем ввиду его должно быть всем понятной абсурдности):

1. использование пользователем компьютерной программы посредством данной технологии является использованием в смысле статьи 1270 ГК РФ «Исключительное право на произведение», а значит к такой программе применяются нормы раздела VII Гражданского кодекса РФ «Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации», что требует заключение лицензионного договора на использование программы;

2. использование пользователем компьютерной программы посредством технологии SaaS не является использованием в смысле статьи 1270 ГК РФ, а значит к такому использованию не применяются нормы раздела VII Гражданского кодекса РФ, и заключение лицензионного договора не требуется.

Обоснованием **первого подхода** может являться статья 1261 ГК РФ, в которой сказано, что программа для ЭВМ предоставляет собой единство:

- совокупности данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств в целях получения определенного результата;
- подготовительных материалов, полученных в ходе разработки программы для ЭВМ;
- порождаемых программой аудиовизуальных отображений.

Именно использование последних происходит при применении технологии SaaS.

В пользу данного подхода говорит также тот факт, что в отношении программ, распространяемых на основе данной технологии, в деловой практике, как правило, заключаются лицензионные договоры. Так, например, распространение компанией Майкрософт программ на основе использования SaaS-технологий (*Hotmail, SkyDrive Office.com* и др.) осуществляется на основании лицензионного договора.

Аргументами в пользу **второго подхода** является то, что исполнение программы для ЭВМ осуществляется на оборудовании (серверах) правообладателя, а не на компьютере пользователя. Пользователь не получает экземпляр программы, он получает доступ к результату ее работы через иную программу (интернет-браузер). Кроме того, в данном случае нет воспроизведения программы в памяти компьютера пользователя, так как, согласно подпункту 1 пункта 2 статьи 1270 ГК РФ «...запись в память ЭВМ, также считается воспроизведением, кроме случая, когда такая запись является временной и составляет неотъемлемую и существенную часть технологического процесса, имеющего единственной целью правомерное использование записи или правомерное доведение произведения до всеобщего сведения».

Следование данному подходу предполагает заключение пользователем технологии SaaS с правообладателем программы договора возмездного оказания услуг.

Релевантная судебная практика, которая бы могла подкрепить один из указанных подходов, отсутствует в виду незначительной распространённости в Российской Федерации SaaS-технологий. Полагаем верным считать, что использование SaaS-технологий не является использованием программы для ЭВМ в смысле статьи 1270 ГК РФ и должно регулироваться нормами о договоре возмездного оказания услуг.

А как думаете Вы?

автор: В. Князев