



Software as a service как особая модель дистрибуции программного обеспечения

Конференция ISDEF SPRING 2018

20/04/2017

Особенности SaaS с точки зрения права

- Предоставляется только доступ к программному обеспечению – объекту авторского права, копирования на жесткий диск ЭВМ не происходит
- Программное обеспечение используется удаленно через Интернет
- Техническая поддержка и модернизация осуществляются без участия пользователя
- Невозможность незаконного распространения ПО пользователем

Чек-лист основных документов для SaaS-сервиса

- Пользовательское соглашение / Политика
- Политика конфиденциальности (политика обработки персональных данных)
- Условия предоставления платного функционала (могут также входить в пользовательское соглашение) (опционально)

Пример одного из SaaS сервисов Webinar.ru

The screenshot shows a web browser window displaying the 'Политика компании - Webinar.ru' page. The browser's address bar shows the URL <https://webinar.ru/policy/>. The page header includes the Webinar logo, a phone number '+7 (495) 118-44-44', and a 'ПОПРОБОВАТЬ БЕСПЛАТНО' button. The main content area is divided into two columns. The left column is titled 'Изменения документов' and contains two entries dated 28.11.2017, detailing updates to the company's terms of service and license agreement. The right column is titled 'Актуальные документы' and is highlighted with a red rectangular box. This section contains a list of five documents with their respective PDF icons and URLs: 'Оферта о заключении лицензионного договора', 'Соглашение о рекуррентных списках', 'Порядок предоставления неисключительных прав на использование ПО', 'Политика обработки персональных данных', and 'Политика противодействия коррупции и взяточничеству'. A vertical button on the right side of the page reads 'Отправьте нам сообщение'. The Windows taskbar at the bottom shows various application icons and the system clock indicating 15:14 on 18.04.2018.

Пример SaaS сервиса Битрикс24

[БИТРИКС24 В МИРЕ](#) [БЕЗОПАСНОСТЬ](#) [КОНФИДЕНЦИАЛЬНОСТЬ](#) [СОГЛАШЕНИЕ](#) [О НАС](#) [КОНТАКТЫ](#)

[Соглашение об использовании сайта](#) [Политика обработки персональных данных](#)
[Правила использования Битрикс24.Сайты](#)

© 2001-2018 «Битрикс», «1С-Битрикс». Работает на «1С-Битрикс: Управление сайтом»

16+

Предоставление права на SaaS

Основные модели:

Лицензионный договор

Договор оказания услуг

Смешанный договор

Зачем это знать?



Зачем это знать?



Зачем это знать?



Лицензионный договор

Существенные условия:

- Точное определение ПО (предмет договора)
- Перечень способов использования ПО
- Указание на вид лицензии
- Указание на безвозмездность договора либо условие о размере лицензионных отчислений

Также необходимо указать:

- Срок действия лицензии
- Территория предоставления прав

Существенные условия:

- Предмет

Также необходимо указать:

- Срок и порядок оказываемых услуг
- Стоимость оказываемых услуг

В обоих видах договора необходимо указать

- Порядок использования сервиса
- Пределы использования сервиса
- Порядок показа рекламы

Лицензионный договор vs Договор оказания услуг: налоговые вопросы

- В РФ предоставление прав на ПО по лицензионному договору не облагается НДС, услуги облагаются НДС
- Дело Mail.ru Games (А 40-56211 / 14). Суды квалифицировали соглашение между компанией и игроками как смешанный договор (предоставление права на онлайн-игру + услуги по организации игрового процесса)
- В США: в некоторых штатах (Вашингтон, Теннесси, Индиана) такие договоры квалифицируются как предоставление прав на использование массового ПО и облагаются НДС. В других штатах (Виргиния, Флорида, Калифорния) договоры SaaS квалифицируются как оказание услуг и не облагаются НДС

Преимущества и недостатки лицензионного договора

Преимущества:

- Наличие льготы по НДС
- Вознаграждение за предоставление права использования ПО
- Отсутствует риск предъявления претензий к качеству онлайн-сервиса (дело А 40-111104 / 2012)
- Отсутствует риск признания деятельности телематическими услугами связи

Недостатки:

- Риск переквалификации договора судом по запросу налогового органа
- Риск признания отсутствующим статуса информационного посредника

Преимущества и недостатки договора оказания услуг

Преимущества:

- По умолчанию – возможность одностороннего отказа от договора возмездного оказания услуг
- Явное наличие статуса информационного посредника

Недостатки:

- Отсутствие льготы по НДС
- Вознаграждение за услуги, а не предоставление права на ПО
- Риск признания деятельности телематическими услугами связи (незначительный)
- Возможность предъявления претензий, касающихся качества оказываемых услуг

Лицензионный договор vs Договор оказания услуг: выводы

- Квалификация договора SaaS во многом зависит от текста соглашения, используемых терминов
- В случае выбора лицензионного договора – перечень видов использования ПО, содержащийся в ГК, не является исчерпывающим, возможно конструировать новые способы использования ПО
- В случае применения льготы по НДС – целесообразно сделать запрос в ФНС о квалификации составленного текста соглашения

Закон о защите прав потребителей и SaaS-сервисы

- Закон не применяется к сервисам, предоставляющим свой функционал на безвозмездной основе, даже если сервис монетизируется из других источников
- Дело Яндекс. Маркета (2-587 / 2015) – поскольку сервис функционирует на безвозмездной основе, закон о защите прав потребителя к нему не применяется, несмотря на то что сервис показывает платную рекламу
- Закон о защите прав потребителей не применяется к отношениям по лицензионному договору (хотя встречается и обратная практика)
- Последствия применения Закона о защите прав потребителей: потребитель получает соответствующие гарантии (в т. ч. право на безопасность, право на получение информации об исполнителе, право на взыскание штрафа)

Нарушения в деятельности провайдера SaaS-сервиса

- Нарушение Закона о персональных данных – установлена административная и уголовная ответственность, также возможна блокировка интернет-ресурса. Пример применения к онлайн-сервису – дело LinkedIn (33-38783 / 2016)
- Нарушение прав на интеллектуальную собственность третьих лиц – установлена гражданско-правовая, административная, уголовная ответственность, возможна блокировка интернет-ресурса. Пример применения к онлайн-сервису – дело Tracktor.tv (3-60 / 2017)
- Нарушение Закона об информации – за отдельные нарушения установлена гражданско-правовая, административная, уголовная ответственность, возможна блокировка интернет-ресурса
- Риск признания осуществляемой деятельности телематическими услугами связи – в этом случае за деятельность без лицензии установлена административная ответственность
- Нарушение права пользователя на тайну переписки – дело Буркова А. Л. против Google (33-30344)

Использование изображений в данной презентации

В соответствии с п. 2 ст. 1274 ч. 4 ГК РФ* произведения третьих лиц использованы в данной презентации **исключительно в образовательных целях**

* Статья 1274. Свободное использование произведения в информационных, научных, учебных или культурных целях

2) использование правомерно обнародованных произведений и отрывков из них в качестве иллюстраций в изданиях, радио- и телепередачах, звуко- и видеозаписях учебного характера в объеме, оправданном поставленной целью

Спасибо за внимание



Екатерина Смирнова

LL.M., Руководитель практики
по интеллектуальной собственности /
информационным технологиям
«Качкин и Партнеры»

e-mail: ekaterina.smirnova@kachkin.ru

+7 812 602 02 25

+7 911 097 74 73

Санкт-Петербург, Россия

www.kachkin.ru