



Председателю Комитета Государственной Думы
по информационной политике,
информационным технологиям и связи
Хинштейну Александру Евсеевичу

ОТЗЫВ

на проект федерального закона № 1015918-7 «О маркетплейсе»

Субъект законодательной инициативы: депутат Государственной Думы Ф.С. Тумусов

Предлагается принять специальный федеральный закон, регулируются отношения по использованию и распоряжению правами на программы для ЭВМ с функциями «маркетплейса», которым ввести связанные с этим понятия и специальные требования.

Комментарий:

1. В законопроекте предлагается ввести определения таким терминов, как «маркетплейс», «владелец маркетплейса», «сторонний маркетплейс», «стороннее программное обеспечение», «комиссия маркетплейса», «операционная система».

Также предлагается ввести специальные запреты на функционал операционных систем, а также ограничения по максимальному размеру комиссии, удерживаемой владельцем маркетплейса от суммы продажи прав на приложения, размещаемые и продаваемые на его базе. Дополнительно предлагается обязать правообладателя или владельца маркетплейса отчислять часть прибыли, складывающейся из упомянутых комиссий, в специальный фонд подготовки кадров в сфере компьютерных технологий (фонд должен быть создан федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации экономической политики).

В пояснительной записке в качестве цели законопроекта указано устранение перекоса, создавшегося из-за неуплаты налога на прибыль владельцами маркетплейсов по месту получения прибыли», а также сокращение «кадрового голода» из-за отъезда кадров в сфере компьютерных технологий за границу.

По замыслу автора законопроекта, в случае его принятия потребуется только внесение поправок в КоАП РФ, предусматривающих введение административного наказания для субъектов регулирования законопроекта в случае неисполнения обязанностей по установлению размера комиссии, перечислению сумм в фонд подготовки кадров в сфере компьютерных технологий и т.п.

Обращаем внимание членов комитета на то, что предлагаемые автором законопроекта понятия «маркетплейс», «сторонний маркетплейс», «стороннее программное обеспечение», «операционная система» представляют собой названия разновидностей программ для ЭВМ с определённым функционалом.

Согласно пункту 1 статьи 1259 и ст. 1261 ГК РФ, программы для ЭВМ относятся к объектам авторских прав и охраняются как литературные произведения.

Согласно ст.ст. 1229, 1233 ГК РФ, обладатель исключительных прав на результат интеллектуальной деятельности вправе использовать такой результат по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом, и распоряжаться исключительным правом на него по своему усмотрению.

В статье 1266 ГК РФ установлено право на неприкосновенность произведения и запрет на

внесение изменений в произведение без согласия автора.

В соответствии с пунктом 1 ст. 1233, правообладатель может распорядиться принадлежащим ему исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации любым не противоречащим закону и существу такого исключительного права способом, в том числе путём его отчуждения по договору другому лицу (договор об отчуждении исключительного права) или предоставления другому лицу права использования соответствующих результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в установленных договором пределах (лицензионный договор).

Статьёй 421 ГК РФ установлена свобода договора.

В силу пункта 2 ст. 422 ГК РФ, если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон правила иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия заключенного договора сохраняют силу, кроме случаев, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров.

Таким образом, предлагаемый законопроект противоречит положениям 4 части Гражданского кодекса РФ, регулирующей отношения в сфере создания и использования объектов интеллектуальных прав, представляет собой прямое вмешательство в свободу творчества и осуществления предпринимательской деятельности с использованием объектов интеллектуальных прав любым законным способом, а также не способен решить заявленную в пояснительной записке задачу, т.к. в текущей редакции предполагает действие только для лицензионных договоров, заключаемых после вступления в силу соответствующего закона.

2. В пояснительной записке довод о «перекосе» в сфере уплаты налога на прибыль ничем не подтверждается и не обосновывается, поэтому необходимость принятия предложенного закона о маркетплейсах отсутствует (особенно с учётом наличия двусторонних соглашений об избежании двойного налогообложения между Россией и иностранными государствами).

Общий вывод:

Законопроект не поддерживаем, так как он противоречит действующему законодательству РФ в сфере регулирования отношений по использованию и распоряжения объектами интеллектуальных прав, а необходимость принятия такого законопроекта фактически ничем не обоснована.

Руководитель общественной организации «РосКомСвобода»,
член экспертного совета Комитета Государственной Думы
по информационной политике, информационным
технологиям и связи



Козлюк Артём Валерьевич

13.11.2020 г.