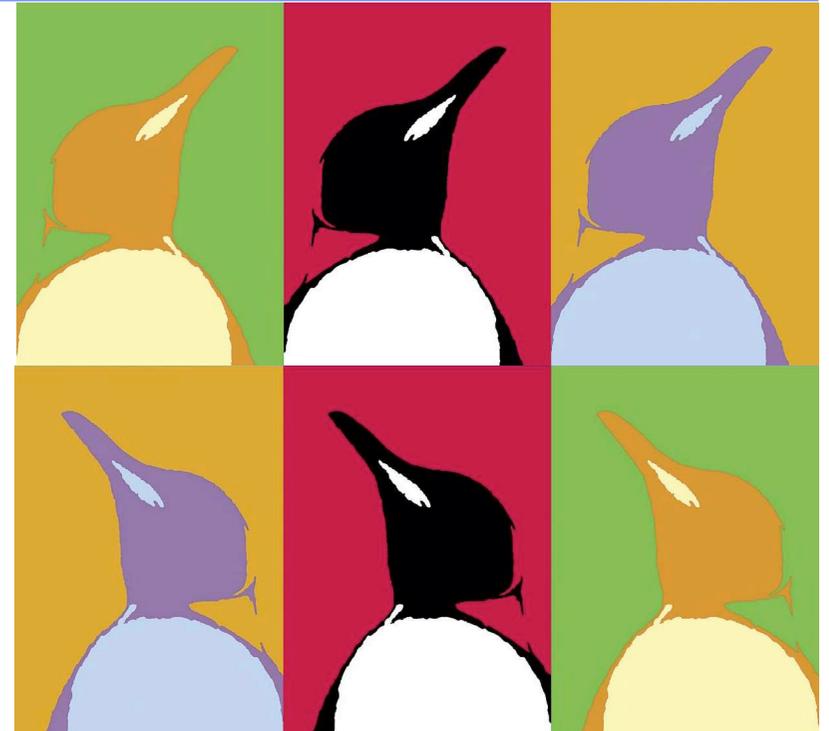




LINUX@IBM – INNOVATE YOUR BUSINESS

FREITAG, 27. OKTOBER 2006



Rechtliche Aspekte von Open Source Software (OSS)



- ♣ Präsentation Referentin
- ♣ Überblick IT-Recht
- ♣ Begriff der freien Software
- ♣ Wichtigste Grundsätze zur Open Source Software (OSS)
- ♣ Open Source Software und Urheberrecht
- ♣ GPL: Begriff und wichtigster Inhalt
- ♣ Wichtigste Erkenntnisse zum Schluss

Rechtliche Aspekte von OSS



♣ **Cordula E. Niklaus, Fürsprecherin, II.M.**

♣ **Ausbildung:**

Rechtsstudium an der Universität Bern; 1989 Anwaltspatent des Kantons Bern, Fürsprecherin; 2004 Nachdiplomstudium in Internationalem Wirtschaftsrecht an der Universität Zürich, Master of Laws

♣ **Berufserfahrung:**

Seit 2002 eigene Anwaltskanzlei in Zürich www.niclaw.ch

davor Partnerin in einer Wirtschaftskanzlei in Zürich; Rechtskonsulentin im Rechtsdienst eines Versicherungskonzerns; Tätigkeit am Gericht und in der Advokatur

♣ **Spezialisierung:**

- ⊗ **Vertrags- und Gesellschaftsrecht**
- ⊗ **IT- und E-Business-Recht**
- ⊗ **Datenschutz- und Urheberrecht**
- ⊗ **Privat- und Sozialversicherungsrecht**

Rechtliche Aspekte von OSS



♣ Überblick IT-Recht

Grundsätzlich keine einheitliche Normierung

Wichtigste Gesetzeserlasse:

♣ **URG Bundesgesetz über das Urheberrecht und verwandte Schutzrechte**
insbesondere für die Fragen der Entwicklungs- und Vertriebsrechte

♣ **OR (Obligationenrecht)**
insbesondere für die Fragen der Vertragsgestaltung, der Gewährleistung und der Haftung

♣ Weitere Gesetzeserlasse

♣ **IPRG Bundesgesetz über das Internationale Privatrecht**

♣ **MSchG Bundesgesetz über den Schutz von Marken und Herkunftsangaben**

♣ **ZertES Bundesgesetz über die elektronische Signatur**

Rechtliche Aspekte von OSS



♣ Überblick IT-Recht

Wichtige Artikel im URG

Art. 2 bis 4: Werkbegriff / Werke zweiter Hand / Sammelwerke

Art. 6 bis 9: Allein- oder Miturheberschaft / Vermutung und Anerkennung der Urheberschaft

Art. 10 bis 12: Verwendung / Integrität / Veräußerung des Werks

Art. 17 und 19: Rechte am Programm und Verwendung zum Eigengebrauch

Art. 21 und 24: Entschlüsselung und Archivierung

Rechtliche Aspekte von OSS



♣ Überblick IT-Recht

Wichtige Artikel im OR

Art. 11, 14, 19: Vertragsform / Unterschrift / Inhalt

Art. 100 und 101: Haftungsausschluss und Haftung für Hilfspersonen

Art. 368 und 398: Haftung bei Mängeln und ungetreuer Ausführung

Rechtliche Aspekte von OSS



♣ Begriff der freien Software

♣ Freie Nutzung

♣ Freie Anpassung

♣ Freier Vertrieb

♣ Freie Modifikation und Weitergabe der Software

Arten freier Software:

Freeware

Public Domain

Open Source Software



Rechtliche Aspekte von OSS

Wichtigste Grundsätze zur OSS

- ♣ **Quellcode wird mitgeliefert**
- ♣ **System- oder anwendungsbezogene Software darf frei:
vervielfältigt
weiterverbreitet
geändert
genutzt werden**
- ♣ **Jede Änderung am Quellcode muss gekennzeichnet werden**
- ♣ **Kostenlose Verfügbarkeit**

Rechtliche Aspekte von OSS



♣ OSS und Urheberrecht

- ♣ Auch die OSS ist grundsätzlich urheberrechtlich geschützt
- ♣ Nutzung wird im Vergleich zu kommerziell genutzter Software anders geregelt
- ♣ Urheber verzichtet auf Geltendmachung der Nutzungsbefugnisse
- ♣ Nutzung der Programme erfolgt kostenfrei
- ♣ Nutzung wird ebenfalls in Lizenzvertrag geregelt
- ♣ Wichtigste Lizenzform ist die General Public Licence GPL

Rechtliche Aspekte von OSS



♣ GPL: Begriff

- ♣ **Lizenzvertrag für freie Software**
- ♣ **Freie Nutzung, Anpassung, Vertrieb, Modifikation und Weitergabe der Software; Nutzung der Programme erfolgt kostenfrei**
- ♣ **Auflösend bedingte Lizenz: Einhaltung der Vertragsbedingungen, Bei Verletzung fällt Bedingung und damit Nutzungsrecht dahin**
- ♣ **Vertragsabschluss erfolgt meistens konkludent: download, Übergabe CD-Rom**
- ♣ **Vertragspartner sind Rechtsinhaber und Lizenznehmer**
- ♣ **Blosse Programmnutzung erfordert keine GPL**

Rechtliche Aspekte von OSS



♣ GPL: Wichtigster Inhalt

Rechte:

- ♣ **Vervielfältigen, Bearbeiten, Vertreiben in veränderter/unveränderter Form**
- ♣ **Erheben einer Lizenzgebühr für Verbreitung**
- ♣ **Erheben einer Garantiegebühr für Garantieleistungen**
- ♣ **Duales Lizenzmodell: Entwicklung nach GPL, Distribution nach proprietärem, kommerziellen Lizenzmodell**

Rechtliche Aspekte von OSS



♣ GPL: Wichtigster Inhalt

Pflichten:

♣ **Copyleft: wer die Software oder Teile davon verändert und die Veränderung weitergibt/veröffentlicht, muss die Software:**

a: unter der GPL und b: gebührenfrei nutzbar machen

Abgeleitete Werke: wann untersteht die Modifikation der GPL?

bei Weiterentwicklung / Änderung aufgrund eines bestehenden GPL-Programms

bei Kombination mit anderen, nicht GPL-Programmen braucht es formale Trennung (Abgrenzung schwierig / keine Gerichtspraxis)

Quellcode und Lizenztext muss mitgeliefert werden

Haftungsausschluss: gilt nur, wenn nicht rechtlich gefordert (OR 100!)

Rechtliche Aspekte von OSS



♣ **Wichtigste Erkenntnisse:**

auch OSS ist urheberrechtlich geschützt, aber Nutzung ist anders geregelt

Lizenzvertrag regelt Nutzung: GPL ist ein Innominatkontrakt

Keine Einräumung von Unterlizenzen möglich

Nutzung der Programme erfolgt kostenfrei

Prinzip des Copyleft: freie Verbreitung und Modifizierung und Zugriff auf den Quellcode für die Öffentlichkeit

Freie Software muss frei bleiben

Haftungsausschluss nur in gesetzlichem Rahmen möglich