

Правовая охрана программ для ЭВМ и баз данных

Виды правовой охраны программ для ЭВМ и баз данных

Набор средств защиты программного продукта от включает:

1. Законы об охране интеллектуальной собственности:

- авторское право;
- патентное право (косвенно);
- право на товарный знак (косвенно).

2. Договорное право; авторский договор на создание (договор заказа); договор о передаче исключительных и неисключительных прав (лицензия); договор об отчуждении исключительного права.

3. Комплекс технических мер, позволяющих предотвратить доступ к программному продукту.

Авторско-правовая охрана программной продукции

Программы для ЭВМ и базы данных на основании Стокгольмской конференции от 14 июня 1967 г. отнесены к объектам интеллектуальной собственности.

Программам для ЭВМ и базам данных предоставляется охрана нормами авторского права *как литературным произведениям* в соответствии с Бернской конвенцией, причем программы для ЭВМ охраняются как литературные произведения, а базы данных - как сборник. Кроме того, на них распространяется действие Всемирной (Женевской) конвенции об авторском праве.

В национальных законах об авторском праве таких стран, как США, Великобритания, Германия, Франция, Япония, Канада и других прямо указывается, что математическое обеспечение ЭВМ отнесено к объектам, охраняемым этими законами.

Косвенная патентно-правовая охрана программной продукции

Гражданский кодекс РФ, часть Четвертая (раздел VII, глава 70) исключает программы для ЭВМ из объектов, подлежащих охране патентом.

Программы для ЭВМ сами по себе наряду с математическими методами, методами мышления, методами счета не подлежат патентной охране, так как они *не удовлетворяют критерию промышленной применимости.*

*Если программа дает новый, неочевидный и практически значимый результат, то она может быть защищена с помощью патентного закона, если она является частью объекта патентования, который тесно связан с управлением аппаратными средствами. **Возможна косвенная охрана программ.***

Косвенная патентно-правовая охрана программной продукции

Из числа объектов вычислительной техники могут быть косвенно запатентованы:

- **устройства**, характеризующиеся конструктивными признаками, наличие которых определяется особенностями программ для ЭВМ;
- **способы**, характеризующиеся выполнением в определенной последовательности ряда действий над материальными носителями информации с помощью материальных объектов.

Таким образом, если в основу изобретения положен только алгоритм, то патентная охрана исключается, если же его использование в объектах изобретения - возможно косвенное патентование.

Косвенная защита программной продукции товарным знаком

Эффективным способом охраны программного продукта является *охрана названия, присвоенного программе для ЭВМ*, и регистрация его в качестве товарного знака придает официальный статус праву собственности.

Товарный знак может быть бессрочным (свидетельство на товарный знак выдается сроком на 10 лет с дальнейшей пролонгацией), и в этом состоит его преимущество перед патентами и авторским правом.

Договорное право

Авторский договор является юридическим фактом, с которым нормы права связывают возникновение (а также изменение и прекращение) обязательств.

На территории РФ введены в действие следующие законы, определяющие охрану программ для ЭВМ и баз данных:

**Гражданский кодекс РФ, часть четвертая, раздел VII, глава 70
«Авторское право» (статьи 1261, 1262).**

Вступил в силу с 1 января 2008 г.

Утратили силу:

Закон РФ «О правовой охране программ для электронных
вычислительных машин и баз данных от 23 сентября 1992 г.

Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» от 9 июля 1993 г.

Постановление о порядке введения в действие закона РФ «О правовой
охране программ для электронных вычислительных машин и баз
данных» от 23 сентября 1992 г.

На основании существующего законодательства программам для ЭВМ
и базам данных предоставляется охрана
нормами авторского права

Договорное право

В качестве объектов охраны выступают программы для ЭВМ и базы данных.

Программа для ЭВМ - это объективная форма представления совокупности данных команд, предназначенных для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств с целью получения определенного результата, включая подготовительные материалы, полученные в ходе разработки программ для ЭВМ.

База данных - это объективная форма представления и организации совокупности данных (например, статей, расчетов), систематизированных таким образом, чтобы эти данные могли быть найдены и отобраны с помощью ЭВМ.

Организация различных баз данных отличается видом объектов данных и отношений между ними.

Договорное право

Любая база данных включает три составные части:

- содержимое, т.е. хранимое в памяти произведение, или информацию;
- программное обеспечение, необходимое для функционирования базы данных;
- другие электронные вспомогательные материалы.

Авторское право распространяется на любые программы для ЭВМ и базы данных, как выпущенные, так и не выпущенные в свет, предъявленные в объективной форме независимо от материального носителя.

Охрана не распространяется на идеи и принципы, лежащие в основе программ для ЭВМ и баз данных, в том числе на идеи и принципы организации интерфейса и алгоритма, а также на языки программирования.

Субъекты права на программу для ЭВМ и базу данных:

- ✓ **автор** - физическое лицо, в результате творческой деятельности которого они созданы;
- ✓ **соавторы** - физические лица, в результате совместной творческой деятельности которых было создано данное произведение, независимо от того, образует ли такое произведение одно неразрывное целое или состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение;
- ✓ **наследник** - лицо, к которому переходят по наследству в установленном законом порядке имущественные права на программу для ЭВМ и базу данных;
- ✓ **работодатель** - лицо, к которому принадлежат имущественные права на программу для ЭВМ и базу данных, созданные в порядке выполнения служебных обязанностей или по заданию работодателя, если договором между автором и работодателем не предусмотрено иное;
- ✓ **правообладатель** - любое физическое или юридическое лицо, к которому в силу закона (автор, соавтор, работодатель, наследник) или по договору принадлежат имущественные права на программу для ЭВМ и базу данных.

Личные неимущественные права автора программы для ЭВМ и базы данных:

- *право авторства;*
- *право на имя;*
- *право на неприкосновенность* (целостность) от искажений и иных посягательств, наносящих ущерб чести и достоинству автора (право на защиту репутации);
- *право обнародовать* или разрешить обнародовать произведение;
- *право на отзыв* позволяет автору отказаться от ранее принятого решения об обнародовании произведения.

Личные неимущественные права принадлежат автору с момента создания программы или базы данных и охраняются бессрочно. Эти права принадлежат исключительно автору и не могут быть отчуждены от него, а также передаваться по наследству.

Однако за наследниками сохраняется право после смерти автора осуществлять распоряжение его личными правами в случае, если имеют место действия со стороны третьих лиц, нарушающие их.

Имущественные права правообладателя на программу для ЭВМ и базу данных:

- **выпуск в свет** программ для ЭВМ или баз данных;
- **воспроизведение** программы или базы данных в любой форме и любыми способами (воспроизведение - это изготовление одного или более экземпляров в любой материальной форме, на любом носителе);
- **распространение** - это предоставление доступа к воспроизведенным в любой форме, в т. ч. сетевыми и иными способами, программам для ЭВМ или базам данных;
- **модификация** - переработка программы или базы, включающая в себя и перевод с одного языка на другой (требуется согласие правообладателя);
- **публичный показ** оригинала или экземпляра программы или базы данных;
- **адаптация** (переработка) программы или базы данных;
- **декомпилирование** - преобразование объектного кода в исходный текст в целях изучения структуры и кодирования программы;
- **сдача в прокат** - распространение экземпляров программы или базы путем сдачи в прокат.

Имущественные права правообладателя на программу для ЭВМ и базу данных:

Имущественные права автора (соавтора) на программу для ЭВМ и базу данных возникают с момента создания произведения и действуют **в течение всей жизни автора и 70 лет после его смерти.**

Этот срок в ряде случаев даже больше экономической и технической жизни программы.

Имущественные права переходят по наследству в установленном законом порядке и могут быть переданы полностью или частично любому другому физическому или юридическому лицу на основании договор.

Свободное использование программы для ЭВМ и базы данных

Свободное использование распространяется только на выпущенные в свет программы для ЭВМ и базы данных. Лицо, правомерно владеющее программой для ЭВМ или базой данных, может без согласия правообладателя и без выплаты ему дополнительного вознаграждения производить следующие действия:

- *осуществлять любые действия, связанные с функционированием этого продукта;*
- *записывать программы и хранить в памяти ЭВМ;*
- *осуществлять адаптацию исключительно в целях обеспечения функционирования программы или базы данных;*
- *изготавливать или поручать изготовление копии программы или базы данных для архивных целей и при необходимости замены правомерно приобретенной в случае ее утери либо непригодности к использованию;*
- *декомпилировать или поручать декомпилирование программы в целях изучения кодирования или структуры этой программы. Не допускается использование декомпилированной информации для составления новой программы для ЭВМ.*

Передача имущественных прав на программу для ЭВМ и базу данных

Имущественные права могут быть переданы автором полностью или частично любому физическому или юридическому лицу.

Имущественные права переходят по наследству в установленном законом порядке, и их можно реализовать в течение срока действия авторского права.

Передача имущественных прав должна быть оформлена на основании договора или контракта, который заключается в письменном виде. В договоре должны присутствовать следующие условия:

- *объем и способы использования;*
- *порядок выплаты вознаграждения;*
- *срок действия договора;*
- *территория, на которой используется данный продукт.*

Передача имущественных прав осуществляется на основе договорного права.

Законодательство различает авторские договора в зависимости от того, создано или не создано авторское произведение.

Передача имущественных прав на программу для ЭВМ и базу данных

На созданные программные продукты передача исключительного права может осуществляться посредством заключения *Договора об отчуждении исключительного права на программу для ЭВМ и базу данных*, по которому автор или правообладатель передает или обязуется передать принадлежащее ему исключительное право на произведение в полном объеме заинтересованному приобретателю такого права.

Если программа для ЭВМ или база данных не созданы, но предполагается их создание, то заказчик может заключить договор с разработчиком на создание данного продукта, и это будет называться *Авторским договором заказа*. Такие договоры обычно называются «Договор на создание и передачу программ для ЭВМ (баз данных)».

Передача имущественных прав на программу для ЭВМ и базу данных

Если же программа или база данных создана автором в порядке выполнения служебных обязанностей или по заданию работодателя, то работодатель имеет исключительные права на реализацию своих экономических прав, связанных с созданным программным продуктом, если иное не предусмотрено договором или контрактом.

Работодатель в этом случае является правообладателем и выплачивает автору вознаграждение, размер которого устанавливается *договором с работодателем*.

Вид договора может быть любым: гражданско-правовым или трудовым (контракт). Форма выплаты не регламентируется, она определяется соглашением сторон.

Передача имущественных прав на программу для ЭВМ и базу данных

Лицензионный договор о предоставлении права на использование программы для ЭВМ и базы данных может быть заключен на определенный срок и действовать на указанной территории. Если срок и территория не указаны, то он действует на срок действия авторского права и на территории РФ. Такой тип договора подлежит обязательной регистрации в *Российском агентстве по правовой охране программ для ЭВМ, баз данных и топологий интегральных микросхем (РосАПО)*.

Использование программного продукта третьими лицами (пользователями) осуществляется на основании договора с правообладателями, который также заключается в письменной форме. Договоры о передаче прав на уже созданные программы для ЭВМ и базы данных могут быть двух видов: *Договор о передаче исключительных прав и договор о передаче неисключительных прав (неисключительная и исключительная лицензия)*.

Передача имущественных прав на программу для ЭВМ и базу данных

Авторский договор о передаче **исключительных прав** разрешает использование произведения определенным способом и в установленных договором пределах только лицу, которому эти права передаются, и дает такому лицу право запрещать подобное использование произведения другим лицам.

Авторский договор о передаче **неисключительных прав** разрешает пользователю использование произведения наравне с обладателем исключительных прав, передавшим такие права, и другим лицам, получившим разрешение на использование этого произведения таким же способом. Такие договоры называются: «Договор о получении прав на программу для ЭВМ (базу данных)». Виды использования четко оговариваются в условиях договора.

Договоры могут быть зарегистрированы в РосАПО, но это не обязательно.

Передача имущественных прав на программу для ЭВМ и базу данных

Возможна особая форма оформления договора на продажу и предоставления массовым пользователям доступа к программному продукту. Такой тип договора получил название *«Договор о получении прав на использование программ для ЭВМ с конечным пользователем»* («оберточная» лицензия). Правопреемник приобретает только право использования программы для ЭВМ или базы данных в личных целях. Передача иных имущественных прав при этом не происходит.

Правообладатель может заключить договоры с физическими и юридическими лицами, которые занимаются изготовлением и распространением этого вида продукции. Такие лица являются посредниками между авторами (правообладателями) и пользователями, их называют *дилерами* и *дистрибьютерами*. Одним из таких видов договоров является *«Договор о получении авторских прав на тиражирование и распространения программы для ЭВМ и базы данных»*.

Передача имущественных прав на программу для ЭВМ и базу данных

Автор или иной правообладатель для оповещения о своих правах может начиная с первого выпуска в свет программы или базы данных использовать *знак авторского права*, состоящий из трех элементов:

- буквы «С», заключенной в окружность или круглые скобки;
- наименования (имени) правообладателя;
- года первого выпуска программы для ЭВМ или базы данных в свет.

Знак охраны может проставляться на упаковке, на самом программном продукте, а также на всех сопроводительных и дополнительных материалах.

К лицам, нарушающим закон об авторском праве, применяются меры гражданско-правовой ответственности.

Передача имущественных прав на программу для ЭВМ и базу данных

Экземпляры программ для ЭВМ и баз данных, изготовление или использование которых влечет за собой нарушение авторских прав, называется *контрафактными*. К действиям, влекущим за собой нарушение авторских прав, относятся:

- изготовление;
- воспроизведение;
- продажа;
- сдача в прокат;
- импорт;
- транспортирование или хранение в целях выпуска в хозяйственный оборот экземпляров произведений.

На контрафактные экземпляры может быть наложен арест в порядке установленном законом.

Передача имущественных прав на программу для ЭВМ и базу данных

При нарушении прав правообладатель может обратиться в гражданский суд, арбитражный суд или третейский суд для восстановления и признания своих прав.

Правообладатель может требовать:

- *признания прав;*
- *восстановления положения, существовавшего до нарушения права;*
- *возмещения причиненных убытков;*
- *выплаты компенсаций;*
- *взыскания штрафа.*

Суд или судья единолично может вынести определение о наложении ареста и изъятия всех экземпляров произведений, в отношении которых предполагается, что они являются контрафактными, а также материалов и оборудования, предназначенных для их изготовления и воспроизведения.

Технические средства защиты авторских прав

Техническими средствами защиты авторских прав

признаются любые технологии, технические устройства или их компоненты, контролирующие доступ к произведению, предотвращающие либо ограничивающие осуществление действий, которые не разрешены автором или иным правообладателем в отношении произведения.

Без разрешения автора или иного правообладателя не допускается осуществление действий, направленных на то, чтобы устранить ограничения использования произведения, установленные путем применения технических средств защиты.

Право на регистрацию

Правообладатель всех имущественных прав на программу для ЭВМ или базу данных непосредственно или через своего представителя в течение всего срока действия авторского права может по своему желанию зарегистрировать их в **Российском агентстве по правовой охране программ для ЭВМ, баз данных и топологий интегральных микросхем (РосАПО)** путем подачи заявки.

Регистрация является официальным уведомлением о наличии у правообладателя прав в отношении данных объектов, обеспечивающаяся путем публикации сведений о зарегистрированных программах для ЭВМ и базах данных в официальном бюллетене агентства. Кроме этого публикация выполняет роль оперативной рекламы.

Официальная регистрация обязательна при возникновении конфликтных ситуаций. Депонированные материалы принимаются к рассмотрению судом в качестве доказательства при возникновении конфликтных ситуаций.

Право на регистрацию

Свидетельство о регистрации является официальным документом, подтверждающим наличие авторских прав.

Правила составления, подачи и рассмотрения заявок на официальную регистрацию разработаны и утверждены Российским агентством по правовой охране программ для ЭВМ, баз данных и топологий интегральных микросхем (РосАПО) и основаны на законе о правовой охране программ для ЭВМ, баз данных и топологий интегральных микросхем.

Заявка на официальную регистрацию должна относиться к программе или одной базе данных и должна содержать:

- *заявление на официальную регистрацию;*
- *депонированные материалы;*
- *документ, подтверждающий уплату регистрационного сбора.*

Одним из основных требований является то, что они должны быть оформлены таким образом, чтобы их можно было непосредственно репродуцировать.

Право на регистрацию

Требования, предъявляемые к депонируемому материалу:

- материалы, идентифицирующие программу для ЭВМ, должны быть представлены в форме исх. текста в объеме 25 первых и 25 последних стр. листинга (печатной копии) исх. текста, включая страницу, содержащую уведомление об авторском праве (знак охраны), и страницу, содержащую название программы для ЭВМ. Если объем регистрируемой программы для ЭВМ составляет менее 50 стр. листинга исх. текста, то депонируется листинг в полном объеме;
- материалы, идентифицирующие базу данных, содержащую один файл (совокупность связанных записей, рассматриваемых как одно целое), следует представлять в объеме 25 первых и 25 последних стр. листинга. В целях идентификации депонируемой базы данных, содержащей более одного файла, следует представлять материалы, относящиеся к каждому файлу, в объеме 50 стр. листинга или в полном объеме, если он не превышает 50 стр.;

Право на регистрацию

- если регистрируемая программа для ЭВМ включает охраноспособные по нормам авторского права изображения на экране дисплея, обладателем права на которые является лицо, обладающее правом на саму программу, в комплект идентифицирующих такую программу материалов следует включать материалы, позволяющие однозначно определить изображения на экране дисплея. Такие материалы могут быть представлены в виде распечатки этого изображения, его фотографии или рисунка. Если изображения на экране дисплея являются аудиовизуальными (например, в компьютерных видеоиграх), соответствующие материалы могут быть представлены на стандартных видеокассетах VSH;
- если регистрируемая программа для ЭВМ включает охраноспособные по нормам авторского права музыкальные произведения, обладателем права на которые является лицо, обладающее правом на саму программу, в комплект идентифицирующих такую программу материалов следует включать материалы, позволяющие однозначно определить соответствующие музыкальные произведения. Эти материалы могут быть представлены в виде звукозаписи на стандартных аудиокассетах С-60 или С-90, или на оптических дисках.

Право на регистрацию

Агентство проводит только *формальную проверку* для определения наличия необходимых документов и их соответствия установленным требованиям.

То, как будет подобран и представлен материал, зависит от правообладателя.

Официальная регистрация осуществляется агентством в течение двух месяцев. Существует процедура ускоренной регистрации программ для ЭВМ и баз данных по желанию правообладателя.