Міністерство освіти і науки України

Черкаський державний технологічний університет

Кафедра програмного забезпечення автоматизованих систем

Звіт

З лабораторної роботи №6

З предмету «Інтелектуальна Власність»

Перевірив

к. т. н., Доцент

Уткіна Т. Ю.

Виконав

Студент I курсу

Група МПЗ-1904

Кравченко А. О.

Черкаси, 2019

**Тема:** розпоряджання майновими правами інтелектуальної власності. Правова охорона комп’ютерних програм і баз даних.

**Мета:** ознайомитися з майновими правами інтелектуальної власності. Правова охорона комп’ютерних програм і баз даних.

**Теоретичні відомості**

1. **Поняття комп’ютерної програми, компіляції даних.**

Комп’ютерна програма є одним з об’єктів авторського права. На території України комп’ютерні програми охороняються законом як літературні твори. Така охорона поширюється на комп'ютерні програми незалежно від способу чи форми їх вираження.

Статтею 1 Закону України «Про авторське право і суміжні права» закріплено визначення комп’ютерної програми, відповідно до якого комп’ютерна програма - набір інструкцій у вигляді слів, цифр, кодів, схем, символів чи у будь-якому іншому вигляді, виражених у формі, придатній для зчитування комп’ютером, які приводять його у дію для досягнення певної мети або результату (це поняття охоплює як операційну систему, так і прикладну програму, виражені у вихідному або об’єктному кодах).

По іншому комп'ютерну програму визначають, як низку команд для комп'ютера, що становлять запис алгоритму однією з мов програмування.

Програма може бути записана у текстовому вигляді на мовах програмування, подана у графічному вигляді за допомогою блок-схем, занесена до пам'яті обчислювальної системи у вигляді електричних сигналів або збережена на носіях інформації у вигляді файлу.

Комп'ютерні програми, якщо їх не подано у вигляді послідовності машинних кодів системи команд процесора обчислювальної системи, необхідно попередньо перетворити в такі коди за допомогою компілятора, або виконати програму, використавши програмний інтерпретатор.

Функціонально комп'ютерні програми поділяються на

* системні програмні засоби;
* прикладні програмні засоби.

Основною системною програмою є операційна система, що пов'язує комп'ютерне обладнання з прикладними програмами. Призначення операційної системи — надати оточення, в якому прикладна програма виконується в зручний та ефективний манер. На додаток до операційної системи, до системних програм також відносяться утиліти що допомагають керувати та налаштовувати комп'ютер. Програми, основною ціллю яких є підтримка або покращення роботи користувача, називаються прикладними. До прикладних програм також відносяться утиліти, що виконують прикладні функції, наприклад, упорядкування даних.

Комп'ютерні програми на території України охороняються законом як літературні твори. Така охорона поширюється на комп'ютерні програми незалежно від способу чи форми їх вираження.

За час свого існування людство створило чимало засобів збереження даних, інформації в упорядкованому вигляді(енциклопедії, підручники, тощо). Всі вони втілюють різні методи розміщення даних, інформації. Прикладом їх є і компіляція даних (бази даних), які під впливом розвитку індусрії інформатики стали стрімко розвиватися. Перевага електроних баз даних полягає не тільки в рубрикації матеріалу, а і в його обсягах та можливостях широкого доступу.

В статті 1 Закону України «Про авторське право і суміжні права», також дається визначення бази даних (компіляції даних), це - сукупність даних або будь-якої іншої незалежної інформації у довільній формі, в тому числі - електронній, підбір і розташування складових частин якої та її упорядкування є результатом творчої праці, і складові частини якої є доступними індивідуально і можуть бути знайдені за допомогою спеціальної пошукової системи на основі електронних засобів (комп’ютера) чи інших засобів.

В загальному випадку база даних містить схеми, таблиці, подання, збережені процедури та інші об'єкти. Дані у базі організовують відповідно до моделі організації даних. Таким чином, сучасна база даних, крім саме даних, містить їх опис та може містити засоби для їх обробки.

1. **Особливості правової охорони комп’ютерних програм і баз даних.**

Становлення і розвиток інформаційного суспільства у світі та стрімке поширення інформаційно-комунікативних технологій трансформували і доповнили список об’єктів, що охороняються правом інтелектуальної власності.

Сьогодні Українське законодавство визначає комп'ютерні програми виключно як об'єкти авторського права. Так, ст. 8 Закону про авторські права в редакції від 11 липня 2001 р., що діє на даний момент, визначає комп'ютерні програми як окремий об'єкт авторського права; ст. 18 цього ж закону в повній відповідності з міжнародними конвенціями, учасницею яких є й Україна, встановлює, що комп'ютерні програми охороняються як літературні твори незалежно від способу чи форми вираження програм. Разом з тим, ч. 3 ст. 6 Закону України "Про охорону прав на винаходи і корисні моделі" від 15 грудня 1993 р. з наступними змінами й доповненнями визначає, що комп'ютерні програми не можуть одержати охорону згідно з цим законом. З іншого боку, п. 3 ст. 8 Закону про авторські права стверджує, що передбачена цим законом правова охорона поширюється тільки на форму вираження твору й не поширюється на будь-які ідеї, теорії, принципи, методи, процедури, процеси, системи, способи, концепції, відкриття, навіть якщо вони виражені, описані, пояснені, проілюстровані в творі. Це означає, що в Україні охороняється лише форма виразу програм (по-суті, вихідний та об'єктний коди), а їхні структура, алгоритми й ідеї, що лежать в основі програм, не підлягають охороні й можуть вільно використовуватись третіми особами.

До речі, країни англо-американської правової системи цей недолік авторсько-правової охорони комп'ютерних програм вирішили за допомогою судових прецедентів.

Комп’ютерні програми є тим об’єктом інтелектуальної власності, який зазнає найбільшого впливу від правопорушень.

У Законі України «Про авторське право і суміжні права» комп’ютерна програма визначається як набір інструкцій у вигляді слів, цифр, кодів, схем, символів чи у будь-якому іншому вигляді, виражених у формі, придатній для зчитування комп’ютером, які приводять його у дію для досягнення певної мети або результату, а базу даних – як сукупність творів, даних або будь-якої іншої незалежної інформації у довільній формі, в тому числі – електронній, підбір і розташування складових частин якої та її упорядкування є результатом творчої праці, і складові частини якої є доступними індивідуально і можуть бути знайдені за допомогою спеціальної пошукової системи на основі електронних засобів (комп’ютера) чи інших засобів. Отже, комп'ютерна програма в Україні є об'єктом авторського права й охороняється як літературний твір.

Основною позитивною рисою такого виду захисту є те, що – права автора виникають з моменту створення комп’ютерної програми (бази даних), реєстрація прав, яка носить формальний характер, здійснюється за бажанням автора. Крім того, права автора будуть діяти протягом усього життя автора, та 70 років після його смерті.

Основним недоліком подібного роду захисту є те, що авторське право захищає саму програму у формі вихідного тексту або об’єктного коду, а зміст (як процес, засіб) – авторським правом не охороняється. Отже, охороняється авторське вираження ідеї в конкретній матеріальній формі, це означає, що при захисті комп’ютерної програми має значення код, а не ідея, концепція, принципи, алгоритми.

Розглядаючи комп’ютерну програму як твір літератури, не можна не відзначити цікавої особливості: будь-який фрагмент будь-якої програми можна використовувати як цитату в іншій програмі. Це дає можливість безоплатно і безкарно тиражувати чужі ідеї і отримувати за це прибуток.

Особливості режиму охорони саме комп'ютерних програм як особливого виду творів визначає ст. 24 Закону про авторські права. Ця стаття дозволяє особі, яка правомірно володіє правомірно виготовленим примірником комп’ютерної програми, без згоди автора або іншої особи, яка має авторське право на цю програму, наступне: внести до комп’ютерної програми зміни (модифікації) з метою забезпечення її функціонування; виготовити одну копію комп’ютерної програми за умови, що ця копія призначена тільки для архівних цілей або для заміни правомірно придбаного примірника у разі, якщо оригінал комп’ютерної програми буде втраченим, знищеним або стане непридатним для використання; декомпілювати комп’ютерну програму (перетворити її з об’єктного коду у вихідний текст) з метою одержання інформації, необхідної для досягнення її взаємодії з незалежно розробленою комп’ютерною програмою; спостерігати, вивчати, досліджувати функціонування комп’ютерної програми з метою визначення ідей і принципів, що лежать в її основі

Слід звернути увагу на таке виключне майнове авторське право, як дозвіл або заборона подання своїх творів до загального відома публіки таким чином, що її представники можуть здійснити доступ до творів з будь-якого місця й у будь-який час за їх власним вибором (пп. 9 п. 3 ст. 15 Закону про авторські права). Цей вид використання в першу чергу застосовується до комп'ютерних програм і їхнього використання в комп'ютерних мережах, в тому числі в Інтернеті. Отже, законодавство визначає, що розміщення твору, в тому числі комп'ютерної програми, в Інтернеті без дозволу автора або правовласника є забороненим і вважатиметься порушенням авторських прав. Використання розміщеного в Інтернеті твору без дозволу автора або правовласника також є порушенням авторських прав.

Разом з тим, в Інтернеті можна знайти безліч програм з відкритими вихідними кодами, що поширюються на умовах різних спеціальних ліцензій. Найбільш розповсюдженою з них є так звана Генеральна публічна ліцензія (GRL), що проповідує принцип "авторська ліва" ("Соруleft"). Цей принцип означає, що автор дозволяє використовувати свою розробку кожному користувачеві, однак за умови, що останній також поширюватиме свою програму з відкритим вихідним кодом і дозволить використовувати її на тих самих умовах. Таким чином, принцип "авторська ліва" спрямований не на обмеження прав суспільства на користь автора, а на розширення кола користувачів програми, яка використовується з метою створення "вільного програмного забезпечення" на противагу дорогим комерційним програмам.

Чинне законодавство України використовує по відношенню до баз даних такі інструментарії права як право особливого роду, право на інформацію, режим доступу до інформації, правовий режим інформації, правовий статус інформації тощо. Творчий характер цього об'єкта проявляється в особливому, оригінальному підборі і організації даних, незалежно від того, чи є ці дані об'єктом авторського права. Правова охорона бази даних не поширюється на самі дані, втілені в цю базу, якщо вони за добором або упорядкуванням їх складових частин є результа том інтелектуальної діяльності.

1. **Умови визнання авторського права.**

Авторське право є інструментом власності, права і ключовою галуззю права інтелектуальної власності; воно призначене захищати зовнішню форму вираження об'єкта (твір, малюнок, збірник, фотографія та інше), тобто їхнє «матеріальне втілення». Авторське право не може використовуватись для захисту абстрактних ідей, концепцій, фактів, стилів та технік, що можуть бути використані у творі.

Авторські права — це набір суб'єктивних виключних прав, які дозволяють авторам літературних, мистецьких та наукових творів отримати соціальні блага від результатів своєї творчої діяльності.

Основним положенням авторського права є монопольне право автора на обнародування твору — дію, завдяки якій твір уперше стає доступним для публіки.

Суб'єкт авторського права для засвідчення авторства (авторського права) на оприлюднений чи не оприлюднений твір, факту і дати опублікування твору чи договорів, які стосуються права автора на твір, у будь-який час протягом строку охорони авторського права може зареєструвати своє авторське право у відповідних державних реєстрах.

Об'єктом авторського права є твір науки, літератури чи мистецтва, виражений у будь-якій об'єктивній формі.

Авторське право на твір виникає внаслідок факту його створення (ст. 11 Закону України «Про авторське право і суміжні права»). Для виникнення і здійснення авторського права не вимагається реєстрація твору чи будь-яке інше спеціальне його оформлення, а також виконання будь-яких інших формальностей.

Авторське право визнається за будь-яким твором в галузі науки, літератури, мистецтва незалежно від його форми, готовності і художньої цінності. Це положення має важливе значення, оскільки охороняє твори різного художнього рівня і мети, у тому числі й такі, які не призначалися автором для публікації (наприклад, листи, щоденники, особисті записи, враження).

Для виникнення і здійснення авторських прав не вимагається виконання будь-яких формальностей. Особа, яка має авторське право, для сповіщення про свої права може використати знак охорони авторського права, який вміщується на кожному примірнику твору і складається з латинської літери С у колі — ©, імені особи, яка має авторське право, і року першої публікації твору. Особа, яка має авторське право або будь-яку виключну правомочність на твір, може його зареєструвати в офіційних державних реєстрах протягом строку охорони авторського права. Державній реєстрації можуть бути піддані свідчення про авторство на обнародуваний чи необнародуваний твір, факт і дата опублікування твору та договори, які зачіпають права автора на твір. Державну реєстрацію здійснює Державний комітет України з питань науки та інтелектуальної власності у встановленому порядку. Про реєстрацію прав автора видається свідоцтво.

1. **Особливості правового регулювання окремих ресурсів мережі Інтернет.**

Інтернет є глобальною телекомунікаційною мережею, яка з часом перетворилася в масове соціальне явище. Від інших глобальних мереж Інтернет відрізняється як за змістом інформації, так і за умовами доступу. На відміну від інших комп’ютерних мереж, єдиних правил доступу до інформації в Інтернеті не існує. На відміну від будь-якого іншого соціального середовища мережа Інтернет не є територіально відокремленою і централізовано керованою системою, що дозволяє розглядати її як якісно нове явище з новими правилами взаємодії.

Інтернет – це всесвітня інформаційна мережа загального доступу, яка логічно пов’язана глобальним адресним простором та базується на Інтернет–протоколі, визначеному міжнародними стандартами.

При цьому Інтернет у цілому не є суб’єктом права, оскільки це не міжнародна організація або юридична особа чи взагалі будь-яка інша організована структура. Інтернет у цілому не є об’єктом права, тому що не існує єдиного конкретного власника мережі, і взагалі не існує суб’єкта, який би управляв чи контролював значну частину цієї мережі.

Одна з проблем, яка виникає у зв’язку з розвитком глобальних комп’ютерних мереж – це проблема дотримання авторського права.

Розміщення в мережі Інтернет інформації, доступ до цієї інформації, а також «внутрішньо-мережевий» обмін інформацією здійснюється за участю спеціалізованих організацій – постачальників послуг Інтернет. При цьому сам «Інтернет» як сукупність інформаційних ресурсів непідконтрольний якійсь конкретній особі держави або міжнародній організації. По-перше, кожен провайдер має можливість контролювати інформацію, яка передається в мережу або виходить з мережі при користуванні його послугами. У цьому сенсі кожен провайдер має потенційну можливість встановлювати певні стандарти користування мережею для своїх клієнтів. По-друге, держава має можливість регулювати і контролювати діяльність провайдерів, що надають послуги на його території, за допомогою різних юридичних інститутів. По-третє, режим інформаційного обміну з використанням мережі Інтернет може бути предметом міжнародно-правового регулювання.

Отже, будь-які відносини, що виникають у зв’язку з використанням мережі Інтернет, можуть бути предметом правового регулювання, причому як на внутрішньодержавному, так і на міжнародному рівні. Водночас такі відносини безумовно мають свою специфіку, яка вимагає певної адаптації юридичних інститутів. Технічне розміщення інформації в мережі Інтернет і отримання інформації з мережі можуть здійснюватися на анонімній основі.

Правові норми, що регулюють діяльність у мережі Інтернет мають змішаний приватно-публічний характер, тобто з одного боку у мережі превалює приватна ініціатива та договірне регулювання (а також саморегулювання) її учасників, а тому певна частина норм права щодо мережі Інтернет має диспозитивний характер, водночас, з іншого боку у електронно-цифровому середовищі мережі Інтернет також діють імперативні норми права, які характеризуються детальністю регламентації правил поведінки суб’єктів права. Це свідчить про складний характер правового регулювання відносин у цій сфері, що поєднує диспозитивні та імперативні засади.

Отже, під правовідносинами в Інтернеті також часто розуміють громадські зв’язки, що утворюються на основі використання мережі Інтернет та інших інформаційно-комунікаційних технологій (наприклад, програмного забезпечення) між постачальниками послуг з доступу в Інтернет, постачальниками інформації та користувачами, які утворюються на засадах взаємного визнання даними суб’єктами волі та формальної рівності.

Крім того, правовідносини в мережі Інтернет можуть бути класифіковані на такі види: загальні; організаційні (управлінські); інформаційні; предметні.

Правовідносини у віртуальному середовищі виступають юридичною формою взаємодії користувачів мережі Інтернет з приводу обміну різноманітною інформацією, мають вольовий характер та у сукупності складаються з комплексу абсолютних і відносних, регулятивних і охоронних правовідносин. Головною особливістю цих правовідносин є те, що суб’єктивні права в них, в першу чергу, розкриваються через власні дії користувачів мережі Інтернет, які спричиняють виникнення, припинення або зміну прав та обов’язків інших учасників мережі Інтернет, а не тільки через обов’язки третіх осіб (інформаційних провайдерів та власників Інтернет-сайтів).

Також, проблема полягає у тому, що всі учасники Інтернет підлягають законам своїх країн. Але незаконний зміст може бути виявлений не на території тієї країни, де він зберігається на сервері.

1. **Товарні знаки як доменні імена.**

Доме́нне ім'я́ або Доме́н — частина простору ієрархічних імен мережі Інтернет, що обслуговується групою серверів системи доме́нних імен (DNS-серверів) та централізовано адмініструється. Доменне ім'я - це адреса в Інтернеті. Доменним ім'ям є послідовність символів яку вводять користувачі в адресному рядку браузера, щоб відвідати необхідний сайт.

Національний домен верхнього рівня виділяється для конкретної країни та має своє позначення. Для України доменне ім’я виглядає як UA.

Закон України „Про охорону прав на знаки для товарів і послуг” визначає поняття „товарний знак” і „доменне ім’я”: товарний знак – позначення, за яким товари і послуги одних осіб відрізняються від однорідних товарів і послуг інших осіб; доменне ім’я – ім’я, що використовується для адресації комп’ютерів і ресурсів в Інтернеті

Завдання товарного знака полягає в і ідентифікації виробника конкретного товару чи послуги та індивідуалізації товарів і послуг. Натомість доменне ім’я має іншу мету та не призначене для орієнтування споживача на ринку товарів і послуг. Доменне ім’я є аналогом інформації, пов’язаної з адресою. Можливість виготовляти товари і надавати послуги без реєстрації знака існує. Водночас, особливість Інтернету полягає в тому, що технічно неможливо розмістити в Інтернеті інформацію на сайті, який немає імені.

Товарні знаки в доменних іменах широко використовуються для створення у споживачів асоціативного зв’язку між діяльністю тієї чи іншої компанії та її сайтом в мережі Інтернет. Тому доменне ім’я фактично стає засобом індивідуалізації товарів і послуг. Ураховуючи різну правову природу товарного знаку та доменного імені, останнє може використовуватися лише як аналог засобу індивідуалізації. Принаймні поки інше не визначено законодавцем.

В ст. 16 ЗУ „Про охорону прав на знаки для товарів і послуг” використанням торговельної марки визнається, зокрема, застосування її у доменних іменах. Крім того, в ч.1 ст. 4 ЗУ „Про захист від недобросовісної конкуренції” також визначає умови, за яких використання без дозволу чужих позначень визнається недобросовісною конкуренцією. Тому одним із способів захисту прав на доменні імена є захист права на торгівельні марки.

Порядок реєстрації доменних імен у домені .uа регламентують „Правила домену UA”. Правила створюють умови для узгодження доменного імені зі знаком для товарів і послуг. Зокрема, до заходів, які носять попереджувальний характер щодо порушень права використання інтелектуальної власності у мережі Інтернет, належить обов’язок реєстранта надати перед реєстрацією доменного імені в зоні .UA документи, що підтверджують права на товарний знак, тотожній реєстрованому домену. В доменному просторі України, за наявності вже зареєстрованої торгової марки, отримання аналогічного доменного імені унеможливлене внаслідок перевірки на так звану „доменну чистоту”.

Кожне доменне ім’я в мережі Інтернет унікальне. Однак цілком можливим є існування тотожних словесних знаків для товарів і послуг. У такому випадку може виникнути ситуація, коли на доменне ім’я претендуватимуть власники подібних словесних товарних знаків, заявлених у різних класах. За таких умов, фактично буде застосовуватись принцип першовикористання, який, як це вбачається зі змісту ст.489 Цивільного кодексу України, цілком допустимий у випадках використання комерційних (фірмових) найменувань

1. **Реєстрація комп’ютерних програм і баз даних.**

Відповідно до статті 18 Закону України «Про авторське право і суміжні права» комп’ютерні програми охороняються як літературні твори. Така охорона поширюється на комп’ютерні програми незалежно від способу чи форми їх вираження.

Бази даних захищаються як збірники, тобто захисту підлягає вихідний текст для компіляції, який визначає внутрішню структуру таблиць та їхні взаємини. При цьому, згідно з статтею 19 Закону «правова охорона баз даних не поширюється на самі дані чи інформацію і не зачіпає будь-яке авторське право, що відноситься до самих даних чи інформації, які містяться у базі даних. Зазначена інформація, якщо вона є творчим інтелектуальним продуктом, може сама отримати захист у системі авторських прав.

Таким чином, комп’ютерні програми і бази даних є творами — результатами творчої діяльності автора і належать до об'єктів авторського права.

Для виникнення, здійснення й захисту авторських прав не потрібна реєстрація твору (комп’ютерних програм і баз даних) або дотримання яких-небудь інших формальностей. Разом з тим, як комп'ютерні програми, так і бази даних можуть бути зареєстровані за бажанням правовласників у Патентному відомстві України, Бібліотеці Конгресу США й інших іноземних компетентних органах. При цьому головною перевагою подібної реєстрації може служити свідоцтво про державну реєстрацію прав на комп'ютерну програму або базу даних, яке може бути належним доказом виключних прав у випадку виникнення суперечки відносно правоволодіння або заперечування авторства. Крім того, подібна реєстрація може засвідчити існування комп'ютерної програми, бази даних в об'єктивній формі.

Порядок реєстрації авторського права на комп'ютерні програми в Україні здійснюється відповідно до Закону України «Про авторське право і суміжні права» та постанови Кабінету Міністрів України «Про державну реєстрацію авторського права і договорів, які стосуються права автора на твір».

Однак, оскільки захист авторським правом поширюється тільки на текст коду, функції програмного забезпечення залишаються незахищеними. Внаслідок цього для захисту розробок у галузі програмного забезпечення застосовують патентування функцій або алгоритмів, описуючи їх за допомогою апаратних засобів або елементів пристроїв, в яких застосовуються дані функції або алгоритми. Таким чином, об'єктом патентування стає пристрій або спосіб. Такий підхід при патентуванні програм ЕОМ застосовується і в Україні, і в багатьох інших країнах. Перевага такого патентування полягає в тому, що захист поширюється саме на алгоритм і функції програми, тобто будь-яка програма, яка володіє такими функціями, буде порушувати цей патент, незалежно від того, на якій мові програмування вона написана.

1. **Вільне відтворення і адаптація комп’ютерної програми або бази даних.**

Комп’ютерні програми охороняються як літературні твори, за виключенням ідей і принципів, які лежать в основі елементів програми, включаючи інтерфейс. Автором комп’ютерної програми є той, хто її створив.

Права на комп’ютерну програму стосуються її розповсюдження, перекладу, адаптації або зміни. Людина, яка отримала законне право використовувати програму, не повинна отримувати на це дозвіл від правовласника, вона має право робити копію для архівних цілей, вивчати функціонування програми законними методами.

Авторське право на бази даних не розповсюджується на їх зміст. Автором бази даних є той, хто її створив. Авторське право розповсюджується на відтворення бази даних, її переклад, адаптацію та іншу зміну, розповсюдження бази або її копій, публічний показ. Користування базою не вимагає авторизації від правовласника.

Згідно ст. 18 Закону України «Про авторське право і суміжні права» без дозволу автора чи іншої особи, якій належить авторське право на комп'ютерну програму, якщо інше не визначено в договорі, дозволяється здійснювати такі дії:

* відтворення одного примірника комп'ютерної програми, а також адаптацію комп'ютерної програми, здійснювані особою, яка є законним власником примірника комп'ютерної програми: а) для використання комп'ютерної програми на певному комп'ютері відповідно до його призначення; б) для архівних цілей і для заміни законно придбаного примірника комп'ютерної програми у разі його втрати, пошкодження або непридатності.
* відтворення в одному примірнику для архівних цілей і заміна законно придбаного примірника комп'ютерної програми у разі, коли примірник втрачено, пошкоджено або він став непридатним.

Вільна декомпіляція комп'ютерної програми допускається для відтворення коду та перекладу його форми з метою одержання інформації, необхідної для досягнення взаємодії незалежно створеної комп'ютерної програми з іншими комп'ютерними програмами, за умови, що:

* ці дії здійснюються особою, яка володіє ліцензією, або іншою особою, яка є законним власником комп'ютерної програми, або від імені особи, яка має відповідні повноваження;
* ці дії обмежуються тільки тими елементами комп'ютерної програми, які є необхідними для досягнення здатності до взаємодії.

1. **Особливий порядок укладення договорів про передачу права на використання програмного забезпечення.**

Програмне забезпечення є комп’ютерною програмою, яка відповідно до законодавства України та світу є об’єктом авторського права (вид об’єктів права інтелектуальної власності) і охороняється як літературний твір.

Програмне забезпечення є комп’ютерною програмою, яка відповідно до законодавства України та світу є об’єктом авторського права (вид об’єктів права інтелектуальної власності) і охороняється як літературний твір.

Створюючи ІТ-продукт, розробник зазначеними діями отримує результат своєї творчої діяльності, тобто об’єкт авторського права. В Україні прийнято авторсько-правову модель охорони комп’ютерних програм у відповідності до Бернської конвенції про охорону літературних і художніх творів. Зміст авторського права становлять особисті немайнові та майнові права. Вихідним є положення, що авторські майнові права належать розробнику ІТ-продукту, однак вони можуть бути відчужені частково або у повному обсязі іншим особам, які стають власниками майнових прав. Програмне забезпечення як об’єкт права інтелектуальної власності потребує встановлення розробником (або володільцем майнових прав) чітких правил його використання. Із правової точки зору, використання програмного забезпечення є законним тільки тоді, коли на це є дозвіл власника майнових авторських прав. Відповідно до законодавства України, способом реалізації надання дозволу на використання твору є ліцензія. У більшості випадків вона має форму ліцензійної угоди (договору).

Ліцензійна угода – договір між ліцензіаром (розробником, власником майнових прав) та ліцензіатом (особа, яка отримує дозвіл на використання), який визначає умови використання програмного забезпечення. Отримання права на використання за ліцензією не є відчуженням майнового права використання. Ліцензійна угода обов’язково має існувати у письмовій формі. Тобто, особливістю та прикладним призначенням ліцензійного договору є встановлення відповідних умов, за якими особі надається право використовувати об’єкти права інтелектуальної власності.

Ліцензійний договір є ключовим договором в ІТ – індустрії та широко використовується з метою дистрибуції програмного забезпечення. Ліцензійний договір повинен містити умови, які іменуються істотними, без яких він вважатиметься не укладеним.

Такими істотними умовами ліцензійного договору є:

* вид ліцензії (виключна ліцензія - видається лише одному ліцензіату і виключає можливість використання ліцензіаром програмного забезпечення у сфері, що обмежена цією ліцензією, та видачі ним іншим особам ліцензій на використання цього об’єкта у зазначеній сфері та невиключна ліцензія - не виключає можливості використання ліцензіаром програмного забезпечення у сфері, що обмежена цією ліцензією, та видачі ним іншим особам ліцензій на використання цього об’єкта у зазначеній сфері);
* сфера використання об’єкта права інтелектуальної власності (конкретні права, що надаються за договором, способи використання зазначеного об’єкта, територія та строк, на які надаються права тощо);
* розмір, порядок і строки виплати платні за використання об’єкта права інтелектуальної власності.

Прийнято виокремлювати наступні групи ліцензійних угод:

1. Угоди, спрямовані на створення програми (виникнення прав) та здійснюють розпорядження майновими правами. Такі ліцензійні договори, як правило, передбачають надання виключної ліцензії, та можуть містити значно більший, порівняно із іншими видами, обсяг передбачених нею майнових прав. За виключною ліцензією надаються тільки ті права, що прямо нею передбачені.
2. Угоди, якими здійснюється регулювання розповсюдження програм на ринку. Такі договори стосуються правовідносин із кінцевими користувачами програмного забезпечення. Правовласник надає всім користувачам рівні права, визначені ліцензією. За правовою природою вони в основному є договорами приєднання, за якими кінцевий користувач погоджується на стандартні заздалегідь визначені розробником умови використання.

До специфічнихих умов ліцензійного договору на використання програмного забезпечення відносять:

* питання кібербезпеки. Оскільки гарантувати невтручання у роботу програмного забезпечення з боку третіх осіб неможливо, кожна зі сторін бажає нівелювати власні ризики по цьому питанню.
* технічне обслуговування функціоналу наданого програмного забезпечення. Зазвичай, більшість угод в IT містять примітку про те, що певний технічний продукт надається “як є”. Але таким чином суб’єкт, який має усі права на продукт та надає його у користування, знімає з себе відповідальність за подальшу працездатність продукту та його технічну підтримку.
* обробка та захист даних при роботі з софтом. Деталізація окремих аспектів взаємодії з даними, а саме, яким чином вони можуть оброблятись, хто має до них доступ, що з ними буде у випадку закінчення строків ліцензійного договору.
* конфіденційність. Кожна зі сторін має передбачити власну політику конфіденційності, за якою встановити захист ціннісної інформації.

Правильне і чітке визначення строку дії договору також має важливе значення. За бажанням сторін можна визначити строк ліцензії на конкретний період часу або на весь період дії виключних прав на програмне забезпечення.

Укладення ліцензійного договору є ефективним інструментом для юридичного закріплення відносин з приводу використання об’єктів інтелектуальної власності, права на які належать іншому суб’єкту.

**Практичне завдання**

**Задача № 1**

Нетахата і Непийпиво – програмісти, розробили комп’ютерну програму для обробки звукових файлів, отримали свідоцтво, в якому обидва зазначені як правовласники. Нетахата вирішив стати співзасновником підприємства і внести до статутного капіталу право на використання даної програми.

Питання: Чи може бути право на використання об’єкта авторського права внеском до статутного капіталу? Чи може Нетахата без дозволу Непийпива використовувати програму? Чи вправі Нетахата надавати дозволи на використання програми?

**Розв’язок:** виключне право на використання комп’ютерної програми (об’єкта авторського права) означає право її використовувати в будь-якій формі та будь-яким способом. Право на використання об’єкта авторського права може бути внеском до статутного капіталу, оскільки, право на використання об'єкта права інтелектуальної власності відноситься до майнових прав інтелектуальної власності. Майнові права інтелектуальної власності можуть відповідно до закону бути вкладом до статутного капіталу, предметом договору застави та інших зобов'язань, а також використовуватися в інших цивільних відносинах. (ст. 424 Цивільного кодексу України). Кожний зі співавторів зберігає за собою авторське право на створену ним частину програми, яка має самостійне значення. Якщо твір (комп’ютерна програма), створений у співавторстві, складається з частин, кожна з яких має самостійне значення, то кожен з співавторів вправі використовувати створену ним частину твору на власний розсуд, за умови, що інше не передбачено договором між співавторами. Тобто, будь-який із співавторів може використовувати програму самостійно, але передати майнові права без згоди один одного вони не можуть.

Таким чином, право на використання об’єкта авторського права може бути внеском до статутного капіталу. Нетахата без дозволу Непийпива може використовувати свою частину програми самостійно. З урахуванням приписів статті 358 ЦК України право спільної власності на об'єкт авторського права чи суміжних прав здійснюється співвласниками за їхньою згодою та не може реалізовуватися на розсуд лише одного із співвласників.

**Задача № 2**

Програміст за фахом Квітка розробив комп’ютерну програму для ведення автоматизованого бухгалтерського обліку на підприємствах. Програма була створена за трудовим договором, укладеним гр. Квіткою (автором) з приватним підприємством “Альтар”. Після закінчення роботи над програмою автор передав її роботодавцю, за що той сплатив йому обумовлену договором грошову винагороду. Через деякий час (приблизно півроку) автору програми стало відомо, що приватне підприємство “Альтар” уклало декілька авторських договорів, згідно з якими право на використання вищевказаної програми було передано іншим підприємствам. Гр. Квітка, вважаючи себе автором програми, звернувся до суду з позовом на приватне підприємство “Альтар”, в якому просив суд винести рішення про припинення розповсюдження програми і відшкодування йому завданих збитків. Свої вимоги позивач мотивував тим, що згідно з чинним законодавством саме йому, а не відповідачу, належить авторське право на створену програму та що за умовами трудового договору не було передбачено право відповідача на розповсюдження програми.

Питання: Яке рішення повинен прийняти суд? Що таке комп’ютерна програма і які особливості регулювання відносин з її створення та використання? Які особливості режиму службових комп’ютерних програм?

**Розв’язок:** цивільний кодекс України ст. 429 передбачає, що майнові права інтелектуальної власності на об'єкти інтелектуальної власності (ОІВ), створений у зв’язку з виконанням трудового договору, належать працівникові, який створив цей об’єкт, та юридичній або фізичній особі, у якої він працює, спільно, якщо інше не встановлено договором. У той же час, спеціальні закони у сфері інтелектуальної власності визначають, що виключне майнове право на ОІВ належить роботодавцю, якщо інше не передбачено трудовим договором та (або) цивільно-правовим договором між працівником і роботодавцем. Таким чином, в українському законодавстві містяться протилежні за змістом норми щодо розподілу прав на службовий твір на рівні кодексу (50/50) та спеціальних законів (всі права у роботодавця). Та оскільки Цивільний кодекс є вищим актом в ієрархії законів порівняно з іншими законами, що регулюють цивільні відносини, та був прийнятий пізніше, ця колізія має вирішуватись на користь Цивільного кодексу. Такої позиції (принаймні, відносно об’єктів авторського та суміжних прав) притримуються вищі суди.

На практиці встановлений Цивільним кодексом України правовий режим володіння спільними майновими правами інтелектуальної власності на ОІВ, створений у зв’язку з виконанням трудового договору, означає, що жодна зі сторін не має права здійснювати майнові права на службовий твір без згоди іншої сторони. Іншими словами, кожна зі сторін має право користуватися відповідними правами щодо ОІВ самостійно або надавати/відчужувати такі права третім особам лише зі згоди іншої сторони.

Таким чином, керуючись Цивільним кодексом, приватне підприємство «Альтар» без згоди гр. Квітки не повинно було укладати авторські договори на використання комп’ютерної програми з іншими підприємствами, оскільки, за Цивільний кодексом права належать працівнику та роботодавцю 50/50, якщо інше не передбачено договором, (а згідно умов задачі, «інше» договором не було передбачено). Згідно ст. 52 Закону України «Про авторське право та суміжні права» суд має право постановити рішення чи ухвалу про відшкодування збитків та штрафні санкції, тобто, задовольнити позов гр. Квітки.

Але, якщо враховувати п. 1 ст. 16 Закону «Про авторське право та суміжні права» особисте немайнове право на службовий твір (Службовий твір - твір, створений автором у порядку виконання службових обов'язків відповідно до службового завдання чи трудового договору (контракту) між ним і роботодавцем) належить його автору. Виключне майнове право на службовий твір належить роботодавцю, якщо інше не передбачено трудовим договором (контрактом) та (або) цивільно-правовим договором між автором і роботодавцем. За створення і використання службового твору автору належить авторська винагорода, розмір та порядок виплати якої встановлюються трудовим договором (контрактом) та (або) цивільно-правовим договором між автором і роботодавцем. Таким чином, гр. Квітка працював за трудовим договором і отримав за створену програму грошову винагороду. За гр. Квіткою зберігаються особисті немайнові права на програму, у той час як майновими правами на зазначену програму роботодавець може розпоряджатися на власний розсуд.

Визначення терміна «комп’ютерна програма» міститься в ст. 1 Закону України «Про авторське право». Комп’ютерна програма — це набір інструкцій у вигляді слів, цифр, кодів, схем, символів чи у будь-якому іншому вигляді, виражених у формі, придатній для зчитування комп’ютером, які приводять його в дію для досягнення певної мети або результату (це поняття охоплює як операційну систему, так і прикладну програму, виражені у вихідному або об’єктному кодах).

Права автора виникають з моменту створення комп’ютерної програми, реєстрація прав, яка носить формальний характер, здійснюється за бажанням автора. Розглядаючи комп’ютерну програму як твір літератури, не можна не відзначити цікавої особливості: будь-який фрагмент будь-якої програми можна використовувати як цитату в іншій програмі. Це дає можливість безоплатно і безкарно тиражувати чужі ідеї і отримувати за це прибуток.

Особливості режиму охорони саме комп'ютерних програм як особливого виду творів визначає ст. 24 Закону про авторські права. Ця стаття дозволяє особі, яка правомірно володіє правомірно виготовленим примірником комп’ютерної програми, без згоди автора або іншої особи, яка має авторське право на цю програму, наступне: внести до комп’ютерної програми зміни (модифікації) з метою забезпечення її функціонування; виготовити одну копію комп’ютерної програми за умови, що ця копія призначена тільки для архівних цілей або для заміни правомірно придбаного примірника у разі, якщо оригінал комп’ютерної програми буде втраченим, знищеним або стане непридатним для використання; декомпілювати комп’ютерну програму (перетворити її з об’єктного коду у вихідний текст) з метою одержання інформації, необхідної для досягнення її взаємодії з незалежно розробленою комп’ютерною програмою; спостерігати, вивчати, досліджувати функціонування комп’ютерної програми з метою визначення ідей і принципів, що лежать в її основі

Слід звернути увагу на таке виключне майнове авторське право, як дозвіл або заборона подання своїх творів до загального відома публіки таким чином, що її представники можуть здійснити доступ до творів з будь-якого місця й у будь-який час за їх власним вибором (пп. 9 п. 3 ст. 15 Закону про авторські права). Цей вид використання в першу чергу застосовується до комп'ютерних програм і їхнього використання в комп'ютерних мережах, в тому числі в Інтернеті. Отже, законодавство визначає, що розміщення твору, в тому числі комп'ютерної програми, в Інтернеті без дозволу автора або правовласника є забороненим і вважатиметься порушенням авторських прав. Використання розміщеного в Інтернеті твору без дозволу автора або правовласника також є порушенням авторських прав.

Відповідно до Закону України «Про авторське право і суміжні права», службовий твір - твір, створений автором у порядку виконання службових обов'язків відповідно до службового завдання чи трудового договору (контракту) між ним і роботодавцем. Виходячи з визначення, службовий твір повинен бути створений в результаті виконання службового завдання або на умовах передбачених трудовим договором (контрактом). Твір не буде вважатись службовим, якщо виходить за межі трудових функцій автора або при відсутності поставленого завдання. Згідно ст. 16 Закону України «Про авторське право і суміжні права» первинним суб'єктом, якому належить авторське право, є автор твору. Виключне майнове право на службовий твір належить роботодавцю, якщо інше не передбачено трудовим договором (контрактом) та (або) цивільно-правовим договором між автором і роботодавцем. За створення і використання службового твору автору належить авторська винагорода, розмір та порядок виплати якої встановлюються трудовим договором (контрактом) та (або) цивільно-правовим договором між автором і роботодавцем.

**Висновок:** під час виконання лабораторної роботи, я ознайомився із майновими правами на інтелектуальну власність. Розібрався із авторським правом у випадку коли кілька осіб мають являються авторами програми. Ознайомився із розбіжностями в законодавстві при створенні комп’ютерної програми за трудовим договором.