

ПРОГРАММА ДЛЯ ЭВМ КАК ОСОБЫЙ ОБЪЕКТ АВТОРСКОГО ПРАВА

Игнатова Юлия Вячеславовна

студент, Московский финансово-юридический университет «МФЮА», РФ, г. Москва

A COMPUTER PROGRAM AS A SPECIAL OBJECT OF COPYRIGHT

Julia Ignatova

Student, Moscow University of Finance and Law «MFUA», Russia, Moscow

Аннотация. На базе действующего гражданского законодательства, материалов правоприменительной практики и юридической литературы исследуется программа для ЭВМ как особый объект авторских прав, выявляются и анализируются особенности правового режима данного объекта.

Abstract. On the basis of the current civil legislation, law enforcement materials and legal literature, the computer program is studied as a special object of copyright, the features of the legal regime of this object are identified and analyzed.

Ключевые слова: Программа для ЭВМ, объект авторских прав, литературное произведение, правовой режим, интеллектуальные права, государственная регистрация программы для ЭВМ, правообладатель, автор, ограничение исключительного права, заключение лицензионного договора в упрощенном порядке.

Keywords: A computer program, an object of copyright, a literary work, legal regime, intellectual rights, state registration of a computer program, copyright holder, author, restriction of exclusive rights, conclusion of a license agreement in a simplified manner.

Программы для ЭВМ занимают особое место среди других объектов авторских прав в силу специфических особенностей правового режима.

Как отмечает И.А. Зенин, «охрана программ для ЭВМ средствами авторского права была введена после продолжительных дискуссий о возможности их охраны патентным правом или иным путем, в частности путем государственной регистрации алгоритмов и программ для ЭВМ» [7, с. 201].

В науке также высказывается мнение, что «выражение «электронно-вычислительная машина» является тяжеловесным, а термин «электронные» воспринимается, по меньшей мере, как анахронизм сейчас, когда на повестке дня стоит создание оптических (квантовых) компьютеров и имеются, например, пневматические компьютеры» [9, с. 110]. Тем не менее, законодатель и по сей день оперирует именно этим термином, не отказавшись от него при кардинальном обновлении гражданского законодательства.

Определение программы для ЭВМ содержит статья 1261 ГК РФ, согласно которой под данным объектом понимается: представленная в объективной форме совокупность данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств в целях получения определенного результата, включая подготовительные материалы, полученные в ходе разработки программы для ЭВМ, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения.

Согласно статье 1259 действующего ГК РФ программы для ЭВМ охраняются как литературные произведения, но слово «как» лишь подчеркивает особый характер программ для ЭВМ как объекта прав, указывая на то, что литературными произведениями они не являются.

Как отмечается: «Программы для ЭВМ условно приравниваются к литературным произведениям для целей охраны авторским правом» [4, с. 371].

ГК РФ не содержит определения литературного произведения, как и собственно определения произведения, произведения науки, литературы, искусства, но в юридической литературе регулярно предпринимаются попытки их сформулировать [6, с. 98].

К примеру, И.А. Близнец предлагает следующее определение произведений литературы:

«Охраняемые результаты интеллектуальной деятельности, полученные в ходе самостоятельного творческого труда физического лица (группы лиц) в сфере литературы, включающие, в том числе, литературные произведения, сценарные произведения, а также лекции, проповеди и т.п.» [5, с. 331]. Ученый разделяет понятия произведения литературы и литературного произведения, поясняя, что второе является лишь одним из видов первого. В учебнике под редакцией В.А. Корнеева под произведением литературы понимаются «художественные произведения, выраженные в словесной форме» [8, с. 401].

Согласно статье 2 Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений от 9 сентября 1886 г. термин «литературные и художественные произведения» охватывает все произведения в области литературы, науки и искусства, каким бы способом и в какой бы форме они ни были выражены, как то: книги, брошюры и другие письменные произведения; лекции, обращения, проповеди и другие подобного рода произведения; драматические и музыкально-драматические произведения; хореографические произведения и пантомимы; музыкальные сочинения с текстом или без текста; кинематографические произведения, к которым приравниваются произведения, выраженные способом, аналогичным кинематографии; рисунки, произведения живописи, архитектуры, скульптуры, графики и литографии; фотографические произведения, к которым приравниваются произведения, выраженные способом, аналогичным фотографии; произведения прикладного искусства; иллюстрации, географические карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии, архитектуре или наукам [1].

При этом статья 4 Договора ВОИС по авторскому праву содержит указание о том, что компьютерные программы охраняются как литературные произведения в смысле статьи 2 Бернской конвенции, и такая охрана распространяется на компьютерные программы независимо от способа или формы их выражения [2].

Таким образом, закрепленное в национальном законодательстве об интеллектуальной собственности положение о правовой охране программ для ЭВМ как литературных произведений не противоречит общепризнанному, но и не отменяет отличительных особенностей правового режима программы для ЭВМ.

Отличия программ для ЭВМ от литературных произведений можно условно подразделить на две группы:

- 1) отличия по природе,
- 2) отличия по правовому режиму.

Отличительные особенности программ для ЭВМ по своей природе вытекают в первую очередь

из предназначения программ для ЭВМ.

Они предназначены для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств с целью достижения определенного конкретного результата. Одной же из главных особенностей правового режима программ для ЭВМ, отличающей эти объекты от литературных произведений, является возможность их добровольной государственной регистрации в специально предусмотренном органе – федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности: «Регистрация программ для ЭВМ и баз данных – это установленная законом процедура подтверждения существования программы или базы данных в определенном виде на определенный момент» [9, с. 65].

С одной стороны, интеллектуальные права на программу для ЭВМ, как и на любой другой объект авторских прав, возникают с момента ее создания – то есть выражения в объективной форме. С другой стороны, согласно статье 1262 ГК РФ, по желанию правообладателя программа для ЭВМ в течение срока действия исключительного права на программу для ЭВМ может быть зарегистрирована в Роспатенте с выдачей охранного документа – свидетельства. Данная возможность может выступать дополнительной гарантией для правообладателя в случае возникновения споров и посягательств, упрощая процесс доказывания (подтверждения) принадлежности исключительного права на произведение – программу для ЭВМ.

В отличие от объектов ИС с регистрационной системой возникновения прав (изобретения, полезные модели, промышленные образцы), государственная регистрация программ для ЭВМ носит заявительный характер, не требуется проведения никакой экспертизы – только надлежащее составление заявки по правилам, установленным императивно, с предоставлением необходимых материалов, и оплата государственной пошлины.

Согласно статье 1262 ГК РФ для государственной регистрации программы для ЭВМ заявителю необходимо подать составленную согласно правилам заявку на государственную регистрацию программы для ЭВМ.

Подобная заявка должна относиться к одной программе для ЭВМ и содержать:

- 1.заявление о государственной регистрации программы для ЭВМ с указанием правообладателя, а также автора, если он не отказался быть упомянутым в качестве такового, и места жительства или места нахождения каждого из них;
- 2.депонируемые материалы, идентифицирующие программу для ЭВМ, включая реферат.

Кроме этого заявитель обязан оплатить государственную пошлину за регистрацию программы для ЭВМ. Согласно статье 333.30 Налогового кодекса РФ размер государственной пошлины за государственную регистрацию программы для ЭВМ в Реестре программ для ЭВМ, включая выдачу заявителю свидетельства о государственной регистрации программы для ЭВМ, и публикацию сведений о зарегистрированной программе для ЭВМ в официальном бюллетене,

Получив заявку на регистрацию, федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности (Роспатент) проверяет наличие необходимых документов и материалов и их соответствие требованиям статьи 1262 ГК РФ.

При положительном результате проверки Роспатент вносит программу для ЭВМ в Реестр программ для ЭВМ, выдает заявителю свидетельство о государственной регистрации и публикует сведения о зарегистрированной программе для ЭВМ в своем официальном бюллетене.

Согласно ГК РФ сведения, внесенные в Реестр программ для ЭВМ, считаются достоверными, если не доказано иное, а ответственность за их достоверность несет заявитель, указавший эти сведения в заявке. При этом Роспатент имеет право вносить изменения в Реестр программ для ЭВМ для исправления очевидных и технических ошибок по своей инициативе или по просьбе любого лица, с обязательным предварительным уведомлением об этом правообладателя.

Важно отметить, что факт государственной регистрации программы для ЭВМ в Роспатенте изменяет правовой режим данного объекта ИС: согласно статье 1262 ГК РФ переход исключительного права на зарегистрированную программу для ЭВМ к другому лицу по договору или без договора подлежит государственной регистрации в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности (Роспатенте). При этом также должна быть уплачена государственная пошлина в размере, установленном Налоговым кодексом РФ. Если же программа для ЭВМ не зарегистрирована в добровольном порядке в Роспатенте, то для перехода на нее исключительного права к производному правообладателю достаточно соблюсти установленные кодексом требования к оформлению отношений, например заключить в письменной форме договор об отчуждении исключительного права.

Однако еще раз подчеркнем, что исключительное право на программу для ЭВМ, как на любой другой объект авторского права с «созидательской» системой возникновения прав, возникает без каких-либо формальностей – в силу создания и выражения в объективной форме. За нарушение исключительного права на программу для ЭВМ, вне зависимости от того, зарегистрирована она или нет в Роспатенте, законом предусмотрена ответственность.

В частности, согласно статье 1301 ГК РФ при нарушении исключительного права на произведение автор или иной правообладатель наряду с использованием других применимых способов защиты и мер ответственности, установленных ГК РФ (статьи 1250, 1252 и 1253), вправе требовать по своему выбору от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации:

- 1) в размере от десяти тысяч рублей до пяти миллионов рублей, определяемом по усмотрению суда исходя из характера нарушения;
- 2) в двукратном размере стоимости контрафактных экземпляров произведения;
- 3) в двукратном размере стоимости права использования произведения, определяемой исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за правомерное использование произведения тем способом, который использовал нарушитель.

Таким образом, исключительное оборотоспособное интеллектуальное право, возникающее на программу для ЭВМ, является абсолютным и дает возможность правообладателю использовать объект лично либо предоставить эту возможность другим лицам, а нарушения и посягательства влекут ответственность.

Однако закон устанавливает определенные особые ограничения исключительного права правообладателя программы для ЭВМ, что также выделяет этот объект ИС из ряда других произведений. В соответствии со статьей 1280 ГК РФ кодекс разрешает добросовестному пользователю программы для ЭВМ, правомерно владеющему экземпляром программы для ЭВМ, без согласия и разрешения автора (или иного правообладателя) и без выплаты ему дополнительного вознаграждения:

- 1) осуществлять действия, необходимые для функционирования программы для ЭВМ (в том числе в ходе использования в соответствии с их назначением), включая запись и хранение в памяти ЭВМ (одной ЭВМ или одного пользователя сети), внесение в программу для ЭВМ или базу данных изменений исключительно в целях их функционирования на технических средствах пользователя, исправление явных ошибок, если иное не предусмотрено договором с правообладателем;
- 2) изготовить копию программы для ЭВМ исключительно для архивных целей или для замены правомерно приобретенного экземпляра, если тот экземпляр утерян, уничтожен или стал непригоден для использования. При этом сделанная копия программы для ЭВМ должна быть уничтожена, если владение пользователем экземпляром программы перестало быть правомерным.

В этой связи можно отметить следующее:

«Вне каких-либо материальных носителей программа для ЭВМ существовать не сможет, так

называемая цифровая форма является своего рода фикцией, так как все объекты все равно привязаны к физическим носителям информации» [7, с. 154];

3) изучать, исследовать или испытывать функционирование программы для ЭВМ в целях определения идей и принципов, лежащих в основе любого элемента программы для ЭВМ, путем осуществления действий, предусмотренных подпунктом 1 пункта 1 статьи 1280 ГК РФ;

4) воспроизвести и преобразовать объектный код в исходный текст (декомпилировать программу для ЭВМ) или поручить иным лицам осуществить эти действия, если они необходимы для достижения способности к взаимодействию независимо разработанной этим лицом программы для ЭВМ с другими программами, которые могут взаимодействовать с декомпилируемой программой, при соблюдении следующих условий:

а) информация, необходимая для достижения способности к взаимодействию, ранее не была доступна этому лицу из других источников;

б) указанные действия осуществляются в отношении только тех частей декомпилируемой программы для ЭВМ, которые необходимы для достижения способности к взаимодействию;

в) информация, полученная в результате декомпилирования, может использоваться только для достижения способности к взаимодействию независимо разработанной программы для ЭВМ с другими программами, не может передаваться иным лицам, кроме случаев, когда это необходимо для достижения способности к взаимодействию независимо разработанной программы для ЭВМ с другими программами, и не может использоваться для разработки программы для ЭВМ, по своему виду существенно схожей с декомпилируемой программой для ЭВМ, или для осуществления другого действия, нарушающего исключительное право на программу для ЭВМ.

И, наконец, еще одной отличительной особенностью правового режима программ для ЭВМ выступает предоставленная законом возможность заключения лицензионного договора о предоставлении права использования программы для ЭВМ в упрощенном порядке.

Согласно п. 5 статьи 1286 ГК РФ лицензионный договор с пользователем о предоставлении ему простой (неисключительной) лицензии на использование программы для ЭВМ может быть заключен в упрощенном порядке и является договором присоединения. При этом согласно закону условия подобного договора, в частности, могут быть изложены на приобретаемом экземпляре программы для ЭВМ либо на упаковке такого экземпляра, а также в электронном виде. Такие договоры в литературе называют «упаковочными», «коробочными» или «оберточными» лицензиями [3].

Если субъект, приобретший экземпляр программы для ЭВМ, начинает использовать программу на указанных условиях, то он считается согласившимся заключить договор, а письменная форма договора при этом считается соблюденной.

По общему правилу лицензионный договор, заключаемый в упрощенном порядке, является безвозмездным, но стороны имеют право предусмотреть иное самим договором.

Список литературы:

1. Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений// Свод нормативных актов ЮНЕСКО. - М., 1993г.
2. Договор ВОИС по авторскому праву// Бюллетень международных договоров. 2016. N 12. С. 4 - 11.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 № 230-ФЗ (ред. от 18.07.2019) // «Собрание законодательства РФ», 2006, № 52 (1 ч.). Ст. 5496.

4. Право интеллектуальной собственности: просто о сложном. Учебное пособие/ А.А. Бирюков. М.: Проспект, 2016. 465 с.
5. Право интеллектуальной собственности/ И.А. Близнец. М.:Проспект,2015. 431 с.
6. Право интеллектуальной собственности: учебник/ под ред. И.А. Близнеца. 2-е изд., перераб. И доп. М.: Проспект, 2016, 211 с.
7. Право интеллектуальной собственности: Учебник. / Зенин И.А. М.: Юрайт. М.2015, 276 с.
8. Программы для ЭВМ, Базы данных и топологии интегральных микросхем как объекты интеллектуальных прав./ В.А. Корнеев М.: Статут, 2015. 543 с.
9. Патентное право: Учебник. / Н.М. Коршунов, Н.Д. Эриашвили. М.: Закон и право, 2015. 192 с.