

Гришин Андрей Ильич, Студент 2 курса,  
очной формы обучения группы 10-мЮР022-9,  
Санкт-Петербургского института (филиала)  
Всероссийский государственный университет юстиции  
(РПА Минюста России), г. Санкт-Петербург

## ПРАВА НА ПРОГРАММЫ ДЛЯ ЭВМ: СПОСОБЫ ПРИОБРЕТЕНИЯ И АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ

**Аннотация:** в данной статье рассматриваются права на программы для ЭВМ, способы их приобретения, понятие «ЭВМ», раскрывается способ их правовой охраны в контексте отечественного и международного права, обозначаются проблемные вопросы, разрешение которых будет способствовать повышению уровня правовой защиты законных прав правообладателей.

**Ключевые слова:** программы для ЭВМ, программное обеспечение, авторское право, лицензионный договор, договор на отчуждение исключительного права.

ЭВМ или электронно-вычислительная машина за последние восемьдесят лет из уникального и футуристичного практически недоступного объекта превратилась в массово востребованный и широко распространенный практически в любой сфере инструмент. В современном мире ЭВМ, под которой чаще всего теперь понимается всем знакомый компьютер, уже давно стала обыденной частью повседневной жизни, для большинства уже привычно использование компьютеров, смартфонов, различных «умных» технически сложных устройств. Для них разрабатывается колоссальное количество всевозможных приложений, профессии специалистов сферы IT становятся востребованными как никогда и пропорционально росту сферы возрастает и потребность во всеобъемлющей, детальной и адекватной правовой регламентации отношений, складывающихся вокруг создаваемых продуктов.

В Российской Федерации права на программы для ЭВМ охраняются в классическом подходе авторским правом, встречаются и случаи патентной охраны, которые, однако, требуют определенных условий ввиду невозможности патентования именно программы как таковой. Сами программы приравниваются к литературным произведениям, на что прямо указывается в статье 1259 Гражданского кодекса Российской Федерации. Это, однако, не означает их полной тождественности. Такой подход широко распространен и подкрепляется рядом международных соглашений, в которых участвует Россия, одним из наиболее важных таких соглашений является Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений от 9 сентября 1886 года, к которой Россия присоединилась 13 марта 1995 года. Этот инструмент позволяет установить правовую охрану произведения на территории всех стран-участников конвенции [1].

Для обеспечения детальной правовой регламентации важное значение имеет установление границ, закрепление понятийного аппарата, определение того, что же в сущности законом понимается для начала под «ЭВМ». И здесь многими учеными обращается внимание, прежде всего, на факт отсутствия законодательного определения «ЭВМ». Восполнение данного пробела частично возможно путем обращения к определению, содержащемуся в Государственном стандарте СССР ГОСТ 15971-90 "Системы обработки информации. Термины и определения". Согласно ГОСТу, ЭВМ определяется как «вычислительная машина, основные функциональные устройства которой выполнены на электронных компонентах». А вычислительная машина определяется как «совокупность технических средств, создающая возможность проведения обработки информации и получение результата в необходимой форме» [2].



Данное понятие оценивается как широкое, и оно не ограничивается вычислительной функцией, а использует термин «обработка», что позволяет причислить к категории «ЭВМ» достаточно большое число достижений современной техники. Исходя из такой трактовки, можно говорить о том, что понятия «ЭВМ» и «компьютер» соотносятся как общее и частное. Кроме того, в силу ч. 1 ст. 26 Федерального закона от 29.06.2015 N 162-ФЗ "О стандартизации в Российской Федерации", документы национальной системы стандартизации применяются на добровольной основе [3], то есть жесткого требования следовать положениям стандартов законодатель не предусмотрел. Таким образом, вышепредложенное определение может не быть применено, что позволяет говорить о том, что с его помощью скорее задается вектор мысли для поиска подходящего определения.

Уделяется внимание данному термину и в научной литературе, к примеру, Белевич П.А. предлагает следующее определение ЭВМ (компьютера): «ЭВМ, компьютер – устройство, предназначенное для выполнения арифметических и логических операций по заранее заданному алгоритму – программе, хранящейся в устройстве хранения информации – памяти, с помощью вычислительного устройства – процессора, имеющее в составе устройства ввода и вывода информации или иные коммуникационные устройства» [4].

Однако законодатель дает определение программы для ЭВМ в ст. 1261 Гражданского кодекса Российской Федерации [5].

В соответствии с действующим законодательством, автором произведения признается гражданин, творческим трудом которого оно создано. Автору произведения принадлежат авторские и исключительные права. Данные права принадлежат автору с момента создания произведения, являются связанными с личностью, неотчуждаемыми и действуют бессрочно, это верно в отношении всех прав, кроме исключительного права. Исключительное право действует в течение всей жизни автора и 70 лет, считая с 1 января года, следующего за годом смерти автора. Также оно является отчуждаемым, его экономический потенциал и возможность к монетизации – один из важнейших стимулов создания новых программ.

Несмотря на то, что авторские права подлежат охране без осуществления каких-либо формальностей со стороны автора после создания защищаемого ими объекта, для их официального закрепления и получения подтверждения наличия авторских прав предоставляется возможность государственной регистрации программы для ЭВМ в течение срока действия исключительного права на неё. Такая регистрация поможет подтвердить принадлежность исключительного права на программу официальным документом и будет полезна при защите прав авторов или правообладателей в случаях возникновения судебных разбирательств.

Ключевыми качествами, необходимыми для регистрации программы, являются её техническая новизна, оригинальность, она должна быть результатом действительного творческого труда автора или авторов. Государственная регистрация осуществляется на основании надлежащим образом оформленной и поданной заявки на государственную регистрацию программы для ЭВМ, в которой отражены также депонируемые материалы, идентифицирующие программу для ЭВМ или базу данных, включая реферат, подтверждение согласия на обработку персональных данных субъектов персональных данных, указанных в заявлении, документ, подтверждающий согласие автора на указание сведений о нем, доверенность, подтверждающая полномочия представителя заявителя, документ, подтверждающий уплату государственной пошлины.

В результате государственной регистрации программа вносится в реестр, заявителю выдается соответствующее свидетельство, а сведения публикуются в официальном бюллетене Федеральной службы по интеллектуальной собственности под названием "Программы для ЭВМ. Базы данных. Топологии интегральных микросхем". Согласно Перечню сведений о зарегистрированной программе для электронных вычислительных машин или базе данных, публикуемых в официальном бюллетене Федеральной службы по интеллектуальной



собственности, утвержденному приказом Минэкономразвития России от 5 апреля 2016 года № 211, после регистрации сведения о правообладателях, публикуются в том числе фамилия, имя, отчество физического лица или полное наименование организации, если право принадлежит ей, сведения об авторах, в которых указывается его фамилия, имя, отчество, указание кода страны места жительства если автор не отказался быть упомянутым в качестве такового, а также псевдоним автора, если автор пожелал при публикации информации в бюллетене остаться под ним [6]. Иначе говоря, публикуются сведения об авторе и правообладателе, достаточные для их идентификации, определения принадлежности права и его защиты.

Автором может являться физическое лицо или группа лиц, это неизменно, но правообладателем, способным на легальное владение, пользование или распоряжение тем или иным программным продуктом по своему усмотрению, может являться и юридическое лицо.

Существует несколько способов приобретения права на программы для ЭВМ, помимо создания такой программы. Статьей 1233 Гражданского кодекса Российской Федерации помимо возможности распоряжения правом любым, не противоречащим закону способом, упоминаются также договор об отчуждении исключительного права и лицензионный договор. При этом указывается, что договор, в котором прямо не указано, что исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации передается в полном объеме, считается лицензионным договором.

Наиболее распространенным в рассматриваемой сфере договором является лицензионный договор. Важно заметить, что лицензионный договор, в отличие от договора об отчуждении исключительного права, лишения прав лицензиара не влечет и может заключаться множество раз с различными лицами.

Небесспорной и интересной представляется касающаяся двух вышеописанных договоров позиция Верховного суда, изложенная в п. 37 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 N 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации». Данный пункт гласит: *«Договор, предусматривающий отчуждение исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, но в то же время вводящий ограничения (например, по срокам, территории, способам использования соответствующего результата или средства) либо устанавливающий срок действия этого договора, с учетом положений статьи 431 ГК РФ может быть квалифицирован судом как лицензионный договор»*. Карапетов А.Г. с такой позицией не согласен, называя условие о последующей продаже приобретенного права «личным обязательством покупателя» и строя свою критику на началах аналогии [7].

Возможность приобретения прав на программы для ЭВМ не исчерпывается этими двумя видами договоров. Перечень правовых средств не является закрытым и представляется возможным говорить о возможности применения договора доверительного управления имуществом, объектом которого также может быть исключительное право. Права на программы для ЭВМ могут быть приобретены и в составе передаваемого по договору коммерческой концессии, иначе называемой франчайзингом, в составе комплекса принадлежащих правообладателю исключительных прав. Этот договор является «нишевым», может быть заключен только между субъектами предпринимательской деятельности.

Якупов В.Р. в качестве новеллы и одного из договорных способов отчуждения исключительного права выделяет наследственный договор, признавая его несовершеннолетним, а также упоминает договор об учреждении (создании) хозяйственного товарищества в качестве способа отчуждения исключительного права [8].

Однако, при текущем развитии институтов гражданского права и обилии правовых оснований для приобретения титулов, общество до сих пор сталкивается с различными проблемными аспектами в сфере защиты прав.



Среди наиболее серьезных вызовов для правового регулирования можно отметить приобретение нелегальных копий программ для ЭВМ, иначе говоря «цифровое пиратство». Так, например, в сфере игровой индустрии, согласно приведенной онлайн-школой геймдева «XYZ School» статистики, процент «геймеров-пиратов» выросла на 4% относительно предыдущего года, а самих пиратских копий было скачано более чем на 324 млрд руб. А в рейтинге стран-лидеров в области пиратского контента Россия занимает почетное третье место, уступая США и Индии [9]. Эта комплексная и давняя проблема имеет большое значение для рынка видеоигр, его стабильности и развития, однако в отечественном сегменте за последние годы наблюдается негативная динамика. Вместе с тем, надлежащая защита прав и работы, направленные на её установление являются необходимыми.

Еще одна проблема кроется в различии подходов мирового сообщества к охране прав на интересующий объект. Во многих странах, в том числе и в России, программы для ЭВМ не могут быть запатентованы в силу прямого указания закона. По своей сути программа для ЭВМ является алгоритмом, последовательностью определенных действий. Фактически возможность охраны нормами патентного права допустима, но получить патент в этом случае нужно будет на изобретение, иначе говоря, представить для регистрации саму концепцию. Такой подход по мнению экспертов может помочь защитить результат интеллектуальной деятельности более существенно. Недостаточно будет перевода самого алгоритма на язык программирования, отличный от исходного или незначительно переписать.

В то же время в США национальным патентным законодательством официально разрешена защита программного обеспечения в качестве изобретения, к программному обеспечению предъявляются стандартные критерии патентоспособности: «новизна», «изобретательский уровень» и «промышленная применимость».

Такая разница подходов свидетельствует о различной степени защищенности законных прав, разнородности определения пределов охраны объективного выражения программы.

В заключение можно констатировать отсутствие унифицированного и принятого мировым сообществом подхода в деле защиты прав на программы для ЭВМ, мировая система не имеет инструмента защиты программного обеспечения, который бы позволил получить разностороннюю и полноценную защиту. Законодательное закрепление определения ЭВМ, а также разработка и принятие международных актов в сфере, стандартизирование предмета и расширение перечня методов защиты являются приоритетными направлениями деятельности и необходимы для создания системы стойкой и надежной защиты прав и интересов правообладателей.

*Список литературы:*

1. Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений 1886 года [Электронный ресурс]. – Режим доступа. – URL: <https://docs.cntd.ru/document/1900493> (дата обращения 16.03.2024).

2. ГОСТ 15971-90 Системы обработки информации. Термины и определения = Information processing systems.

Terms and definitions: утвержден и введен в действие постановлением Государственной комиссии СССР по управлению качеством продукции и стандартам от 26 октября 1990 г. N 2698: введен впервые: Дата введения 1992-01-01 / [Электронный ресурс]. – Режим доступа. – URL: <https://docs.cntd.ru/document/1200015664> (дата обращения 16.03.2024).

3. Федеральный закон от 29.06.2015 N 162-ФЗ (ред. от 30.12.2020) "О стандартизации в Российской Федерации" [Электронный ресурс]. – Режим доступа. – URL: [https://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_181810/](https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_181810/) (дата обращения 16.03.2024).



4. Белевич, П. А. Понятия «ЭВМ» и «программа для ЭВМ» в законодательстве Российской Федерации в сфере информационных технологий / П. А. Белевич. – Текст: непосредственный // Молодой ученый. – 2019. – № 40 (278). – С. 90-92. – [Электронный ресурс]. – Режим доступа. – URL: <https://moluch.ru/archive/278/62743/> (дата обращения: 16.03.2024).

5. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18 декабря 2006 года N 230-ФЗ (ред. от 30.01.2024) [Электронный ресурс]. – Режим доступа. – URL: [https://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_64629/](https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_64629/) (дата обращения 17.03.2024).

6. Приказ Роспатента от 29.11.2016 N 192 "Об утверждении Положения об официальном бюллетене "Программы для ЭВМ. Базы данных. Топологии интегральных микросхем" [Электронный ресурс]. – Режим доступа. – URL: <https://rospatent.gov.ru/ru/documents/192-prikaz-rospatenta-ot-29-11-2016-192> (дата обращения 17.03.2024).

7. Карапетов А.Г. Новое постановление Пленума ВС РФ по интеллектуальной собственности в разрезе проблем договорного права // Zakon.ru – 2019 [Электронный ресурс]. – Режим доступа – URL: [https://zakon.ru/blog/2019/4/23/novoe\\_postanovlenie\\_plenuma\\_vs\\_rf\\_po\\_intellektualnoj\\_sobstvennosti\\_v\\_razreze\\_problem\\_dogovornogo\\_pra](https://zakon.ru/blog/2019/4/23/novoe_postanovlenie_plenuma_vs_rf_po_intellektualnoj_sobstvennosti_v_razreze_problem_dogovornogo_pra) (дата обращения 17.03.2024).

8. Якупов В.Р. Договорные формы отчуждения исключительных прав [Электронный ресурс]. – Режим доступа. – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/dogovornye-formy-otchuzhdeniya-isklyuchitelnyh-prav> (дата обращения 17.03.2024).

9. Арялина М. В России в 2023 году «спиратили» игр на 324 млрд рублей. 2024. <https://www.vedomosti.ru/technology/articles/2024/02/01/1017829-v-rossii-v-2023-godu-spiratili-igr-na-324-mlrd-rublei> [Электронный ресурс]. – Режим доступа. – URL: <https://www.vedomosti.ru/technology/articles/2024/02/01/1017829-v-rossii-v-2023-godu-spiratili-igr-na-324-mlrd-rublei> (дата обращения 04.05.2024).

10. Защита программ для ЭВМ в мире. 2019 [Электронный ресурс]. – Режим доступа. – URL: [https://zakon.ru/blog/2019/02/19/zaschita\\_programm\\_dlya\\_evm\\_v\\_mire](https://zakon.ru/blog/2019/02/19/zaschita_programm_dlya_evm_v_mire) (дата обращения 04.05.2024).

