

12.07.2013 – 18.07.2013, № 48

## КОМПЕТЕНТНОЕ МНЕНИЕ

### Главная статья

[Пираты украинского бизнеса, или Черная метка от органа контроля](#)

### Компетентное мнение

[Роялти в контексте налогового законодательства](#)

[Уполномоченные организации по сбору и распределению роялти: новое в определении](#)

[Как разместить статью в Интернете и остаться автором?](#)

### Обсуждение на форумах

[Является ли противозаконным сервисное обслуживание нелицензионного программного обеспечения?](#)

### Официальная позиция

[Миндоходов: грядут проверки, связанные с объектами права интеллектуальной собственности](#)

## Правовой статус снятых с производства и продажи компьютерных программ

Современный мир сложно представить без использования компьютеров и установленного на них программного обеспечения. Компьютерные программы используются для развлечения, обучения, управления сложнейшими процессами и целыми производствами. Производители компьютерных программ постоянно обновляют их функционал и дизайн, выпуская новые версии своего программного обеспечения. Безусловно, сегодня продажа компьютерных программ является высокорентабельным бизнесом и владельцы прав на компьютерные программы пристально следят за соблюдением пользователями своих прав, поскольку каждое такое нарушение наносит правообладателю ущерб. **В странах постсоветского пространства достаточно распространенной является практика загрузки пользователями программного обеспечения из Интернета, установки на своих компьютерах и эксплуатации.** Зачастую такие действия нарушают права правообладателей и Украина значится в международных рейтингах одной из стран, в которых наиболее распространено пиратство. Даже в государственных органах достаточно часто используется пиратское программное обеспечение. Тем не менее, стоимость лицензионного программного обеспечения достаточно высока и не любой пользователь может позволить себе его приобретение. **Возникает вопрос законности использования без согласования с правообладателем программного обеспечения, официально снятого с производства и продажи.** Возможно, это выход для пользователей, которые не могут себе позволить приобрести официальное лицензионное программное обеспечение. Казалось бы чего проще, зарегистрироваться на любом из сайтов-торрентов, установив соответствующее бесплатное программное обеспечения для закачивания торрент-файлов, загрузить необходимый файл предыдущей версии любимого программного

обеспечения, установить его и наслаждаться использованием, не нарушая при этом чьих-либо прав. Но так ли это? Рассмотрим данный вопрос более подробно.

Для начала считаю целесообразным рассмотреть вопрос охраны прав на программное обеспечение согласно действующему законодательству Украины. Основными нормативно-правовыми актами, регламентирующими вопросы охраны прав на программное обеспечение, являются [Конституция Украины](#), [Гражданский кодекс Украины](#), [Хозяйственный кодекс Украины](#), [Закон Украины «Об авторском праве и смежных правах»](#), [Закон Украины «Об охране прав на промышленные образцы»](#), имплементированные акты международного законодательства, в частности, [Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений](#), [Гаагское соглашение о международной регистрации промышленных образцов](#), а также подзаконные нормативно-правовые акты, принятые во исполнение вышеуказанных законодательных актов.

Действующее гражданское законодательство, в частности [ст. 443 Гражданского кодекса Украины](#), причисляет компьютерные программы к объектам авторского права, распространяя на них правовой режим охраны творческих произведений. Авторское право на программное обеспечение возникает с момента его создания и не требует государственной регистрации. Автору компьютерной программы принадлежат имущественные и неимущественные права на нее. К имущественным правам на программное обеспечение относятся право на использование, исключительное право разрешать использование произведения третьими лицами и право препятствовать неправомерному использованию произведения, в том числе запрещать соответствующее использование.



**Официальное снятие с производства и прекращение продаж программного обеспечения не позволяет пользователю загружать из сети Интернет, устанавливать и эксплуатировать такое программное обеспечение без согласования с правообладателем**

В соответствии с положениями [ст. 1107 Гражданского кодекса Украины](#) реализация имущественных прав интеллектуальной собственности на программное обеспечение осуществляется путем заключения лицензионного договора, договора о создании на заказ и использование программного обеспечения, договора о передаче исключительных имущественных прав интеллектуальной собственности.

Согласно положениям действующего законодательства Украины срок действия имущественных прав на объекты авторского права действует в течение всей жизни автора с момента создания произведения и истекает через семьдесят лет, которые исчисляются от 1 января года, следующего за годом смерти автора или последнего из соавторов, который пережил других авторов. В частности, соответствующая норма содержится в [ст. 29 Закона Украины «Об авторском праве и смежных правах»](#) и дублируется в [ст. 446 Гражданского кодекса Украины](#). [Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений](#) в [ст. 7](#) указывает, что срок охраны, предоставляемый данной Конвенцией, составляет все время жизни автора и пятьдесят лет после его смерти, исчисляемых с 1 января за годом, следующим после года смерти. При этом страны – участницы Бернской конвенции могут установить срок охраны, превышающий срок в 50 лет, что, собственно, и сделано в отечественном законодательстве. Что касается соавторства, то положения Бернской конвенции абсолютно идентичны с положениями действующего законодательства Украины, сохраняя сроки исчисления охраны авторских прав со дня смерти последнего из соавторов.

Поэтому, если буквально следовать вышеуказанным положениям действующего законодательства, то **официальное снятие с производства и прекращение продаж программного обеспечения не позволяет пользователю загружать из сети Интернет, устанавливать и эксплуатировать такое программное обеспечения без согласования с правообладателем.**

Однако возникает вопрос целесообразности охраны прав правообладателем снятого с производства и

продажи программного обеспечения. Если уже активно и успешно продается новая версия программного продукта и старый продукт не пользуется коммерческим спросом, правообладателю может быть накладно отслеживать нарушение его прав и защищать их. Поэтому вполне допустимым представляется формальное предоставление правообладателем прав третьим лицам по использованию компьютерных программ, снятых с производства и продажи. Например, правообладатель может на официальном сайте разместить уведомление о возможности бесплатной загрузки и использования соответствующего программного обеспечения с предоставлением ссылок, по которым возможна такая загрузка. Такой шаг со стороны правообладателя может быть вполне успешной маркетинговой стратегией, позволяющей пользователем бесплатно использовать старое программное обеспечение и предлагающей приобрести лицензию на использование нового программного обеспечения. Стоит отметить, что на сегодняшний день уже целый ряд правообладателей активно применяет подобную практику.

## **ВЫВОД:**

Таким образом, использование имущественных прав на программное обеспечение, снятое с производства и с продажи третьими лицами без разрешения правообладателя, прямо запрещено по закону и может повлечь ответственность соответствующих третьих лиц в виде наложения на них штрафов. К сожалению, правовая сознательность наших сограждан пока достаточно далека от того, чтобы соблюдать имущественные права на объекты интеллектуальной собственности. Ведь если украсть булку хлеба в магазине в обществе считается зазорным, то несанкционированная загрузка, установка и эксплуатация компьютерных программ воспринимается как нечто вполне естественное, особенно если соответствующее программное обеспечение уже не выпускается и не продается. Правообладатели не всегда готовы тратить время и средства на отслеживание нарушений относительно принадлежащего им программного обеспечения, не приносящего материальной выгоды, и поэтому случаи привлечения к ответственности за соответствующие нарушения являются скорее исключительными. Тем не менее, необходимо доносить до правосознания пользователей, что использование соответствующего программного обеспечения сродни тому, чтобы забрать без ведома правообладателя из шкафа залежавшуюся там норковую шубу, которая хозяйка не использует второй год, поскольку купила новую, то есть сродни банальному воровству. Очень хочется надеяться, что когда-нибудь в мире компьютерных программ все будет происходить цивилизованно и без нарушения прав правообладателей. Либо все-таки большинство правообладателей начнет использовать описанную выше практику по бесплатному распространению предыдущих версий программного обеспечения, не являющихся коммерчески привлекательными для самих правообладателей.

**Виктор Мороз,**  
генеральный директор, управляющий партнер  
[ЮК «Правовая гильдия «ВикториАл»](#)



© ООО "Информационно-аналитический центр "ЛИГА", 2013

© ООО "ЛИГА ЗАКОН", 2013

© ООО "Информационно-аналитический центр "ЛИГА", 2013  
© ООО "ЛИГА ЗАКОН", 2013

