

**Некоммерческое партнерство
поставщиков программных продуктов**

Семинар

**Программы для ЭВМ:
законодательство, терминология,
управление, использование**

Ведущий:

Дата, место

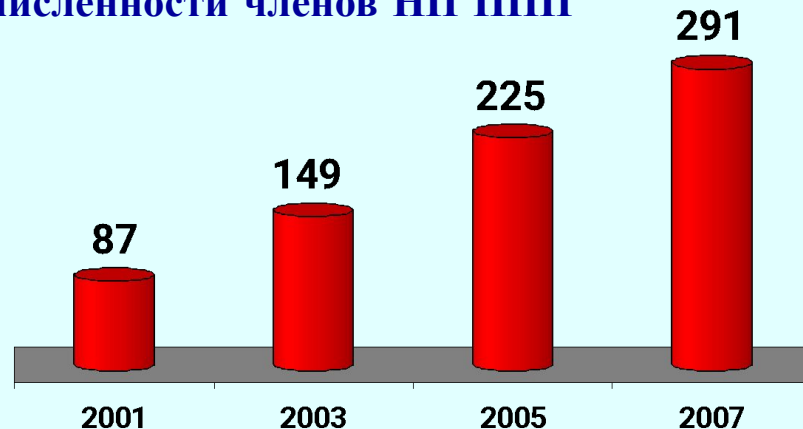
Некоммерческое партнерство поставщиков программных продуктов

Основные цели и задачи:

- ◆ Обеспечение единого правового пространства для производителей и потребителей программной продукции
- ◆ Разработка, организация и осуществление профилактических мер по пресечению производства и распространения контрафактной продукции
- ◆ Профилактическая и разъяснительная работа среди потребителей программно-информационных ресурсов и технологий с целью формирования цивилизованного рынка сбыта
- ◆ Защита авторского права производителей программной продукции, информационных ресурсов и технологий
- ◆ Проведение маркетинговых исследований в области сбыта программных продуктов и информационных технологий



Рост численности членов НП ППП



- Создано в **2000** году
- Объединяет **296** компаний

Сейчас в НП ППП 296 член

из России, Белоруссии, Эстонии, Украины, Молдавии, Казахстана, Кыргызстана, Латвии

НП ППП



Борьба с компьютерным пиратством

- Государство продолжает проявлять большое внимание к теме защиты интеллектуальной собственности.
- Прокуратура и МВД активно работают по ст. 146 УК: в 2007 году в России было возбуждено более 6100 уголовных дел за нарушение авторских и смежных прав, осуждено около 4100 человек
- 26.03.07 Президент России Владимир Путин подписал Федеральный закон "О внесении изменения в статью 146 Уголовного кодекса Российской Федерации", ужесточающий наказание за производство и использование "пиратской" продукции в особо крупном размере— до 6 лет лишения



Фото пресс-службы Администрации Президента
www.kremlin.ru/events/chron/2005/01/82434.shtml

- Важным достижением софтверной отрасли стало создание Некоммерческого партнерства «Поставщиков программных продуктов» (НП ППП) – на данный момент состоит из 296 компании из 112 городов России, а также из Белоруссии, Украины, Казахстана, Киргизии, Кыргызстана, Литвы, Латвии, Молдавии, Эстонии
- НП ППП как общественная организация участвует в законотворческой работе, как член АП КИТ входит в ТПП РФ

Есть как минимум **5** причин для отказа от использования контрафактных программ для бизнеса:

1. Внеэкономические риски: за это могут привлечь к ответственности. В 2006 году 17% уголовных дел по ст.146 УК были возбуждены за неправомерное использование ПО, в 2007 – значительно больше.

2. Репутация и мораль: это может стать причиной потери интереса к сотрудничеству со стороны партнеров, а также влияет на моральный климат в коллективе.

3. Зависимость от «мастеров»: при использовании контрафактного ПО неизбежна зависимость от «ноу-хау» конкретных, заведомо нечестных специалистов.

4. Качество и безопасность: в случае сбоя пиратской программы, или изъятия компьютеров милицией, Вы теряете информацию, которая часто стоит дороже легального ПО.

5. Поддержка продуктов: современные информационные системы без поддержки быстро теряют актуальность. У контрафактной продукции качественная техническая поддержка отсутствует. Профессионалы не будут помогать разбираться с незаконными копиями.



План семинара:

- 1. Основные источники законодательства в сфере интеллектуальной собственности. Программы для ЭВМ как объект охраны авторского права.**
- 2. Ответственность за нарушение авторских прав на программное обеспечение.**
- 3. Теоретические и практические аспекты проведения правоохранительными органами проверок соблюдения авторских прав**
- 4. Основные способы приобретения программных продуктов и правовое оформление их использования**
- 5. Рекомендации**

1. Основные нормативно-правовые документы

- ◆ Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993 года (п. 2 ст. 26, ст. 71);
- ◆ Гражданский кодекс РФ от 30 ноября 1994 года № 51-ФЗ (ст.ст. 2, 128 и 4-ая часть ГК);
- ◆ Кодекс об административных правонарушениях РФ от 30 декабря 2001 года № 195-ФЗ (ст. 4.5, 7.12, 28.7, 32.4 КоАП);
- ◆ Уголовный кодекс РФ от 13 июня 1996 года (ст.ст. 146, 272, 273 УК РФ);
- ◆ Международные договоры.

Программы для ЭВМ как объект охраны авторского права

- ◆ **До 01 января 2007 года:** Закон РФ «Об авторском праве и смежных правах» от 09 июля 1993г. № 5351-1 и Закон РФ «О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных» от 23 сентября 1992г. № 3523-1
- ◆ **С 01 января 2008 года:** 4-я Часть Гражданского кодекса РФ (принята 18 декабря 2006 г) - применяется к правоотношениям, возникшим после 01.01.2008г.

Определение понятия «интеллектуальная собственность» (ст. **1225** ГК РФ)

Интеллектуальной собственностью являются результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ и услуг:

1. Произведения науки, литературы и искусства;
2. **Программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ);**
3. **Базы данных;**
4. Фирменные наименования;
5. Коммерческие обозначения;
6. и т.д.

Интеллектуальная собственность охраняется законом

Определение понятия «интеллектуальные права» (ст. 1226 ГК РФ)

На результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации) признаются интеллектуальные права, которые включают **исключительное право, являющееся имущественным правом**, а в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, также **личные неимущественные права и иные права** (право следования, право доступа и другие).

Определение понятия «программы для ЭВМ» (ст. 1261 ГК РФ)

Программой для ЭВМ является 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

Регистрация программ для ЭВМ (ст. 1262 ГК РФ)

Регистрация программ для ЭВМ **не является обязательной** («регистрация по желанию»), но имеет своей целью закрепление прав разработчика на достигнутый результат.

Регистрация программы может производиться, **например**, в Федеральном государственном учреждении «Федеральный институт промышленной собственности» (ФИПС) и других органах.

© (знак копирайта) – знак охраны авторского права, который оповещает третьих лиц о принадлежности исключительного права определенному лицу и указывает на год первого опубликования

Пример: © ООО «Рога и копыта», 1996

Право на использование программы для ЭВМ

(ст. 1229, 1270, 1286 ГК РФ)

Правообладателю принадлежит исключительное право на использование результата интеллектуальной деятельности **любым способом.**

Другие лица не могут использовать результат интеллектуальной деятельности без согласия правообладателя.

Предоставление прав осуществляется по **лицензионному договору**

Использование результата интеллектуальной деятельности, если такое использование осуществляется **без согласия правообладателя, является незаконным.**

Использованием произведения считается, в частности, воспроизведение произведения (запись в память компьютера так же будет являться воспроизведением), доведение до всеобщего сведения и т.д.

Свободное использование произведений

Свободное использование произведения – **ИЗЪЯТИЯ из авторского права, осуществляемые **в интересах общества****

Некоторые случаи свободного использования произведений:

- ◆ **В личных целях (ст.1273 ГК РФ)**
- ◆ **В информационных, научных, учебных или культурных целях (ст.1274 ГК РФ)**
- ◆ **Путем репродуцирования (ст.1275 ГК РФ)**
- ◆ **Для целей правоприменения (ст.1278 ГК РФ)**
- ◆ **Свободное воспроизведение программ для ЭВМ и баз данных (ст.1280 ГК РФ)**

Свободное воспроизведение программ для ЭВМ

Лицо, которое правомерно владеет экземпляром программы для ЭВМ вправе:

- ◆ внести в программу для ЭВМ изменения **исключительно** в целях их функционирования на технических средствах пользователя и осуществлять действия, необходимые для функционирования такой программы в соответствии с их назначением, в том числе запись и хранение в памяти ЭВМ (одной ЭВМ или одного пользователя сети), а также осуществить исправление явных ошибок, если иное не предусмотрено договором с правообладателем;
- ◆ **изготовить копию** программы для ЭВМ при условии, что эта копия предназначена **только для архивных целей** или для замены правомерно приобретенного экземпляра в случаях, когда такой экземпляр утерян, уничтожен или стал непригоден для использования.

Во всем остальном пользователь программы для ЭВМ должен действовать в пределах прав, предоставленных ему правообладателем

Технические средства защиты

- ◆ Статья 1299. Технические средства защиты авторских прав
- ◆ Техническими средствами защиты авторских прав признаются любые технологии, технические устройства или их компоненты, контролирующие доступ к производству, предотвращающие либо ограничивающие осуществление действий, которые не разрешены автором или иным правообладателем в отношении произведения.
- ◆ В отношении произведений **не допускается**:
 - ◆ осуществление без разрешения автора или иного правообладателя действий, направленных на то, чтобы устранить ограничения использования произведения, установленные путем применения технических средств защиты авторских прав;
 - ◆ изготовление, распространение, сдача в прокат, предоставление во временное безвозмездное пользование, импорт, реклама любой технологии, любого технического устройства или их компонентов, использование таких технических средств в целях получения прибыли либо оказание соответствующих услуг, если в результате таких действий становится невозможным использование технических средств защиты авторских прав либо эти технические средства не смогут обеспечить надлежащую защиту указанных прав.
- ◆ В случае нарушения положений, предусмотренных пунктом 2 настоящей статьи, автор или иной правообладатель вправе требовать по своему выбору от нарушителя возмещения убытков или выплаты компенсации в соответствии со статьей 1301 настоящего Кодекса, кроме случаев, когда настоящим Кодексом разрешено использование произведения без согласия автора или иного правообладателя.

3. Ответственность за нарушение авторских прав на программное обеспечение

Виды ответственности:

- ◆ Административная (ст.7.12, 14.33 КоАП РФ)**
- ◆ Уголовная (ст.146 УК РФ)**
- ◆ Гражданско-правовая (ст.12, 1250, 1252, 1253, 1301, 1302 ГК РФ)**

Обязательное условие для привлечения к уголовной и административной ответственности – наличие вины.

Для привлечения к гражданско-правовой ответственности наличие вины не обязательно (ч.3 ст. 1250 ГК РФ)

Административная ответственность (ст.7.12 КоАП)

- ◆ **К административной ответственности** может быть привлечен как гражданин (физическое лицо /должностное лицо, например, руководитель организации), так и сама организация (юридическое лицо).
- ◆ Административная ответственность за нарушение авторских прав наступает в случае, если стоимость контрафактных экземпляров программ для ЭВМ составляет не более **50 000 рублей**.
- ◆ На практике, **к ответственности привлекается либо само юридическое лицо**, в чьей деятельности незаконно используются программы для ЭВМ, **либо должностное лицо** (генеральный директор, главный бухгалтер), несущее персональную ответственность на хозяйственную деятельность юридического лица (предприятия/организации). При этом, обязательным условием наступления административной ответственности по ст. 7.12 ч.1 КоАП является **цель извлечения дохода**. С учетом коммерческого характера деятельности любой организации (за редкими исключениями), доказывание данного признака правонарушения не является затруднительным.

Административная ответственность (ст.14.33 КоАП)

- ◆ **Недобросовестная конкуренция, выразившаяся во введении в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг, -**
влечет наложение административного штрафа **на должностных лиц** в размере двадцати тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; **на юридических лиц** - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение, но не менее ста тысяч рублей.
(в ред. Федерального закона от 22.06.2007 N 116-ФЗ)

Уголовная ответственность (ст. 146 УК РФ)

- ◆ п 2. Незаконное использование объектов авторского права или смежных прав, а равно приобретение, хранение, перевозка контрафактных экземпляров произведений или фонограмм в целях сбыта, совершенные в крупном размере, наказываются штрафом в размере до двухсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до восемнадцати месяцев, либо обязательными работами на срок от ста восьмидесяти до двухсот сорока часов, либо лишением свободы на срок до двух лет.

(в ред. Федерального закона от 08.12.2003 N 162-ФЗ)

- ◆ п. 3. Деяния, предусмотренные частью второй настоящей статьи, если они совершены:

а) утратил силу. - Федеральный закон от 08.12.2003 N 162-ФЗ;

б) группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

в) в особо крупном размере;

г) лицом с использованием своего служебного положения, -

наказываются лишением свободы на срок до шести лет со штрафом в размере до пятисот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до трех лет либо без такового.

(в ред. Федеральных законов от 08.12.2003 N 162-ФЗ, от 09.04.2007 N 42-ФЗ)

- ◆ Примечание. Деяния, предусмотренные настоящей статьей, признаются совершенными в крупном размере, если стоимость экземпляров произведений или фонограмм либо стоимость прав на использование объектов авторского права и смежных прав превышают пятьдесят тысяч рублей, а в особо крупном размере - двести пятьдесят тысяч рублей.

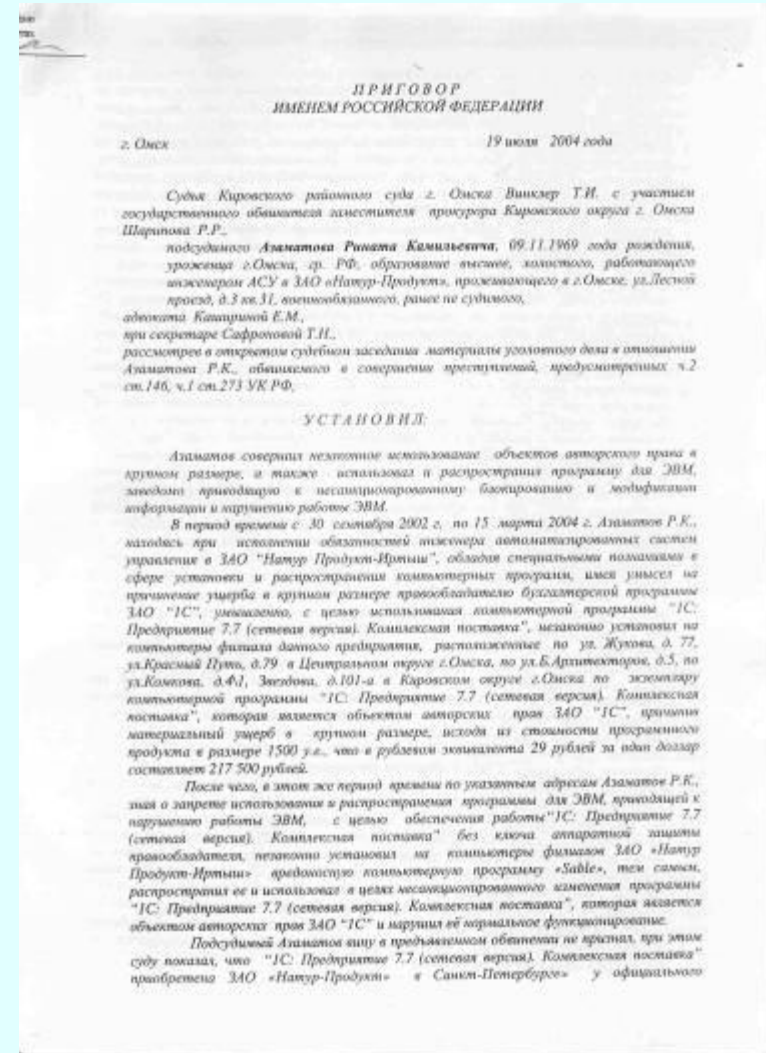
- ◆ (в ред. Федерального закона от 08.12.2003 N 162-ФЗ)

За нарушение авторских прав – лишение свободы с **реальным отбыванием наказания**

- ◆ В марте 2003 года Нагатинский районный суд ЮАО г. Москвы приговорил Жукова В. А. к трем годам **реального лишения свободы** по ч 2 ст 146 УК РФ (попался с неснятой судимостью по 146 статье) с отбыванием наказания в колонии-поселении
- ◆ В ноябре 2003 года суд Октябрьского района г. Минска приговорил ряд лиц, распространявших диски и действовавших в качестве организованной группы к лишению свободы на разные сроки
- ◆ В феврале 2004 года Таганским судом ЦАО г. Москвы Новиков и Кутергин, оказывавшие услуги по установке нелицензионного ПО были осуждены по ч. 3 ст. 146 УК и приговорены к 6 мес. лишения свободы (**приговор в методике на стр.138-143**)
- ◆ 2 июня 2004г. Никулинским судом ЗАО Москвы был приговорен к 13 месяцам лишения свободы Сапрыкин, торговал у метро контрафактными «1С», «Гарант» и «Промт»
- ◆ 3 сентября 2004 тем же Никулинским судом Куликовский был приговорен к лишению свободы на 18 месяцев. При этом гособвинитель подал жалобу на приговор, найдя его чрезмерно мягким!
- ◆ 19.05.05 в Ростове-на-Дону вынесен приговор трем владельцам оптового склада контрафактного ПО. Преступники приговорены к реальным срокам отбывания наказания (от года до полутора). Суд удовлетворил гражданские иски фирм «1С» и Microsoft.
- ◆ С начала 2005 г еще два ростовских пирата, оба ранее судимые, получили реальные сроки (1 год и **6 лет**)

Правоприменение в отношении пользователя

- ◆ В 2004 году в Омске состоялся достаточно показательный судебный процесс против сотрудников сети аптек, незаконно установивших во всех филиалах ломанные версии «1С:Предприятия»
- ◆ Привлечь к ответственности руководство предприятия не удалось (якобы неосведомленном о происходившем), однако инженер АСУ, непосредственно установивший эмуляторы, был привлечен к уголовной ответственности по ст. 273 (использование вредоносных программ) и 146 УК РФ Нарушение авторских прав
- ◆ Это был первый прецедент, когда к ответственности привлечен сотрудник организации, имевшей один лицензионный экземпляр, но установивший его с нарушением порядка, предусмотренного правообладателем



Гражданско-правовая ответственность (ст. 12, 1250, 1252, 1253, 1301, 1302 ГК РФ)

- ◆ В соответствии с требованиями **ч.1 ст.1250 ГК РФ** интеллектуальные права защищаются способами, предусмотренными настоящим Кодексом, с учетом существа нарушенного права и последствий нарушения этого права.
 - ◆ **Ч.1 ст.1252 ГК РФ** устанавливает, что защита исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности осуществляется, в частности, путем предъявления требования:
 - 1) о признании права - к лицу, которое отрицает или иным образом не признает право, нарушая тем самым интересы правообладателя;
 - 2) о пресечении действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, - к лицу, совершающему такие действия или осуществляющему необходимые приготовления к ним;
 - 3) о возмещении убытков - к лицу, неправомерно использовавшему результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без заключения соглашения с правообладателем (бездоговорное использование) либо иным образом нарушившему его исключительное право и причинившему ему ущерб;
 - 4) об изъятии материального носителя в соответствии с пунктом 5 настоящей статьи - к его изготовителю, импортеру, хранителю, перевозчику, продавцу, иному распространителю, недобросовестному приобретателю;
 - 5) о публикации решения суда о допущенном нарушении с указанием действительного правообладателя - к нарушителю исключительного права.
- П.3 – выплата компенсации до 5 000 000 руб. вместо возмещения убытков.**

Ликвидация юридического лица

- ◆ В 4-й части ГК РФ появилась и новелла, представляющая собой дополнительный вид гражданско-правовой ответственности: в соответствии со **ст.1253 ГК РФ**, если юридическое лицо **неоднократно или грубо** нарушает исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности, **суд может** в соответствии с пунктом 2 статьи 61 ГК РФ **принять решение о ликвидации такого юридического лица по требованию прокурора**. Если такие нарушения совершает гражданин, его деятельность в качестве индивидуального предпринимателя может быть прекращена по решению или приговору суда в установленном законом порядке.

4. Теоретические и практические аспекты проведения правоохранительными органами проверок соблюдения авторских прав

Нормативные акты, регулирующие действия проверяющих:

- Закон РФ «О милиции»
- Закон РФ «Об оперативно-розыскной деятельности»
- Уголовно-процессуальный кодекс РФ
- Кодекс РФ об Административно-правовых нарушениях
- Приказ МВД РФ №636 от 02 августа 2005 года «Об утверждении инструкции о порядке проведения сотрудниками милиции проверок и ревизий финансовой, хозяйственной, предпринимательской и торговой деятельности»

Задачи юриста, участвующего в проверке:

- Предоставить как можно большее количество документов, подтверждающее законность использование программного обеспечения
- Убедить проверяющих в законности использования программного обеспечения

Проведение проверок

Преступления, предусмотренные ст.146 УК РФ – дела публичного обвинения

Подразделения, проводящие проверки соблюдения авторских прав:

- ОБЭП (УБЭП)
- Отдел К (УСТМ)
- МОМБПСР и ИАЗ или УМБПСР и ИАЗ

Процессуальные основания проведения проверки:

- Отдельное поручение
- Постановление о производстве оперативно-розыскного мероприятия

Действия правоохранительных органов после проведения проверки:

- Проведение исследования
- Возбуждение уголовного дела
- Окончание расследования
- Направление дела прокурору для утверждения обвинительного заключения
- Направление дела в суд
- Судебное разбирательство

4. Основные способы приобретения программных продуктов и правовое оформление их использования: **Справочник по корпоративному лицензированию**

В первое издание включены сведения об особенностях лицензионной политики ряда правообладателей – членов НП ППП, а также сведения о ключевых нормативно-правовых актах по оформлению и отражению в учете на предприятиях и в организациях прав на использование эксплуатируемого программного обеспечения. Дополнительно включены сведения об особенностях лицензирования и правилах оформления некоторых программных продуктов, распространяемых на основе так называемых «свободных лицензий».

Издан в помощь всем участникам рынка информационных технологий – руководителям и специалистам IT-подразделений, юристам, менеджерам по закупкам ПО, работникам экспертных учреждений и контролирующих органов, IT-аудиторам, т.е. всем тем, кто сталкивается в своей работе с необходимостью определения лицензионной чистоты используемого программного обеспечения. Справочник также может быть полезен преподавателям и студентам ВУЗов для использования в учебном процессе в рамках различных дисциплин, связанных с вопросами авторского права, информационных технологий, лицензионной политики и других.



5. Рекомендации

Главная рекомендация: использовать на предприятиях лицензионное программное обеспечение.

Остальные рекомендации:

- ◆ Провести на предприятии **аудит используемого программного обеспечения**, причем сделать это нужно поручить не своим системным администраторам, а сотрудникам сторонних организаций, который специализируются на этом. Цель аудита – понимание того, какое программное обеспечение используется, есть ли среди него нелегальное, чтобы в случае проведения правоохранительными органами проверки, никаких неожиданностей не было.
- ◆ В случае большого количества используемых компьютеров **внедрить систему управления лицензиями** на предприятии.
- ◆ При приобретении программного обеспечения **сохранять все документы** об этом и даже переписку с продавцом программного обеспечения.

Рекомендации-2

- ◆ Решить вопрос с постановкой приобретенного программного обеспечения на **бухгалтерский учет**.
- ◆ В **обособленных подразделениях** (филиалах, представительствах) или **аффилированных лицах** **иметь нотариально заверенные документы**, подтверждающие законность приобретения и использования программного обеспечения.
- ◆ **Иметь** на предприятии уже **подготовленный комплект документов**, подтверждающий законность использования программного обеспечения, **чтобы** в случае проведения проверки **немедленно предоставить документы проверяющим** с целью избегания изъятия компьютеров.
- ◆ В случае, **если какие-либо документы**, подтверждающие законность использования программного обеспечения, **составлены на иностранном языке**, необходимо **заранее сделать перевод таких документов**, причем его нотариальное заверение будет не лишним.

Вопросы?

Спасибо за внимание