

**Правовая охрана программ для ЭВМ: российский и зарубежный опыт****Legal Protection of Computer Programs: Russian and Foreign Experience***Трошкина Софья Максимовна**бакалавр Российской Государственной Академии интеллектуальной собственности  
Россия, г. Москва  
[sophitro@yandex.ru](mailto:sophitro@yandex.ru)**Troshkina Sofya Maksimovna**bachelor of the Russian State Academy of Intellectual Property  
Russia, Moscow  
[sophitro@yandex.ru](mailto:sophitro@yandex.ru)***Аннотация.**

Автор рассматривает правовую природу программы для ЭВМ как объекта интеллектуальной собственности. В статье исследуются основные нормативно-правовые акты, предоставляющие возможность охраны компьютерных программ как объектов авторского права. Статья направлена на выявление характерных особенностей данного результата интеллектуальной деятельности. Автором проводится анализ норм некоторых зарубежных стран на предмет выявления особенностей защиты программы для ЭВМ в качестве объекта патентного права. Таким образом, в результате сравнительно-правового анализа законодательства различных стран автор приходит к выводу о не единообразном подходе в определении режима охраны компьютерных программ.

**Annotation.**

The author considers the legal nature of a computer program as an object of intellectual property. The article examines the basic laws and regulations that provide the possibility of protecting computer programs as objects of copyright. The article is aimed at identifying the characteristic features of this result of intellectual activity. The author analyzes the legal norms of some foreign countries in order to identify the features of the protection of a computer program as an object of patent law. Thus, as a result of a comparative legal analysis of the legislation of various countries, the author comes to the conclusion that approach in determining the regime for the protection of computer programs is far from uniform.

**Ключевые слова:** программа для ЭВМ, компьютерные программы, Бернская конвенция, авторское право, литературное произведение, патентное право.

**Key words:** software, computer programs, the Berne Convention, copyright, literary work, patent law.

На сегодняшний день правовая охрана программ для ЭВМ обеспечивается как нормами международных нормативно-правовых актов – Всемирной конвенцией об авторском праве и Бернской конвенцией, так и российского права, преимущественно, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее – ГК РФ). В мире сложилась общепринятая позиция, определяющая программы для ЭВМ как объекты авторского права, которые охраняются в качестве литературных произведений.

Так, ст. 4 договора ВОИС по авторскому праву устанавливает, что «компьютерные программы охраняются как литературные произведения в смысле ст. 2 Бернской конвенции, и такая охрана распространяется на компьютерные программы независимо от способа или формы их выражения». По смыслу ст. 1261 ГК РФ программа для ЭВМ – это 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.

Представленное выше определение позволяет нам выделить следующие охраняемые элементы, входящие в состав программы для ЭВМ:

1. Исходный текст и объектный код (представляют собой совокупность данных и команд, направленных на функционирование программы);

2. Подготовительные материалы, полученные в результате создания программы для ЭВМ;
3. Аудиовизуальные отображения, порождаемые программой, в частности, интерфейс, дизайн

компьютерных игр и т.п.

Исходный текст (код) есть компьютерная программа в текстовом виде, написанная на каком-либо языке программирования, который впоследствии преобразовывается в объектный код. Именно тот факт, что изначально компьютерная программа формируется из исходного текста, объясняет охрану этого объекта интеллектуальной собственности как литературного произведения.

Объектный код представлен в виде двоичного кода (единиц и нулей), понятен только процессору компьютерного устройства. Объектный код является необходимым элементом в механизме функционирования программы для ЭВМ, так как именно с помощью него компьютер обрабатывает и выводит на экран необходимую информацию.

К подготовительным материалам принято относить материалы, получаемые в ходе разработки программы и содержащие в себе информацию о разрабатываемой программе, о ее характеристиках и т.д. К ним относят, в частности, техническое задание, блок-схемы, пояснительные записки, содержащие описание алгоритма и (или) функционирования программы и иные документы, составленные разработчиками в связи с разработкой программы для ЭВМ.

Аудиовизуальные отображения представляют собой последовательность изображений и звуков сопровождающих организационную структуру компьютерной программы, путем их вывода на экран пользователя. Таким образом, охраняется не только программный текст, но и интерфейс, порождаемый компьютерной программой в процессе ее деятельности.

Исходя из основных положений, заложенных Бернской конвенцией, единственным критерием охраноспособности компьютерной программы является ее оригинальность в том смысле, что она представляет собой результат интеллектуальной деятельности ее разработчика. Тожественная позиция изложена в российском законодательстве, так, по смыслу ст. 1257 ГК РФ автором произведения науки, литературы и искусства признается гражданин, творческим трудом которого оно создано.

Таким образом, творческий характер является главным критерием охраноспособности программы для ЭВМ. Принимая во внимания тот факт, что программа для ЭВМ создается, в первую очередь, для утилитарного использования и представляет собой технологический продукт, дискуссионным становится вопрос определения творческого вклада при разработке компьютерной программы. В западной литературе отмечается, что программы для ЭВМ наряду с базами данных следует относить к так называемым произведениям с незначительным уровнем творческого характера, для которых характерна крайне незначительная творческая составляющая.

В соответствии со ст. 1255 ГК РФ автору компьютерной программы принадлежат исключительное право, личные неимущественные права и иные права (за исключением права на отзыв в соответствии со п. 2 ст. 1269 ГК РФ). Исключительное право правообладателя программы для ЭВМ, в свою очередь, ограничивается случаями свободного использования. Ст. 1280 ГК РФ содержит в себе перечень действий, которые лица вправе осуществлять без разрешения автора или иного правообладателя и без выплаты дополнительного вознаграждения. К ним относятся, например, действия, направленные на поддержания функционирования программы для ЭВМ, копирование в архивных целях или в целях замены первоначального экземпляра, декомпиляция программы для ЭВМ при соблюдении определенных условий.

Одной из особенностей программы для ЭВМ как объекта авторского права является возможность ее регистрации в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности при желании

правообладателя. Официальная регистрация компьютерной программы удостоверяет ее авторство и дату создания. Наличие свидетельства повышает престиж и деловую репутацию его обладателя, а также защищает его продукт от неправомерного использования.

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». По мнению Д.М. Чибисова отнесение программ для ЭВМ к объектам авторского права создает угрозу злоупотребления со стороны третьих лиц, т. к. дает возможность совершить плагиат путем простого изменения последовательности кода. В связи с этим в некоторых странах (США, некоторых странах Евросоюза, Южной Кореи) компьютерные программы могут защищаться патентами.

Видится необходимым провести сравнительно-правовой анализ на предмет предоставления правовой охраны программам для ЭВМ нормами авторского и патентного права.

В большинстве стран Европейского союза защита программам для ЭВМ предоставляется посредством норм авторского права и охраняется тогда, когда компьютерная программа сама по себе оригинальна в том смысле, что является интеллектуальным творением своего автора. В соответствии с директивой Европейского союза № 2009/24/ЕС от 23 апреля 2009 года, нарушением авторских прав на программу для ЭВМ будет являться незаконное использование ее буквальных элементов.

В этом смысле различается подход североамериканского законодательства, согласно которому «охрана авторских прав распространяется не только на буквальные элементы компьютерной программы, но также распространяется на ее структуру, последовательность и организацию».

Интересен опыт патентования программ для ЭВМ в Соединенных Штатах Америки. Так, в деле «Diamond v. Diehr» Верховный суд США постановил признать патентоспособным аппаратное обеспечение, тем самым укоренив практику выдачи патентов на компьютерные программы. В соответствии с выводами суда компьютерная программа с ее алгоритмами будет патентоспособна, если она является частью патентоспособного физического, а не абстрактного процесса.

Впоследствии в деле State Street Bank v. Signature Financial Group апелляционный суд Федерального округа США пришел к выводу о том, что программы для ЭВМ, в которой используется математический алгоритм, приводящий к полезным, конкретным, материальным результатам, может быть запатентована.

Еще одним способом защиты программ для ЭВМ в праве США выделяют возможность ее охраны в режиме коммерческой тайны. Потенциально значимую ценность в этом смысле являются об устройствах, формулах, программах для ЭВМ и базах данных, о проектных разработках, технологиях и процессах, которые имеют самостоятельную экономическую ценность, как действительную, так и потенциальную, благодаря неизвестности или недоступности другим лицам.

В отличие от законодательства США, которое прямо предусматривает возможность получения патента на программы для ЭВМ, статья L611-10 кодекса интеллектуальной собственности Франции не предусматривает возможность охраны компьютерных программ как таковых нормами патентного права, однако уточняет, что изобретения, частью которых является компьютерная программа, рассматривается как пригодная для технического и промышленного применения.

Солидарно с французским законодательством выразило свое мнение Апелляционная палата Европейского патентного ведомства, которая уточнила, что в соответствии со ст. 52 (2) Европейской Патентной Конвенции рассматриваемая норма не содержит запрета на патентование компьютерных программ в целом, однако не все «технические решения» подлежат патентованию.

Таким образом, проанализировав основные положения о правовой природе программ для ЭВМ в Российской Федерации, и выявив основные способы их охраны в некоторых других странах, мы можем прийти к следующим выводам:

1. основополагающие договоры в сфере авторского права предоставляют компьютерным программам правовую защиту нормами авторского права, приравнивая их к литературным произведениям.

2. В частности, авторско-правовая охрана распространяется на следующие составные элементы программы для ЭВМ: исходный текст и объектный код, подготовительные материалы, аудиовизуальные отображения.

3. В соответствии с российским правом программа для ЭВМ является объектом авторского права в случае, если она является оригинальной, обладает творческим характером.

4. Зарубежная правоприменительная практика некоторых стран, в свою очередь, предоставляет возможность патентования компьютерных программ, тем самым устанавливая двойную систему защиты подобным объектам интеллектуальной собственности.

Создание и внедрение программ для ЭВМ в условиях современного мира – неотъемлемая часть его развития. В связи с тем, что рассматриваемый результат интеллектуальной деятельности обладает высокой значимостью в становлении, усложнении инновационного общества, в некоторых странах предусматривается возможность выдачи патентов на сами программы или существенных ее частей в качестве изобретений. Отечественное законодательство же придерживается классического подхода, относя компьютерные программы к объектам авторских прав.

#### Список используемой литературы:

1. Бернская Конвенция по охране литературных и художественных произведений от 09.09.1886 (ред. от 28.09.1979) // Бюллетень международных договоров. 2003. № 9. СПС «КонсультантПлюс».
2. Всемирная конвенция об авторском праве от 06.09.1952 // СП СССР. 1973. № 24. Ст. 139. СПС «КонсультантПлюс».
3. Договор Всемирной организации интеллектуальной собственности по авторскому праву от 20.12.1996 // Портал ИС ВОИС [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.wipo.int/publications/ru/details.jsp?id=321>.
4. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть 4) от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ (в редакции от 07.10.2022) // Российская газета. 2006. № 289. СПС «КонсультантПлюс».
5. Директива Европейского Парламента и Совета Европейского союза 2009/24/ЕС от 23.04.2009 о правовой охране компьютерных программ (кодифицированная версия) // СПС «Гарант» [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://base.garant.ru/71657620/>.
6. Баринов В.Р. Регистрация прав на программы для ЭВМ и базы данных // Вестник Российского Экономического университета им. Г.В. Плеханова. Вступление. Путь в науку. 2018. №3. С. 68 – 72.
7. Захарова А. В. Проблемы правовой охраны программ для электронно-вычислительных машин: маг. дис. // Захарова А.В. - Томск, 2021. С. 91.
8. Зенин И.А. Право интеллектуальной собственности: Учебник. М.: Юрайт, 2011. С. 578.
9. Информационные технологии. Свободное программное обеспечение. Общие положения: ГОСТ Р 54593—2011 (дата введения 2012-01-01) // СПС «Кодекс». [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://docs.cntd.ru/document/1200088439>.
10. Кашанин А.В. Способы правовой охраны произведений с незначительным уровнем творческого характера, альтернативных авторскому праву // Законы России: опыт, анализ, практика. 2009. № 5. С. 78-86.
11. Лосева А. П. Программа для ЭВМ как объект интеллектуальной собственности / А. П. Лосева // Молодой ученый. 2021. № 18 (360). С. 423-426.
12. Нуждаева В.В. Проблемы введения патентно-правовой охраны компьютерных программ в российской федерации // Правовой журнал Президент. 2020. № 1. С. 22-30.
13. Савельев А. И. Актуальные вопросы судебной практики в сфере оборота программного обеспечения в России // Вестник ВАС РФ. 2013. № 4. С. 4-36.
14. Смирнова Е.Ю. Правовая охрана элементов, составляющих программу для ЭВМ // Журнал Суда по интеллектуальным правам. 2015. № 7. С. 50-54.

15. Смоленский М.Б., Парковская М.И. Базы данных и программы для ЭВМ как продукт интеллектуальной деятельности: правовые особенности и перспективы развития // Наука и образование: хозяйство и экономика; предпринимательство; право и управление. 2020. № 12. С. 109-112.
16. Чибисов Д.М. Международно-правовая охрана проприетарного цифрового контента (ПЦК): проблемы и перспективы // Юридическая наука. 2012. № 4. С. 80-85.
17. Roberto Garza Barbosa. Comparative Study on the Legal Protection for Computer Programs: Copyright, Patent Law - U.S. Europe and Mexico/ Actas de Derecho Industrial. 2009-2010. Vol. 30. P. 245-272.