

# Охрана и защита IT-продуктов



17.11.2022

Тимур Берекмоинов  
Советник, Директор департамента Интеллектуальной собственности  
GRATA International Kazakhstan

# МЕЖДУНАРОДНОЕ ПРИСУТСТВИЕ





## Программное обеспечение (ПО)

**Программное обеспечение (англ. software) – это набор инструкций, позволяющий пользователю взаимодействовать с компьютером, его аппаратной частью, выполнять задачи. Без программного обеспечения компьютеры бесполезны.**

**Охрана программ для ЭВМ распространяется на все их виды (в том числе операционные системы), которые могут быть выражены на любом языке и в любой форме, включая исходный текст и объектный код.**



## Статья 2 Бернской конвенции

**Программы для ЭВМ (компьютерные программы), включая исходный текст и объектный код, охраняются как литературные произведения.**

**Такая охрана распространяется на компьютерные программы независимо от способа или формы их выражения.**

# База данных

**База данных** - совокупность данных (статей, расчётов, фактов и других), представляющих по подбору и (или) расположению материалов результат творческого труда, систематизированных таким образом, чтобы эти данные могли быть найдены и обработаны с помощью ЭВМ.

Понятие базы данных не распространяется на программу для ЭВМ, с помощью которой может осуществляться электронный доступ к материалам базы данных.

## Регистрация объектов авторского права



**Для регистрации авторских прав на программу для ЭВМ или базу данных предоставляются следующие документы:**

- исходный код (исходный текст);
- реферат программы для ЭВМ или базы данных, включающий название программы для ЭВМ или базы данных, наименование (фамилия, имя, отчество) автора, дату создания, область применения, назначение, функциональные возможности, основные технические характеристики, язык программирования, тип реализующей ЭВМ;
- документ, подтверждающий оплату государственной пошлины.

## Целесообразность регистрации авторских прав на произведения:

---

- факт регистрации подтверждает, что указанный в свидетельстве объект является произведением и охраняется как объект авторского права;
- указывается личность автора;
- указывается дата создания произведения и дата подачи произведения в уполномоченный орган для регистрации;
- авторское свидетельство имеет статус официального государственного документа, который воспринимается судами РК и за рубежом;

удобно сравнивать «спорное произведение» с оригинальным произведением автора.

# Права принадлежащие разработчику ПО

Разработчик (физическое лицо), написавший программу, выступает ее автором, ему принадлежат два вида прав:

- **Личные неимущественные права:** на имя, на авторство, на обнародование и на неприкосновенность. Они неотчуждаемы и всегда остаются за ним;
- **Имущественные права:** с ними связано любое использование объекта интеллектуальной собственности, оно может





## Имущественные права:

- право на воспроизведение;
- право на распространение;
- право на импорт;
- право на публичный показ;
- право на публичное исполнение;
- право на публичное сообщение;
- право на сообщение в эфир;
- право на сообщение по кабелю;
- право на перевод;
- право на переработку;
- право на доведение до всеобщего сведения.

## Срок действия авторского права

---

Авторское право действует в течение всей жизни автора и 70-ти лет после его смерти.

Право авторства, право на имя и право на защиту репутации автора охраняются бессрочно.

## Что делать, если Ваши права, как автора/правообладателя нарушены?



- связаться непосредственно с нарушителем и попросить его самостоятельно устранить нарушение в рамках досудебного урегулирования спора;
- обратиться в службу техподдержки, где размещен материал, публикация которого нарушает Ваше авторство (Youtube, Instagram, vkontakte и др.);
- обратиться в правоохранительные органы (органы внутренних дел, служба экономических расследований) для возбуждения уголовного дела в отношении нарушителя;
- обратиться в суд с иском о нарушении авторских прав в рамках гражданского производства.

# Гражданская ответственность

**Защита авторских прав осуществляется судом путем:**

- 1) признания прав;
- 2) восстановления положения, существовавшего до нарушения права;
- 3) пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;
- 4) возмещения убытков, включая упущенную выгоду;
- 5) взыскания дохода, полученного нарушителем вследствие нарушения авторских и (или) смежных прав;
- 6) выплаты компенсации в сумме от **100 МРП до 15 000 МРП**, определяемой по усмотрению суда, или в двукратном размере стоимости экземпляров произведения или в двукратном размере стоимости права использования произведения, определяемой исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за правомерное использование произведения. Размер компенсации определяется судом вместо возмещения убытков или взыскания дохода;
- 7) принятия иных предусмотренных законодательными актами мер, связанных с защитой их прав.

# Уголовная ответственность

За незаконное использование объектов авторского права, а равно приобретение, хранение, перемещение или изготовление контрафактных экземпляров объектов авторского права в целях сбыта либо присвоение авторства или принуждение к соавторству грозит:

- штраф до 80 МРП (254 400 тенге); либо
- исправительные работы в том же размере; либо
- привлечение к общественным работам до 80 часов.

**Ч.4 ст.198 УК РК предусматривает максимальный срок наказания от 3-х до 6-ти лет лишения свободы (если совершены преступной группой).**

# Коммерциализация объектов авторского права

## Типы авторских договоров:

- авторский договор о передачи исключительного права на произведение/договор об отчуждении исключительного права на произведение;
- авторский договор о предоставлении права использования произведения/лицензионный договор;
- авторский договор заказа.



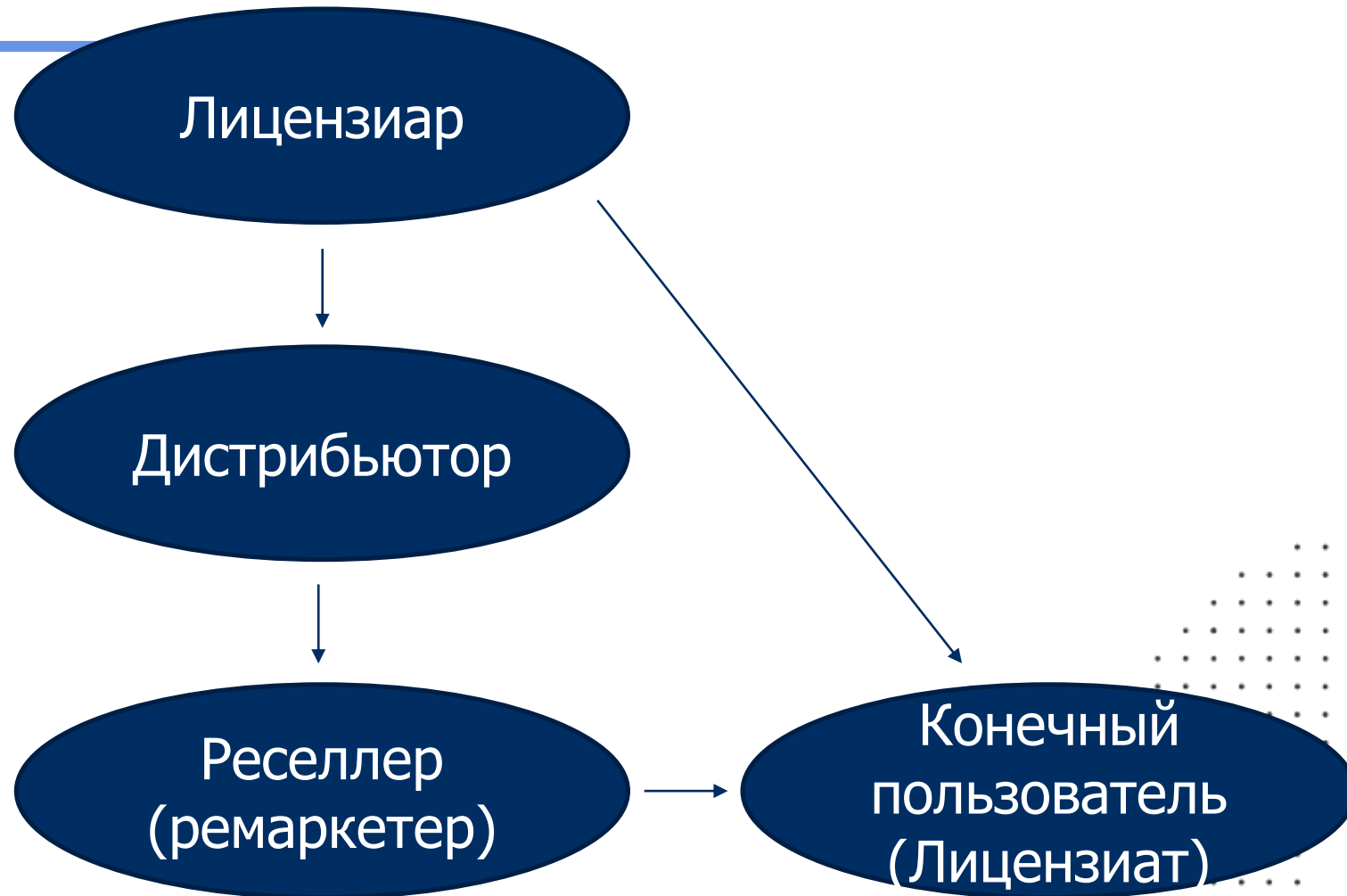
## Авторский договор о передаче исключительного права на произведение

Авторский договор о передаче исключительных прав разрешает использование произведения определенным способом и в установленных договором пределах только лицу, которому эти права передаются, и дает такому лицу право запрещать подобное использование произведения другим лицам.

Право запрещать использование произведения другим лицам может осуществляться автором произведения, если лицо, которому переданы исключительные права, не осуществляет защиту этого права.



# Схема реализации ПО





# Лицензия

```
graph LR; A[Лицензия] --> B[Неисключительная (простая)]; A --> C[Исключительная]; B --> D[«Получатель лицензии»]; B --> E[«Получатель лицензии»]; C --> F[Единственный пользователь в пределах установленных договором («монополист»)];
```

Неисключительная  
(простая)

«Получатель лицензии»

«Получатель лицензии»

Исключительная

Единственный  
пользователь в пределах  
установленных  
договором  
(«монополист»)

# Существенные условия лицензионного (авторского) договора

- способы использования ПО (конкретные права, передаваемые по данному договору);
- срок лицензионного договора;
- территория на которую передается право;
- размер вознаграждения (или порядок определения размера вознаграждения за каждый способ использования произведения);
- порядок и сроки его выплаты, а также другие условия, которые стороны сочтут существенными для данного договора.

# На что следует обратить внимание?

---

1. Название ПО, номер регистрации, функционал
2. Положение о гарантиях
3. Объем передаваемых прав
4. Условия оплаты
5. Принцип «AS IS»
6. Момент перехода лицензионных прав
7. Срок предоставления лицензионных прав



# Авторский договор заказа

По авторскому договору заказа автор обязуется создать произведение в соответствии с условиями договора и передать его заказчику.

Авторский договор заказа должен предусматривать:

- срок, в течение которого произведение должно быть передано заказчику;
- передачу имущественных прав на использование произведения;
- аванс, размер, порядок и сроки выплаты которого устанавливаются в договоре по соглашению сторон.



## Права на модифицированную программу для ЭВМ

---

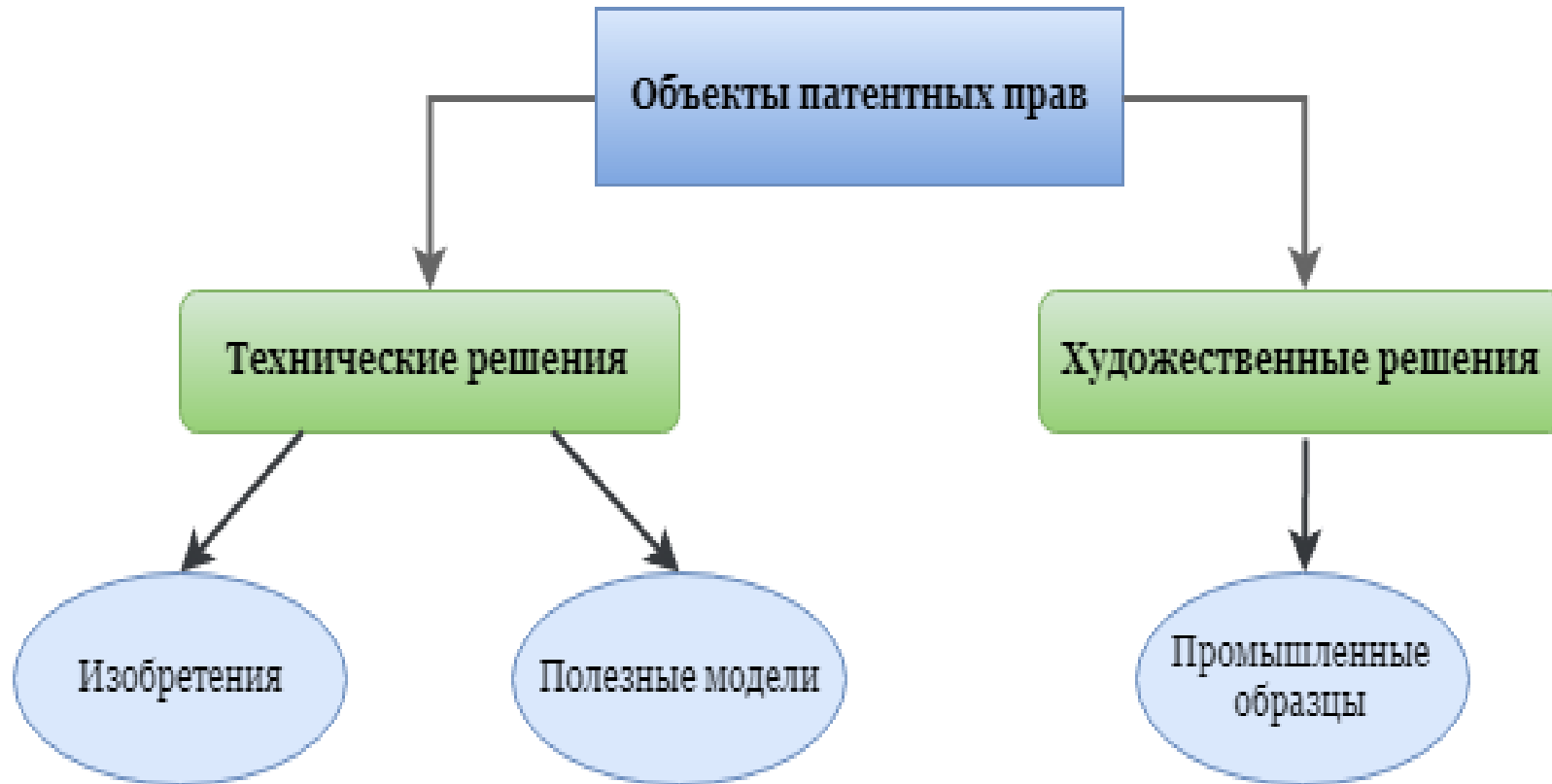
Модификация (переработка) программы для ЭВМ или базы данных - любые изменения программы для ЭВМ или базы данных, не являющиеся адаптацией.

Права на модификацию можно получить на основании лицензионного договора или договора отчуждения, по которому они полностью передаются новому владельцу.

При получении права на модификацию программы для ЭВМ у переработчика также возникают авторские права на переработку. Авторские права на модифицированное произведение существуют независимо от оригинального произведения.

По истечению лицензионного договора авторские права на программу для ЭВМ остаются за переработчиком.

# Патентование решений в сфере ИТ



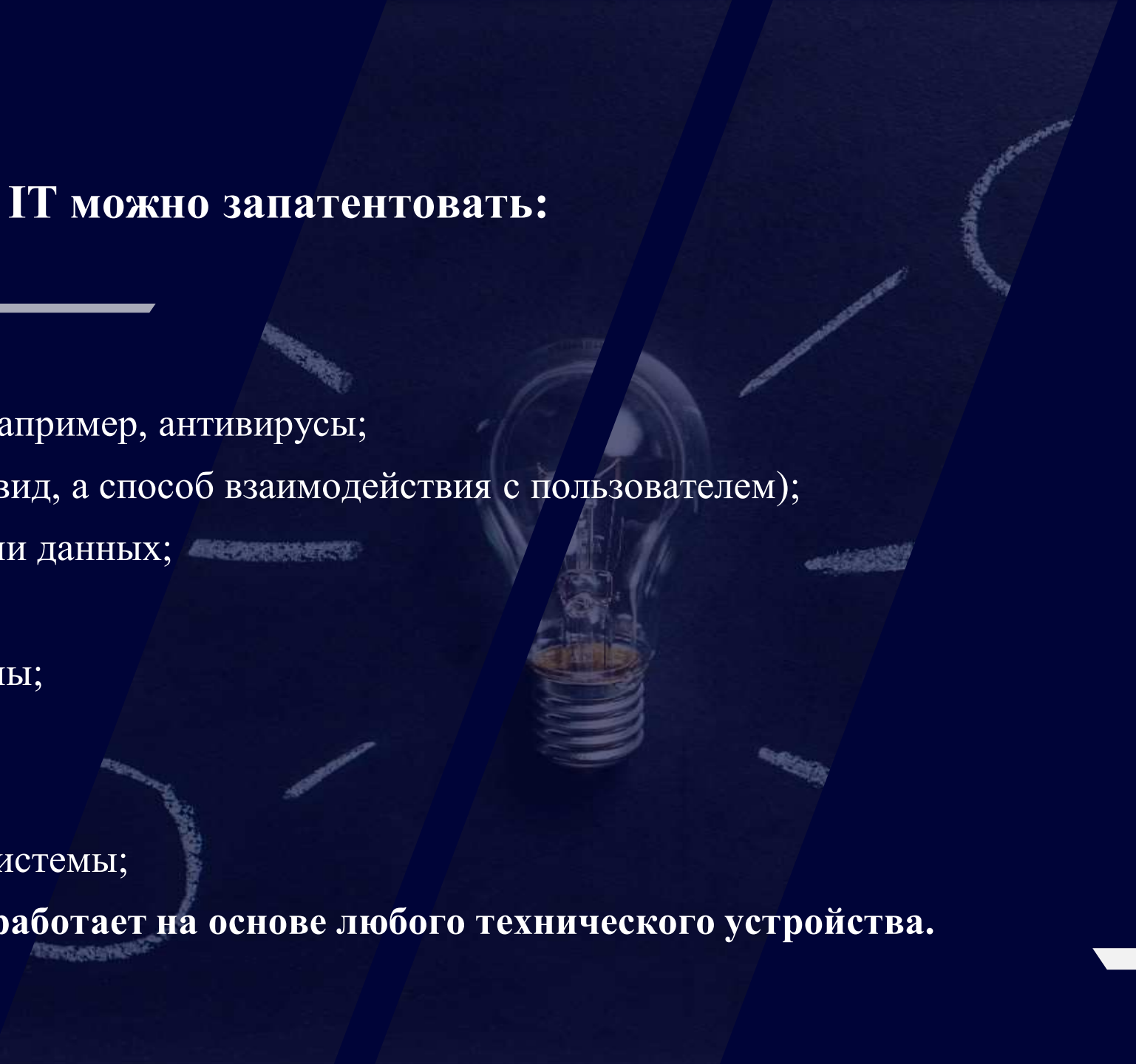
# Патентование решений в сфере IT

- изобретение — это устройство или способ
- полезная модель — техническое решение
- промышленный образец — дизайнерское решение внешнего вида



## Какие решения в сфере IT можно запатентовать:

---

- программные продукты, например, антивирусы;
  - интерфейсы (не внешний вид, а способ взаимодействия с пользователем);
  - системы управления базами данных;
  - мобильные приложения;
  - геолокационные программы;
  - сетевые игры;
  - поисковые системы;
  - электронные платежные системы;
  - **и другой софт, который работает на основе любого технического устройства.**
- 



# Получение патента на промышленную собственность

Патент на изобретение выдается при соблюдении следующих критериев:

- **новизна**: в мире не должно быть аналогичных решений;
- **промышленная применимость**: нельзя запатентовать ПО, написанное для техники, которой еще не существует, софт должен работать здесь и сейчас;
- **изобретательский уровень**: решение не должно явно следовать из уже существующих.

Патент на полезную модель выдается при соблюдении следующих критериев:

- **новизна**: в мире не должно быть аналогичных решений;
- **промышленная применимость**: если она может быть практически использована

Патент на промышленный образец выдается при соблюдении следующих критериев:

- **новизна**: в мире не должно быть аналогичных образцов;
- **оригинальность**: если его существенные признаки определяют творческий характер особенностей изделия.

Патентное право охраняет как отдельные элементы интерфейса (например, шрифты, иконки), так и интерфейс целиком.



Промышленный образец

# Примеры патентов на IT-решения зарегистрированные в США

НАЗВАНИЕ И № ПАТЕНТА	ПРАВООБЛАДАТЕЛЬ	СУТЬ ИЗОБРЕТЕНИЯ
Summary view of a profile, №9390456	GOOGLE INC	Краткий вид профиля пользователя
Displaying a selectable item over a blurred user interface, №9389756	Apple Inc.	Способ демонстрации на дисплее выбранного элемента на фоне размытого интерфейса пользователя
Distance-dependent or user-dependent data exchange between wireless communication devices, № 9374428	Facebook, Inc.	Обмен данными между беспроводными устройствами в зависимости от расстояния или пользователей
Voice command definitions used in launching application with a command, №9384732	MICROSOFT TECHNOLOGY LICENSING, LLC	Определение голосовых команд, исп

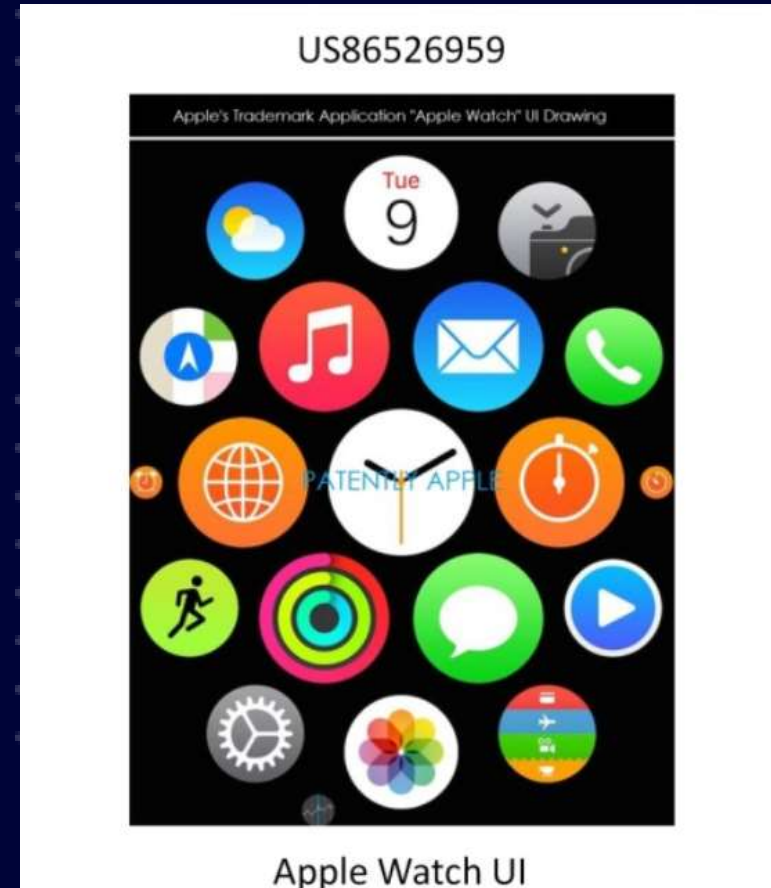
# Товарный знак

**Товарный знак** - обозначение служащее для отличия товаров (услуг) одних юридических или физических лиц от однородных товаров (услуг) других юридических или физических лиц. При этом данное обозначение должно быть зарегистрировано.

Основная функция товарного знака заключается в индивидуализации конкретного IT решения, программного кода или продукта.



**В некоторых случаях интерфейс может охраняться как товарный знак. Например, компания Apple подала заявку на товарный знак, который защищает интерфейс их «умных часов».**



# Преимущества ТЗ

- ❑ право запрещать использование своего товарного знака третьим лицам;
- ❑ предоставлять право на использование своего товарного знака третьим лицам на договорной основе (лицензии);
- ❑ продавать права на товарный знак третьим лицам (уступка прав) или давать в залог и т.п.

Срок действия регистрации товарного знака составляет 10 лет и с возможностью его неоднократного продления каждые 10 лет.

# Казахстанская судебная практика в сфере IT технологий

Чаще всего на практике встречаются споры о нарушении прав на:

- компьютерные программы,
- базы данных,
- операционные системы.



# Решение суда по иску Садыкова М.Н. к ИП «Eurasian Media Group»

**Требование Истца:** О признании авторских прав и обязанности прекратить нарушение авторских прав истца, о взыскании компенсации.

**Фабула дела:** Истец был автором следующих произведений:

- произведение науки: «способ трансляции аудио- и видеоматериалов, приема-передачи данных в сети мониторов в лифтах и их сервисного обслуживания»;
- программа для ЭВМ: «Программно-аппаратный комплекс дистанционного мониторинга лифтовых кабин «Safe Lift»;
- произведение дизайна «Монитор для отображения визуальной и аудиоинформации».

Ответчиком ввезены мониторы китайского производства на территорию РК, которые нарушают авторские права на вышеуказанные произведения Истца, в том числе на дизайн.

Таким образом, по мнению Истца Ответчик незаконно использует контрафактные медиа комплексы в ЖК г. Алматы.



# Решение суда по иску Садыкова М.Н. к ИП «Eurasian Media Group»

## СУД РЕШИЛ:

- В удовлетворении искового заявления Садыкова А.М. к ИП «Eurasian Media Group» – отказать в полном объеме. Взыскать с Садыкова А.М. в пользу ИП «Eurasian Media Group» расходы по оплате услуг специалиста в размере 89 320 тенге, а также расходы по оплате услуг представителя в размере 400 000.

## **Выводы суда:**

- как показывает заключение специалиста из ЦСЭ по г. Астана, мониторы не идентичные между собой;
- мониторы производятся разными компаниями в Китае;
- автором/производителем монитора, внешний дизайн которого якобы нарушает. Ответчик является китайская компания;
- сравнительный анализ программ для ЭВМ должен проводиться специалистом в области IT программирования, в рамках которого сравнению подлежат исходные коды (тексты) ПО, установленные в мониторах Истца и Ответчика. Такого заключения Истцом предоставлено не было.

# Решение суда по иску Садыкова М.Н. к ИП «Eurasian Media Group»

## СУД РЕШИЛ:

- В удовлетворении искового заявления Садыкова А.М. к ИП «Eurasian Media Group» – отказать в полном объеме. Взыскать с Садыкова А.М. в пользу ИП «Eurasian Media Group» расходы по оплате услуг специалиста в размере 89 320 тенге, а также расходы по оплате услуг представителя в размере 400 000.

## **Выводы суда:**

- как показывает заключение специалиста из ЦСЭ по г. Астана, мониторы не идентичные между собой;
- мониторы производятся разными компаниями в Китае;
- автором/производителем монитора, внешний дизайн которого якобы нарушает. Ответчик является китайская компания;
- сравнительный анализ программ для ЭВМ должен проводиться специалистом в области IT программирования, в рамках которого сравнению подлежат исходные коды (тексты) ПО, установленные в мониторах Истца и Ответчика. Такого заключения Истцом предоставлено не было.

# Решение суда по иску Смагулова А.Ж. к ТОО «МАГНАТЭК Ойл»

**Требование Истца:** О взыскании суммы задолженности по авторскому договору заказа.

**Фабула дела:** 14.11.2019 года Истец и Ответчик заключили авторский договор заказа на создание программы для ЭВМ. 12.02.2020 года стороны подписали акт приема-передачи, по которому Ответчику переданы флешнакопитель с ПО и исходный код. 2 взнос в размере 10 млн тенге Ответчик после передачи Заказчику ПО не оплатил.

Поскольку свои обязательства по оплате Ответчик не исполнил в надлежащем образом, иск был удовлетворен в полном объеме.

# Решения суда по иску ТОО «G-taxi» к ТОО «Яндекс. Такси Б.В.»

## Требование Истца:

- о понуждении к прекращению оказания информационных услуг;
- о понуждении к удалению публичной оферты на предоставление информационных услуг о понуждении к блокированию активного (рабочего) доступа к сервисам;
- о понуждении к прекращению заключения и расторжению договоров о запрещении распространения на территории Республики Казахстан мобильных приложений;
- о блокировании доступа к интернет-ресурсам и размещенной в них информации на территории Республики Казахстан.

**Фабула дела:** Ким Надежда является владельцем патента на полезную модель «Автоматизированная система заказа такси». Между Ким Надеждой Радмировной (лицензиар) и ТОО «G-taxi» (лицензиат) был заключен лицензионный договор на использование полезной модели (исключительной лицензии). Данный договор зарегистрирован в уполномоченном органе. По мнению Истца, Ответчик оказывает на территории Республики Казахстан информационную услугу перевозчикам в виде таксопарков с использованием, администрированием, проведением профилактических работ, исправлением ошибок, предоставлением доступа к автоматизированной системе «Яндекс.Такси». Данная автоматизированная система заказа такси нарушает патент на полезную модель Истца.

# Решения суда по иску ТОО «G-taxi» к ТОО «Яндекс. Такси Б.В.»

## СУД РЕШИЛ:

- Иск удовлетворить частично:
  - обязать «Яндекс. Такси Б.В.» прекратить оказывать информационные услуги, связанные с автоматизированной системой заказа такси «Яндекс.Такси» на территории РК;
  - обязать «Яндекс. Такси Б.В.» прекратить предоставлять доступ к сервисам «Сервис «Яндекс.Такси» «Сервис для Перевозчиков», «Сервис для Водителей «Яндекс.Про» (прежнее название - «Яндекс.Таксометр») для пользователей, перевозчиков и водителей с территории РК;
  - обязать «Яндекс. Такси Б.В.» заблокировать активный (рабочий) доступ к сервисам «Сервис «Яндекс.Такси» «Сервис для Перевозчиков», «Сервис для Водителей «Яндекс.Про» (прежнее название - «Яндекс.Таксометр») для пользователей, перевозчиков и водителей с территории РК;
  - обязать «Яндекс. Такси Б.В.» прекратить заключать договоры предоставления информационных услуг, связанных с автоматизированной системой заказа такси «Яндекс.Такси», с перевозчиками на территории РК;
  - иные требования.

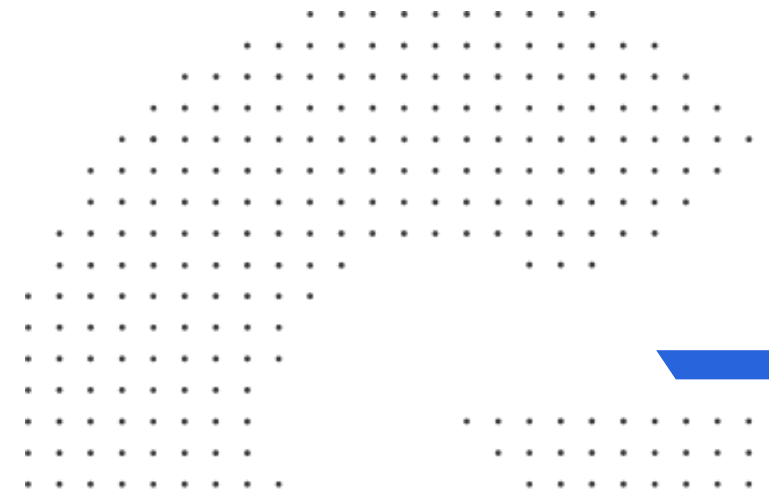
## **Выводы суда:**

- оказываемая ответчиком вышеназванная информационная услуга действительно имеет все признаки полезной модели по патенту, описанные в его формуле, поскольку ответчиком так и не были опровергнуты аргументы истца, положенные в основу заявленных им требований.

# Постановление суда апелляционной инстанции по иску ТОО «G-taxi» к ТОО «Яндекс. Такси Б.В.»

---

В последующем решение суда первой инстанции было отменено.



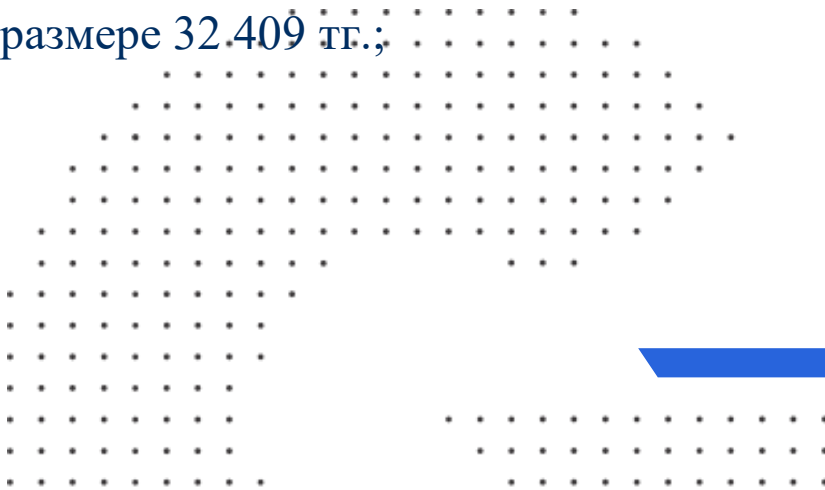
# Sony

---

## 1) SONY COMPUTER ENTERTAINMENT EUROPE LTD и физ. лицо К. (2019 г.)

Физ лицо К. незаконно предоставлял третьим лицам для игры в наем за вознаграждения, игровую приставку «SONY PlayStation» с программным обеспечением с различными играми.

Суд № 2 г. Актобе приговорил:

- Признать виновным в совершении уголовного проступка (ст. 198 ч.2 УК);
  - Назначить наказание в виде 60 часов общественных работ.
  - Взыскать материальный ущерб в размере 1 080 300 тенге и гос. пошлину в размере 32 409 тг.;
  - Вещественные доказательства обратить в доход государства.
- 

# Sony

---

## 2) Sony Interactive Entertainment Europe и физ. лицо Д. (2018 г.)

**Физ лицо Н.** на сайте «OLX» и в магазинах «Sulpak» приобрел мультимедийную технику: восемь игровых приставок «Sony Play Station - 4» с 28 играми, 7 телевизоров марки «Philips», «LG», «SAMSUNG» и открыл игровой клуб в г. Уральск.

### Уральский городской суд приговорил:

- Признать виновным в совершении уголовного проступка (ст. 198 ч.2 УК);
- Привлечения к общественным работам сроком на 120 часов;
- Взыскать материальный ущерб в размере 1 097 674 тенге гос. пошлину в размере 32 930 тг.;
- Вещественные доказательства обратить в доход государства.





# Microsoft Corporation

---

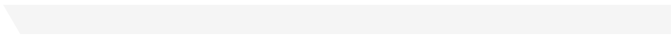
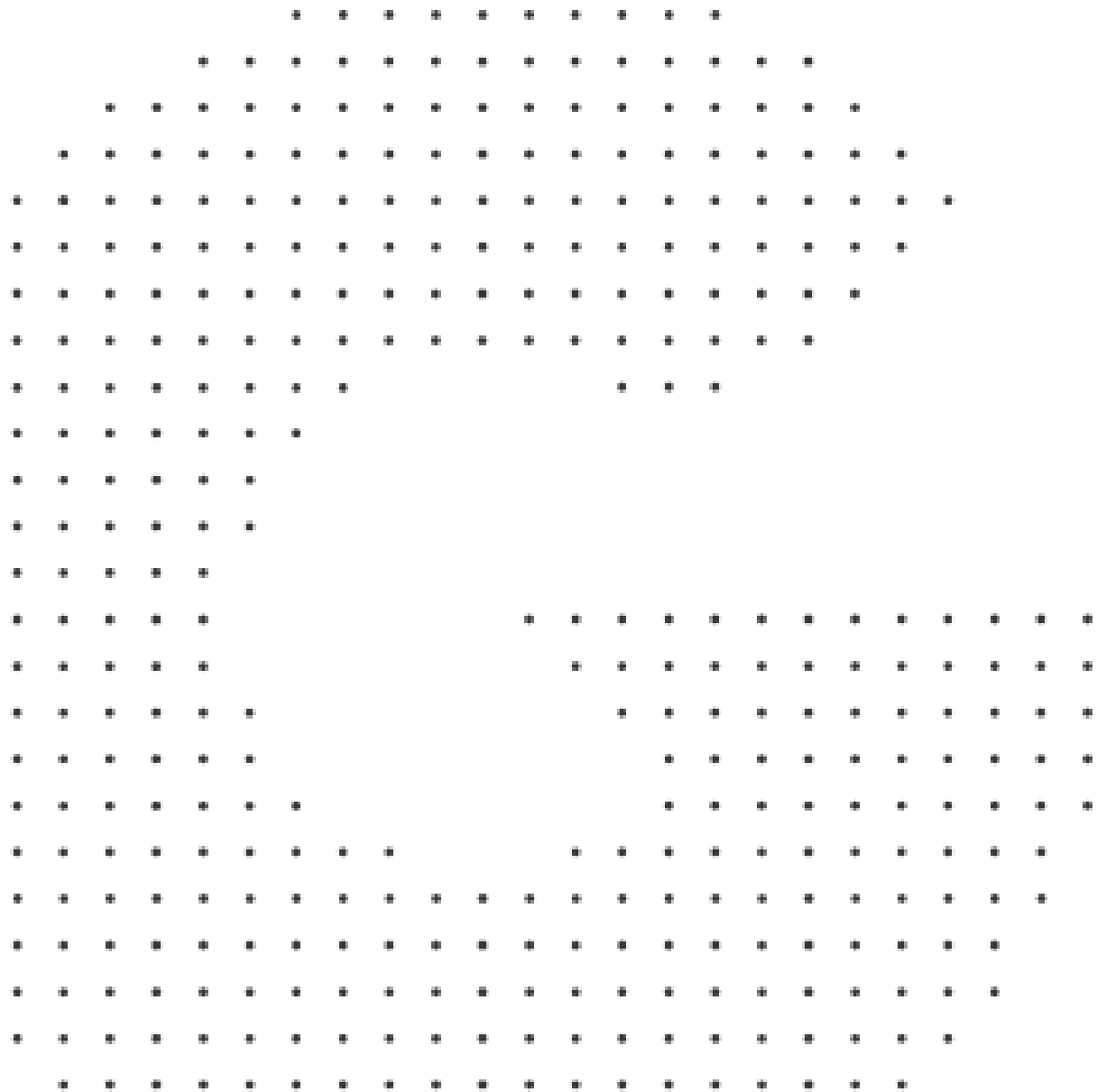
**Microsoft Corporation и ТОО «И» (2016 г.)**

ТОО «И» использовал один компьютер с установленными программами Microsoft Corporation, который был использован в рабочих целях. Соответствующий лицензионный договор, установочный диск и другие документы на программное обеспечение ответчиком не предоставлены.

СМЭС города Астаны решил:

- Взыскать материальный ущерб в размере 212 000 тенге (п.п. 6 п. 1 ст. 49 Закона РК «Об авторском праве и смежных правах»);
- Взыскать гос. пошлину в размере 6363 тг.;





**ВОПРОСЫ?**