



Legal nuances of the development of contract software

Laylo AKHMEDKHODJHAEVA¹

Mirzaeva and Partners Law Firm

ARTICLE INFO

Article history:

Received July 2023
Received in revised form
15 July 2023
Accepted 25 July 2023
Available online
15 August 2023

Keywords:

Contract,
software,
contractual constructions;
contract agreement,
service agreement,
intellectual property.

ABSTRACT

The article analyzes the issue of the legal nature of the software development contract. The groundlessness of the opinion on the attribution of such a contract to a contract type is noted. It is concluded that current legislation of the Republic of Uzbekistan does not provide for a named, in a "classic" form, a contract for software development, i.e. there are no special rules yet that would regulate these contractual relations. The specified contract, although it has specifics arising from its object, outwardly bringing it closer to contract-type contracts, but the features analyzed in the article do not affect the legal nature of the contract. The registration of the program and database is also analyzed. The judicial practice of developed countries and a comparative analysis with the national one is analyzed. At the same time, the norms of national legislation in the field of intellectual property are highlighted, which largely corresponds to international standards, but in practice still requires many improvements.

2181-1415/© 2023 in Science LLC.

DOI: <https://doi.org/10.47689/2181-1415-vol4-iss6/S-pp169-183>

This is an open access article under the Attribution 4.0 International (CC BY 4.0) license (<https://creativecommons.org/licenses/by/4.0/deed.ru>)

Дастурий таъминотни ишлаб чиқиш шартномасининг ҳуқуқий хусусиятлари

АННОТАЦИЯ

Калит сўзлар:

шартнома,
дастурий таъминот,
шартномавий иншоотлар,
шартнома шартномаси,
хизмат кўрсатиш
шартномаси,
интеллектуал мулк.

Мазкур мақолада дастурий таъминотни ишлаб чиқиш шартномасининг ҳуқуқий хусусияти ҳақидаги фикрлар баён этилган. Мақолада шунингдек, дастур ва маълумотлар базасини рўйхатдан ўтказиш, ривожланган мамлакатларнинг суд амалиёти миллий суд билан қиёсий таҳлил қилинади.

¹ Managing Partner, Mirzaeva and Partners Law Firm.

Правовые нюансы договора на разработку программного обеспечения

АННОТАЦИЯ

Ключевые слова:

договор,
программное обеспечение,
договорные конструкции,
договор подряда,
договор оказания услуг,
интеллектуальная
собственность.

В статье анализируется вопрос о правовой природе договора на разработку программного обеспечения. Отмечается необоснованность мнения об отнесении такого договора к договору подрядного типа. Делается вывод о том, в действующем законодательстве Республики Узбекистан, не предусмотрен поименованный, в «классическом» виде договор на разработку программного обеспечения, т.е. пока нет специальных норм, которые бы регламентировали именно указанные договорные отношения. Указанный договор хотя и имеет вытекающую из его объекта специфику, внешне сближающую его с договорами подрядного типа, но анализируемые в статье особенности не влияют на юридическую природу договора. Также анализируется регистрация программы и базы данных. Выполнен сравнительный анализ судебной практики развитых стран с национальной. При этом выделяются нормы национального законодательства в области интеллектуальной собственности, которая в значительной мере соответствует международным нормам, но на практике еще требует многих и многих доработок.

В настоящее время ИТ-технологии развиваются стремительно и в различных сферах. Отсюда все чаще возникает потребность в создании уникального программного продукта, которого еще нет на рынке и которое бы обеспечивало потребности компании, особенно это актуально для интернет-сервисов, государственных и негосударственных органов, которые все больше внедряют цифровые услуги, банков, интернет-магазинов, компаний, использующих мобильные приложения и др. [1].

В данной ситуации компании-заказчики зачастую прибегают к услугам ИТ-компаний-разработчиков, при этом предполагается, что по итогам все имущественные права будет иметь только компания-заказчик. Однако, в большинстве случаев возникают опасения, что в итоге создания ПО, конечно не все, а только недобросовестные компании-разработчики могут дублировать и тиражировать созданный продукт в неизменном или в видоизмененном виде.

Какие моменты следует учесть, и на что обратить особое внимание при подготовке договорной основы с разработчиком программного продукта.

Чтобы избежать проблем в дальнейшем, учитывая, что возможно весь Ваш бизнес будет построен на этом уникальном продукте, необходимо составить юридически грамотный договор на разработку ПО.

Далее, разберем, как это сделать правильно, в том случае, если заказчик и исполнитель – юридические лица.

Действующим законодательством Республики Узбекистан, как бы это странно не звучало, не предусмотрен поименованный, в «классическом» виде договор на разработку программного обеспечения, т.е. пока нет специальных норм, которые бы регламентировали именно указанные договорные отношения.

Если следовать законодательной терминологии, то программное обеспечение или как еще в обиходе сами разработчики его называют софт, прога, обозначается как – **программа для электронных вычислительных машин**, которая представляет собой совокупность данных и команд, выраженных в объективной форме и предназначенных для функционирования ЭВМ, сетей ЭВМ и других компьютерных средств с целью получения определенного результата. Под **базой данных** понимается – совокупность данных (например: статей, расчетов), выраженных в объективной форме и систематизированных таким образом, чтобы эти данные могли быть найдены и обработаны с помощью электронных вычислительных машин.

Чтобы привыкнуть к официальной терминологии, но немного ее сократить давайте в дальнейшем использовать термин – **программа**.

Существуют различные подходы к определению природы договора на разработку программы. Чтобы определить, что, по сути, представляет собой договор на разработку программы, сначала нужно уточнить основные условия ее создания.

Если программа уже существует и даже официально зарегистрирована, то права на нее можно получить по договору о частичной или полной передаче имущественных прав, который также необходимо будет зарегистрировать, либо по договору покупки экземпляра программы, для такой покупки никакая регистрация не требуется.

Но если уникальная программа еще не создана, а компания-заказчик намерена иметь исключительные права на нее и установить максимальный режим правовой охраны программы в будущем, то в этом случае возникает множество вопросов.

Мы со своей стороны, в этом случае предлагаем заключить по выбору: договор возмездного оказания услуг либо смешанный договор, включающий в себя условия договора подряда и элементы договора о полной передаче всех имущественных прав на программу. Также можно заключить два последних договора отдельно [2].

Почему именно эти договорные конструкции?

Процесс разработки программы по заказу представляет собой работу, которая предполагает передачу полученного результата заказчику. Следовательно, чтобы детально регламентировать обязательства по разработке программы на заказ, на первый взгляд достаточно заключить «классический» договор подряда или договор на оказание услуг. Однако нужно учитывать, что предмет договора подряда не охватывает вопросы принадлежности и распоряжения исключительным правом на разрабатываемую программу.

Таким образом, только смешанный договор будет сочетать в себе условия договора подряда или оказания услуг и договора о полной передаче всех имущественных прав на программу. Либо отдельно договор подряда/заказа на разработку программы и договор о полной передаче имущественных прав на программу.

Отсюда следует, что содержание договора смешанного типа на разработку программы можно условно разделить на 2 части:

Договор подряда или договор оказания услуг – это наиболее распространенный тип договора, применяемый при разработке программы, баз данных и Интернет-сайтов, где исполнитель (подрядчик) обязуется выполнить определенную работу и сдать ее о вещественный результат заказчику. Права собственности на материальный носитель, на котором передается результат работы (например, флеш-накопитель, CD, DVD-диск, экземпляр программы, в том или ином виде), не зависят от интеллектуальных прав. Но такой договор в чистом виде не применим для IT-технологий. Теоретически классический договор подряда или возмездного оказания услуг, конечно, может быть заключен, но компания-заказчик рискует попасть в ситуацию, когда по итогам исполнения договора она не сможет полностью распоряжаться правами на вновь созданный продукт, зарегистрировать его в установленном порядке с целью правовой охраны программы.

Договор о полной передаче всех имущественных прав на программу, в котором устанавливается порядок перехода исключительных прав на программу – как на продукт авторского творчества. Заключение такого договора связано с тем, что нормами подряда/оказания услуг регулируется только выполнение работы/оказания услуги, но не регламентирована передача исключительных прав на использование программы.

Отдельно от темы можно остановиться на договоре оказания консультационных IT-услуг.

Когда применяется такой договор?

Некоторые виды работ могут оформляться в виде договора возмездного оказания услуг. Ключевым моментом такого договора является то, что результат работ не носит о вещественный характер или его ценность не заключается в материальном носителе, на котором такой результат зафиксирован. В качестве предмета договора выступает совершение определенных действий, а о вещественный результат не достижим по объективным причинам [3].

Какие же работы могут быть оформлены в рамках договора на оказание услуг?

К ним относятся информационные и консультационные IT-услуги:

- Абонентское сопровождение программ: установка и настройка сервисов, диагностика состояния информационной системы, установка обновлений, консультации по изменениям в продукте, обучение персонала.

- Договор на оказание услуг SEO-продвижения сайта: анализ конкурентов, настройка и размещение контекстной рекламы, таргетинга, составление семантического ядра, оптимизация сайта, установка метрики. Если по договору предполагается также SEO-копирайтинг, то есть написание текстов под определенные ключевые слова, то исключительные права на статьи, которые являются литературными авторскими произведениями, должны быть получены законным образом.

- Небольшие доработки программы.

К существенным условиям договора оказания услуг относится только предмет договора. Полный перечень услуг обычно приводится в техническом задании (ТЗ). Однако по соглашению сторон могут устанавливаться и другие, дополнительные существенные условия.

Оплата работ может быть зафиксирована в договоре в общей сумме или в виде поэтапных выплат в соответствии с ТЗ. Для поэтапной оплаты работ исполнитель может предоставлять заказчику отчетную документацию. Договор на оказание услуг заключается с юридическими или физическими лицами, например, с Интернет-маркетологами, таргетологами, SEO-специалистами, которые работают как фрилансеры (ИП или самозанятые) [4].

Существенные условия договора на разработку программы и базы данных.

Интеллектуальная собственность по договору на разработку программы и базы данных.

При использовании шаблонного договора на разработку программы (например, скачанного из Интернета), обе стороны могут оказаться в невыгодных условиях, что повлечет за собой ряд сложностей, а иногда и очень больших проблем. Сложность использования стандартного договора заключается в том, что ни один типовый договор не учитывает особенности конкретного продукта и взаимоотношения сторон.

Таким образом, становится очевидным, что составление договора на разработку программы – это важная база для внедрения нового программного продукта. И чтобы этот процесс прошел успешно, удовлетворяя всем запросам Вашего бизнеса, очень важно составить такой договор корректно и учесть максимум все условия [5].

Договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой в подлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законодательстве как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

В составе рассматриваемого смешанного договора, как мы говорили ранее, должны быть элементы договора подряда/оказания услуг и договора о полной передаче всех имущественных прав на программу. Между их правовыми режимами должна существовать определенная связь и отсутствовать противоречия. В противном случае, заказчик рискует лишиться прав на использование отдельных элементов программы, являющихся объектами авторского права [6].

Гражданским законодательством закреплен принцип свободы договора, согласно которому субъекты права могут заключать различные виды договоров, в том числе смешанных типов [7]. Договор – это только инструмент для эффективного правового регулирования между заказчиком и исполнителем, однако неправильные конструкции в договоре могут привести к признанию его незаключенным и причинить значительный ущерб.

Стороны при заключении договора на разработку программы должны однозначно согласовать следующие обязательные условия:

- **Предмет договора** подряда/оказания услуг и договора о полной передаче всех имущественных прав на программу. Предмет договора – это описание процесса создания программы и его результат. Незаключенность договора может быть признана в спорных ситуациях, если нечетко определен предмет договора. Иногда суды аргументируют свою точку зрения тем, что предметом спорного договора являлось только оказание услуг/выполнение работ, а не достижение конкретного результата.

• **Сроки выполнения работ.** Если в договоре подряда отсутствуют сроки выполнения работ, то суд может признать такой договор незаключенным. Соответственно, одна сторона договора не может требовать от другой стороны исполнения обязательств. В договоре целесообразно будет согласовать следующие сроки: начала и срок окончания разработки программы, можно также предусмотреть промежуточные сроки выполнения работ; сроки для выявления недостатков при приеме результат работ; сроки для предъявления требований заказчиком об устранении недостатков, выявленных в ходе использования результатов работ; сроки для подписания акта приёма-передачи результата выполненных работ; гарантийный срок; срок, в течение которого исполнитель будет обязан устранить недостатки.

• **Информационные материалы.** Программа предполагает использование различной информации, к коду которой необходим доступ. Случается так, что исполнитель не может получить коды (например, заказчик считает, что эта информация конфиденциальна и не соглашается разглашать ее). Всё это необходимо учесть в договоре, чтобы заказчик согласился предоставить данные, защитив их договором о конфиденциальности. За заказчиком сохраняется право и возможность отказаться от предоставления необходимой информации, но и ответственность за это решение перекладывается на него.

• **Оплата.** В этом разделе необходимо определиться с размером оплаты или порядком его определения. Далее рассмотрим установление цены по нескольким принципам «Time and Material» или «Fixed Price».

Time and Material – это модель ценообразования, при которой оплачивается время исполнителя, затраченное на выполнение договорных обязательств. Цена договора и техническое задание согласовываются после заключения договора в процессе работы. Заказчик оплачивает услуги/работы исполнителя на основе человеко-часов, дополнительно возмещая затраты на материалы.

Fixed Price – это наиболее удобная модель ценообразования, при которой предусмотрена оплата за создание готового продукта. В данном случае цена фиксирована и согласовывается до заключения договора.

• **Требования к программе.** Чтобы избежать споров, такие требования целесообразно оформить в виде Технического задания (ТЗ), являющегося неотъемлемой частью договора. ТЗ является основой договора на разработку программы и средством для описания и определения задач, поставленных разработчику. От качества содержания и оформления ТЗ зависит то, насколько скоро заказчик получит объект в том виде, в котором желает. Грамотное ТЗ должно содержать подробное описание объекта, планируемого к созданию. Рекомендуем в ТЗ включать календарный план с детализацией этапов разработки программы. Следует понимать, что ТЗ является основанием для правомерного требования заказчика внесения разработчиком корректировок и устранения недостатков за счет средств последнего в случае отклонения от установленных в таком ТЗ критериев. Гарантийные обязательства разработчика в отношении программы, включающие устранение за его счет выявленных в процессе эксплуатации недостатков. Сложность заключается в разработке ТЗ самим заказчиком. Требования к разработчику могут быть прописаны не только в договоре и ТЗ, но также и в спецификациях, архитектуре проекта, прототипах, системах постановки задач для программистов (Jira, Redmine, Gitlab и др.)

- **Возможные обязательства разработчика в части последующего сервисного обслуживания и доработки (модификации) программы** по требованию заказчика либо поставка программы с открытым кодом, позволяющим заказчику вносить в нее необходимые изменения.

- **Момент и порядок перехода исключительного права** на объект интеллектуальной собственности от исполнителя к заказчику. Критически важный момент, выраженный в некоем документе, т.к. он позволяет идентифицировать, что именно было передано и когда, объем передаваемых прав, передаются права только на результат выполненных работ или также на рабочие материалы. В договоре можно указать, что исключительное право на программу переходит от исполнителя к заказчику с момента подписания акта приема-передачи, в котором будут оговорены все вышеуказанные вопросы.

- **Порядок сдачи и приемки результата.** Здесь особое внимание необходимо уделить порядку сдачи и приемки работ. Так, нередко в договорах идет речь о том, что работы считаются выполненными или услуги считаются оказанными с момента подписания акта выполненных работ/оказанных услуг. Предположим, что акт направлен исполнителем заказчику. В договоре прописан срок приемки и подписания акта заказчиком – 5 рабочих дней, обязанность по оплате в полном объеме или в части возникает у заказчика тоже только после его подписания. Однако в большинстве договоров не сказано, что же будет, если заказчик не подпишет акт. Исполнитель вынужден вести претензионную работу, доказывать в суде, что работы выполнены или услуги оказаны, и заказчик обязан их оплатить – это долго и дорого. А ведь можно прописать в договоре, что, если заказчик не подписал акт в течение 5 рабочих дней и не направил мотивированный отказ или замечания, то работы/услуги считаются принятыми заказчиком без замечаний.

- **Гарантии разработчика** в отношении того, что разработка и использование передаваемой заказчику программы не нарушает права третьих лиц.

- **Ответственность сторон за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по договору.** Ответственность сторон должна быть зеркальной по смыслу. При этом у исполнителя и заказчика ответственность не всегда может быть равнозначной. Хотя бы в силу разных размеров: убытки, которые заказчик может понести из-за ошибки исполнителя, могут достигнуть значительных сумм за день. У заказчика своя ответственность – за материалы, которые он передаёт исполнителю для работы. Например, фотографии, видео или тексты. Если у правообладателя возникнут претензии по их использованию, отвечать именно заказчику. Законодательство не ограничивает минимальный или максимальный размер неустойки. Обычно ее делают разумной и, как правило, в пределах суммы платежа исполнителю или стоимости работ. Также нужно учитывать, что суды обычно снижают размер неустойки.

- **Конфиденциальность.** Обе стороны имеют право запретить разглашать информацию о работе публично и даже в частной переписке/разговоре. Заказчику надо обратить внимание на информацию, которая может ему навредить. Например, сведения, которые могут привести нежелательную проверку, или данные о товарах, услугах и ценах, которыми могут воспользоваться конкуренты, и конечно же, персональные данные при разработке базы данных ЭВМ. В любой

переписки, в каждом письме и сообщении, Вы можете указывать, что это «конфиденциально». В почте можно настроить подпись в письме так, чтобы там была фраза «содержание этого письма является конфиденциальным». Исполнитель вправе передавать конфиденциальную информацию по договору своим сотрудникам и подрядчикам, которые участвуют в выполнении разработки. При этом исполнитель обязан обеспечить режим конфиденциальности при передаче информации своим сотрудникам и подрядчикам, в том числе путем введения режима коммерческой тайны.

- **Споры.** Любой спор лучше урегулировать до суда. Суд далеко не всегда приносит удовлетворение выигравшей стороне, потому что она теряет время и деньги почти в любом случае. Попробуйте посчитать, сколько времени вы потеряете с точки зрения бизнеса и потратите на суды, поэтому постарайтесь договориться. В этом разделе должно быть всего два пункта. Первый фиксирует обязанность урегулировать спор до суда. Во втором, необходимо указать в каком суде будет рассмотрен спор. Здесь вы можете указать «по месту нахождения ответчика» или «по месту нахождения истца», а можно указать конкретный суд, если вам так удобнее.

- **Момент и порядок подписания/взаимодействие сторон по договору.** В этом пункте необходимо определить момент и порядок подписания договора, иных документов, а также регламент взаимодействия сторон по договору. Сюда же можно включить условия об электронном документообороте (ЭДО) с использованием, проще всего простой электронной подписи.

- **Срок действия и условия расторжения.** Здесь всё сказано в заголовке: определяем срок действия и условия расторжения договора.

И самое главное – все пункты договора должны быть максимально чёткими и логически законченными.

Интеллектуальная собственность по договору на разработку программы.

Если мы условились о том, что договор на разработку программы будет смешанным с элементами договора подряда/оказания услуг и договора о полной передаче всех имущественных прав на программу, то в нашем договоре необходимо будет отдельной главой предусмотреть все вопросы, связанные с передачей (отчуждением) заказчику исключительных (полная передача) имущественных прав на результат выполненных работ исполнителем, где результатом является – объект интеллектуальной собственности.

Этот раздел определит какое лицо будет обладателем исключительного имущественного права на результат интеллектуальной деятельности, созданный по договору, исполнитель передаёт все права заказчику, или исключительное право остаётся у исполнителя, а заказчику предоставляется право использования результата выполненных работ путём воспроизведения, распространения, показа и т.д. Если все права передаются заказчику, то исполнитель не сохраняет за собой права использовать результат выполненных работ самостоятельно или представлять аналогичные права на их использование третьим лицам.

Конечно же, в большинстве случаев заказчик желает обладать исключительным, полным имущественным правом на уникальный продукт, который он заказал, оплатил за него немалую стоимость и который он и только он

намерен использовать для своих бизнес проектов, не переживая по поводу, того, что этим же продуктом может в равной степени пользоваться его прямой конкурент.

К объектам авторского права относятся, в том числе, программы для электронных вычислительных машин всех видов, включая прикладные программы и операционные системы.

Авторское право распространяется на любые программы и базы данных, являющиеся результатом творческой деятельности автора (соавторов), как выпущенные, так и не выпущенные в свет, выраженные в объективной форме, независимо от их назначения и достоинства. Авторское право автора на программы и базы данных предполагается до тех пор, пока не доказано обратное.

Как работает договор о полной передаче всех имущественных прав на программу.

Имущественные права на программу или базу данных могут быть переданы полностью или частично другим физическим или юридическим лицам по договору. Договор заключается в письменной форме и устанавливает следующие обязательные условия: объем и способы использования программы или базы данных, порядок выплаты и размер вознаграждения, срок действия договора.

Суть договора – полная передача всех имущественных прав от исполнителя-автора/разработчика к компании-заказчику. Объект интеллектуальной собственности передается навсегда, т.е. появляется его новый правообладатель, который в установленном порядке, при желании может зарегистрировать программу. Автор/разработчик не сможет повторно передать права на объект интеллектуальной собственности третьим лицам, но, если пожелает, может настаивать на сохранении авторства (личное неимущественное право).

После чего, чтобы компании-заказчику при желании «сдать объект в аренду» третьему лицу или продать – не нужно будет ни у кого спрашивать разрешения. Разработчику/автору запрещается применять программу без разрешения нового правообладателя.

Немного о роялти. Обязана ли компания-заказчик выплачивать разработчику-исполнителю роялти?

Роялти – платежи за использование или право использования любого нематериального актива, в том числе авторских прав на программное обеспечение и базы данных.

Однако, не рассматриваются в качестве роялти платежи, выплачиваемые, в том числе, за оказание услуг по разработке компьютерных программ и баз данных (программных средств и информационных продуктов вычислительной техники), а также по установке, доработке и настройке программ, их адаптации и модификации.

Иными словами, **роялти** – это лицензионное вознаграждение за право пользования объектом интеллектуальной собственности по лицензионному договору, где лицензиар (правообладатель) передает лицензиату (пользователю) право на временное использование результата интеллектуальной деятельности за определенную плату.

Таким образом, по нашему мнению, компания-заказчик не обязана выплачивать исполнителю-разработчику/автору роялти при заключении договора на разработку программы, достаточно фиксированного, единовременного или поэтапного платежа.

Для начала давайте определимся с терминами. Как мы уже выяснили – программы и базы данных относятся к объектам авторского права.

Авторское право на программы и базы данных возникает в силу их создания. Для признания и осуществления авторского права на программу или базу данных **не требуется регистрация** или соблюдение иных формальностей.

Правообладатель для оповещения о своих правах может, начиная с первого выпуска в свет программы или базы данных, использовать знак охраны авторского права, состоящий из трех элементов: буквы С в окружности или в круглых скобках; наименования (имени) правообладателя; года первого выпуска программы или базы данных в свет.

При этом, авторское право на программы или базы данных не связано с правом собственности на их материальный носитель. Любая передача прав на материальный носитель не влечет за собой передачи каких-либо авторских правомочий на программы или базы данных.

Права на программу и базы данных могут быть **неимущественными и имущественными**.

Как имущественные, так и неимущественные (личные) права могут принадлежать автору, по праву авторства.

Имущественные права на программу или базу данных могут быть переданы автором полностью или частично другим физическим или юридическим лицам по договору.

Кто вправе зарегистрировать программу и базу данных?

Право на регистрацию программы или базы данных имеют правообладатели – физические или юридические лица Республики Узбекистан, других государств, обладающие в отношении их всеми личными и имущественными правами или только имущественными правами в соответствии с договором.

В рассматриваемых отношениях, компания-заказчик имеет только имущественные права в соответствии с договором.

Правообладатель (заявитель) непосредственно или через своего представителя может зарегистрировать в Государственном реестре программных продуктов либо Государственном реестре баз данных программу или базу данных путем подачи заявки в Агентство по интеллектуальной собственности при Министерстве юстиции Республики Узбекистан.

Заявка на официальную регистрацию программы или базы данных должна относиться к одной программе или одной базе данных. Правила оформления заявки на регистрацию определяет Агентство.

После поступления заявки на регистрацию Агентство проверяет наличие необходимых документов и их соответствие требованиям, правил. При положительном результате проверки Агентство вносит программу или базу данных в соответствующий Реестр, выдает заявителю свидетельство об официальной регистрации и публикует сведения о зарегистрированных программах и базах данных в официальном бюллетене Агентства.

Юридические и физические лица Республики Узбекистан вправе зарегистрировать программы или базы данных в других государствах или произвести их **международную регистрацию**.

Иностранные юридические и физические лица пользуются правами, наравне с юридическими и физическими лицами Республики Узбекистан или на основе принципа взаимности.

Принцип взаимности означает, что права иностранных авторов по этому принципу охраняются в иностранном государстве, если нормы права страны гражданства иностранного автора или страны, где он впервые опубликовал свое произведение, предусматривают охрану прав граждан страны, где испрашивается охрана.

Если после официальной регистрации и внесении в Реестр, правообладатель пожелает полностью или частично передать имущественные права на программу или базу данных иному лицу по соглашению, то такой договор необходимо зарегистрировать в Министерстве юстиции Республики Узбекистан. В регистрации такого договора в первую очередь заинтересовано иное лицо.

Осюда следует, что если программа и база данных прошла официальную регистрацию по желанию правообладателя, то и последующие договоры в отношении программы и базы данных подлежат регистрации. Несоблюдение письменной формы или требования о государственной регистрации влечет недействительность такого договора.

Обратите внимание, что перепродажа или передача иным способом права собственности либо иных вещных прав на **экземпляр программы или базы данных** после первой продажи или другой передачи права собственности на этот экземпляр допускается без согласия правообладателя и без выплаты ему дополнительного вознаграждения.

В настоящее время ведется работа над запуском Портала электронных государственных услуг интеллектуальной собственности Министерства юстиции, который предназначен для проведения в полностью электронной форме автоматизированным способом процедур, связанных с регистрацией объектов интеллектуальной собственности. Таким образом, процедура (регламент) регистрации программ и баз данных в ближайшее время будет изменена [8].

Судебная защита интеллектуальных прав.

Мы не будем отдельно останавливаться на спорах, связанных с исполнением рассматриваемого договора, таких как: соответствуют ли работы по созданию программы условиям договора и техническому заданию, недостаткам программы и причинам их появления, некачественно выполненным работам, устранимости недостатков, возможности нормального функционирования программы и корректности выполнения операции, для которых она создавалась, вопросам оплаты, недействительности договора и др.

Это тема для отдельной большой статьи.

Здесь мы расскажем о способах защиты в связи с нарушением интеллектуальных прав на программу – как на объект интеллектуальной собственности.

Интеллектуальная собственность подлежит судебной защите в Республике Узбекистан. Однако, к сожалению, такая судебная практика не набрала еще нужного практического объема и популярности как даже у наших соседей, в России, Украине и др., не говоря уже о развитых странах дальнего зарубежья.

Если проанализировать судебную практику развитых стран и сравнить с национальной, то можно однозначно сказать, что количество и разнообразие споров в Узбекистане в разы меньше. Небольшая судебная практика сказывается на квалификации и опыте судей, соответственно на качестве вынесенных решений. При этом вроде как национальное законодательство в области интеллектуальной собственности в значительной мере соответствует международным нормам, но на деле еще требует многих и многих доработок.

В Узбекистане признается приоритет общепризнанных норм международного права. Для полноценной реализации этих норм на внутригосударственном уровне подавляющее большинство положений имплементируется в национальное законодательство. Нормальное функционирование правовых конструкций обеспечивается, в том числе, санкциями за их нарушение, но они незначительны. В развитых странах за каждый случай нарушения – платится штраф в десятки тысяч долларов, не говоря о других видах возмещения ущерба.

В Узбекистане, к сожалению, пока отсутствует соразмерная реальной имущественная ответственность за правонарушения, что в итоге приводит к тому, что они продолжают совершаться.

Чтобы не лишать бизнес стимула инвестировать в технологии, считаем, что нужно максимально урегулировать вопросы защиты прав интеллектуальной собственности в Узбекистане.

В вопросе подсудности дел, связанных с интеллектуальной собственностью считаем, что создание отдельных судов, специализированных на рассмотрение споров, связанных с объектами интеллектуальной собственности, послужило бы разрешению данных споров в кратчайшие сроки, без допущения излишней волокиты, а также вынесению законных и справедливых судебных решений.

Действующим законодательством предусмотрено несколько способов защиты исключительных прав на интеллектуальную собственность, различающиеся от вида охраняемого объекта и характера нарушения прав на него. Допускается преследование нарушителя в гражданском, экономическом, административном, а в ряде случаев и уголовном порядке. Выбор оптимальной формы и способа защиты прав является непростым делом.

Резюмируя, законодательство в этой области еще требует значительных изменений и совершенствования. Отсюда неутешительный вывод – на деле все очень сложно. Но чтобы не впадать в отчаяние, будем работать пока с тем, что имеем.

Механизмы защиты авторского права и смежных прав.

Гражданская ответственность.

Гражданско-правовые способы защиты.

Автор программы или базы данных и иные правообладатели вправе требовать:

- признания прав;
- восстановления положения, существовавшего до нарушения права и прекращения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;
- возмещения причиненных убытков, в размер которых включается сумма доходов, неправомерно полученных нарушителем;

- выплаты нарушителем, извлекающим прибыль, компенсации вместо возмещения причиненных убытков в определяемой по усмотрению соответствующего суда сумме от двадцатикратного до тысячекратного размера базовой расчетной величины;

- принятия иных предусмотренных законодательными актами мер, связанных с защитой их прав.

Как было указано выше, одним из способов защиты авторского права и смежных прав являются выплаты компенсации в размере от 20 до 1 000 БРВ вместо возмещения убытков, выплачиваемой независимо от факта причинения убытков, исходя из характера нарушения и степени вины нарушителя с учетом обычаев делового оборота. Это новая и весьма справедливая норма, которая возможно и не покрывает все убытки автора или иного правообладателя, но станет началом новых положительных изменений в этой области.

Поскольку авторские произведения являются одним из объектов интеллектуальной собственности, то применима норма Гражданского кодекса о способах защиты исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности. Защита исключительных прав может осуществляться также:

- обязательной публикацией о допущенном нарушении, с включением в нее сведений о том, кому принадлежит нарушенное право;

- изъятием материальных объектов, с помощью которых нарушены исключительные права, и материальных объектов, созданных в результате такого нарушения.

За защитой своего права автор программы для или базы данных и иные правообладатели могут обратиться в суд.

Суд может вынести решение о конфискации экземпляров программы или базы данных, изготовленных с нарушением авторского права, и об их уничтожении.

Материалы и оборудование, используемое для воспроизведения таких экземпляров программы или базы данных, по решению суда могут быть переданы в доход бюджета либо истцу по его просьбе в счет возмещения убытков.

Невыполнение физическим или юридическим лицом требований в отношении исключительных прав правообладателей является нарушением авторского права.

Административная ответственность.

В соответствии со статьей 177-1 Кодекса Республики Узбекистан об административной ответственности незаконное использование произведений или объектов смежных прав, а равно воспроизведение, распространение, доведение до всеобщего сведения контрафактных экземпляров произведений или объектов смежных прав либо указание ложной информации на экземплярах произведений или объектов смежных прав об их изготовителях, о местах их производства, а также об обладателях авторского права и смежных прав – влечет наложение штрафа на граждан от одной до пяти, а на должностных лиц – от пяти до десяти базовых расчетных величин с конфискацией контрафактных экземпляров произведений и объектов смежных прав, а также материалов и оборудования, используемых для их воспроизведения и распространения, и иных орудий совершения правонарушения.

Те же правонарушения, совершенные повторно в течение года после применения административного взыскания, – влекут наложение штрафа на граждан от пяти до десяти, а на должностных лиц – от десяти до двадцати базовых расчетных величин с конфискацией контрафактных экземпляров произведений и объектов смежных прав, а также материалов и оборудования, используемых для их воспроизведения и распространения, и иных орудий совершения правонарушения [12].

Уголовная ответственность.

В соответствии со статьей 149 Уголовного кодекса Республики Узбекистан присвоение авторства, принуждение к соавторству на объекты интеллектуальной собственности, а равно разглашение без согласия автора сведений об этих объектах до их официальной регистрации или публикации, – наказывается штрафом от двадцати пяти до семидесяти пяти базовых расчетных величин или лишением определенного права до пяти лет либо обязательными общественными работами до трехсот шестидесяти часов или исправительными работами до трех лет [9].

Указанное уголовное преступление в обиходе называют плагиат.

Что делать, если ваше право нарушили.

Грамотные действия при обнаружении факта правонарушения положительно скажутся на исходе судебного разбирательства. Действуйте последовательно и основательно, а именно.

Соберите и зафиксируйте доказательства правонарушения. Обязательно сделайте это в первую очередь. Если нарушитель узнает, что вы готовитесь обратиться в суд, он может удалить спорный объект или изъять его из продажи. Тогда доказать вину будет трудно [10].

Проанализируйте доказательства и оцените вероятность успеха в случае судебного разбирательства. Каждый конфликт требует своей стратегии, изучения деталей. На этом этапе можно обратиться к юристам за консультацией.

Определите ответчика. Чтобы подать заявление или оформить досудебную претензию, необходимо понять, кто нарушил Ваше право. Обычно этот шаг не вызывает трудностей [11].

Направьте досудебную претензию. Если нарушены авторские права, вы можете потребовать у правонарушителя удалить спорный объект, или перестать его использовать. Если Ваше требование игнорируют, переходите к следующему шагу.

Определите юрисдикцию. Споры по интеллектуальной собственности между компаниями разрешаются в экономических судах. Заявление подается по месту регистрации ответчика.

Подайте исковое заявление. Постарайтесь максимально полно изложить информацию о правонарушении, конкретно описать свои требования.

В рамках уголовных преступлений необходимо будет обратиться в правоохранительные органы.

Нарушение исключительных прав – серьезное деяние, которое влечет за собой наказание. Не стоит недооценивать риски. Тщательно проверяйте наличие прав на объекты, которые собираетесь использовать, заключайте лицензионные и другие договоры в соответствии с нормами законодательства, регистрируйте интеллектуальную собственность. Нарушения могут принести бизнесу миллионные убытки.

В идеале каждой компании нужно регистрировать свои нематериальные объекты на этапе их создания или получения в собственность, вне зависимости от сферы действия.

Свою собственность можно и нужно защищать!

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЕ ССЫЛКИ:

1. Decree of the President of the Republic of Uzbekistan "On approval of the Strategy" Digital Uzbekistan – 2030 "and measures for its effective implementation" No. UP-6079 of 05.10.2020 // National database of legislation, 06.10.2020, No. 06/20/6079 / 1349.
2. Окюлов О. Правовой статус интеллектуальной собственности: дис.... д-ра юрид. наук //Т.: ТГЮИ. – 2000. – С. 14.
3. European Data Protection Supervisor, 'EDPS Opinion on Personal Information Management Systems' (Opinion No 9/2016) // <https://perma.cc/X236-GR48>.
4. J Drexl and others, 'Data Ownership and Access to Data – Position Statement of the Max Planck Institute for Innovation and Competition of 16 August 2016 on the Current European Debate' (2016) Max Planck Institute for Innovation & Competition Research Paper No 16-10.
5. Бурханова, Л., Матвеева, Л., & Ачилова, Л. (2021). Особенности правового регулирования гендерного равенства: международный и национальный аспект (теория и практика применения). *Актуальные проблемы гуманитарных наук*, 1(1), 6-12.
6. Гражданский кодекс Республики Узбекистан 01.03.1997 г. <https://lex.uz/ru/docs/111181>
7. Ruzinazarov, S. N., & Achilova, L. I. (2021). A new stage in the development of the civil code of the Republic of Uzbekistan in the context of digital reality. *International Relations: Politics, Economics, Law*, 2020(1), 58-65.
8. Рузиназаров, Ш., & Ачилова, Л. (2017). Актуальные вопросы совершенствования законодательства по обязательствам причинения вреда. *Review of law sciences*, 1(1), 134-141.
9. Ачилова, Л. И., & Норова, Н. А. (2021, May). Значение соглашения о признании вины в уголовном процессе. In *Conferences* (Vol. 1, No. 1).
10. Уголовный кодекс Республики Узбекистан Национальная база данных законодательства, 10.01.2018 г., № 03/23/822/0143, 15.03.2023 г., № 03/23/823/0150; 23.03.2023 г., № 03/23/825/0164, 28.03.2023 г., № 03/23/826/0172; 12.04.2023 г., № 03/23/829/0208; 11.05.2023 г., № 03/23/841/0270) <https://lex.uz/docs/111457>
11. Окюлов О. Гражданский кодекс Республики Узбекистан в новой редакции: каким должен быть IV раздел. – 2019.
12. Административный кодекс Республики Узбекистан Национальная база данных законодательства, № 03/22/810/1095; 14.03.2023 г., № 03/23/822/0143; 28.03.2023 г., № 03/23/826/0172; 28.03.2023 г., № 03/23/827/0173; 12.04.2023 г., № 03/23/829/0208; 19.04.2023 г., № 03/23/830/0216; 26.04.2023 г., № 03/23/832/0228; 11.05.2023 г., № 03/23/841/0270; 13.05.2023 г., № 03/23/842/0276; 03.07.2023 г., № 03/23/850/0439; 05.07.2023 г., № 03/23/851/0447) <https://lex.uz/docs/97661>