

В.А. Богоненко, И.Б. Бураченко, Т.В. Гончарова

## КОМПЬЮТЕРНАЯ ПРОГРАММА КАК ОБЪЕКТ АВТОРСКОГО ПРАВА (ПРЕЛИМИНАРНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ)

***Аннотация.** Развитие информационных технологий и разработка нового программного обеспечения актуализируют тематику интеллектуальной собственности в области информационных технологий. Право интеллектуальной собственности содержит нормы, позволяющие обеспечить защиту прав авторов, а в целом эффективное правовое регулирование в области информационных технологий. Знания, касающиеся интеллектуальной собственности необходимы не только ИТ-компаниям, но и каждому программисту, специалисту, занятому в сфере информационных технологий, а также в целом, многочисленным пользователям.*

***Ключевые слова:** информационные технологии, компьютерная программа, авторское право, интеллектуальная собственность, права автора, регистрация.*

С точки зрения состояния и перспектив структурирования норм права, и соответственно, классификации источников правового регулирования в сфере информационных технологий, определяющее значение имеет идентификация предмета правового регулирования отношений в сфере информационных технологий. Первоосновой такой идентификации является понятийный аппарат института информационных технологий, который важен в плане фиксации используемых в области информационных технологий терминов и понятий, и безусловно своим содержанием. Понятийный аппарат института информационных технологий обеспечивает формально-логическую упорядоченность основных правовых регуляторов, а также обеспечивает эффективное правовое регулирование отношений в сфере информационных технологий. Анонсируемая в данной работе проблема заключается в том, что все основные понятия, относящиеся к области информационных технологий в большинстве своем, содержатся в так называемых подзаконных актах, технических регламентах и в ведомственных локальных актах. На уровне законов, прежде всего, Гражданского кодекса и Закона «Об авторском праве и смежных правах» размещены лишь отдельные понятия, которые никак не могут обеспечить смысловую нагрузку и целостного восприятия положений из области информационных технологий.

Прежде всего, обращает на себя внимание многомерность и универсальность такого ключевого понятия, как программное обеспечение. В соответствии с Межгосударственным стандартом ГОСТ ИСО/МЭК 9126-2001 «Информационная технология. Оценка программной продукции. Характеристики качества и руководства по их применению», программное обеспечение (software) – программы, процедуры, правила и любая соответствующая документация, относящаяся к работе вычислительной системы.

Программное обеспечение – совокупность программ системы обработки информации и программных документов, необходимых для эксплуатации этих

программ. (Образовательный стандарт высшего образования (ОСВО 1-40 80 05-2019). Высшее образование. II ступень (магистратура). Специальность 1-40 80 05 Программная инженерия. Степень Магистр, утвержденный постановлением Министерства образования Республики Беларусь от 26 июня 2019 г. № 81).

Программное обеспечение – совокупность программ системы обработки информации и программных документов, необходимых для эксплуатации этих программ. (Образовательный стандарт Республики Беларусь. Переподготовка руководящих работников и специалистов, имеющих высшее образование. Специальность: 1-40 05 71 Программное обеспечение автоматизированных библиотечно-информационных систем. Квалификация: Инженер-программист, утвержденный постановлением Министерства образования Республики Беларусь от 16 июня 2014 г. № 78).

Программное обеспечение – одна или более программа или микропрограмма, записанная на любом материальном носителе. (Глоссарий модельного законодательства для государств – участников Содружества Независимых Государств в области интеллектуальной собственности, принятый постановлением Межпарламентской Ассамблеи государств – участников Содружества Независимых Государств от 17 мая 2012 г. № 37-17).

Программное обеспечение – набор одной или более программ или микропрограмм, записанных на любом виде носителя (весь перечень). (Примечание к перечню, принятому постановлением Государственного военно-промышленного комитета Республики Беларусь от 28 декабря 2007 г. № 15/137, Государственного таможенного комитета Республики Беларусь от 28 декабря 2007 г. № 15/137 «Об установлении перечней специфических товаров (работ, услуг)». (Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2008 г., № 42, 8/17945) (опубликован – 22 февраля 2008 г.)).

В контексте рассматриваемой темы, принципиально важным является то, что вышеназванное понятие, судя по сложившейся практике, обладает многовекторностью и презюмируется возможность его различного толкования. При этом, в самом понятии неизменно содержится указание на такой вариативный признак, как множественность программ: «набор одной или более программ», «одна или более программа», «совокупность программ». Таким образом, это может быть или одна программа или несколько программ. Вместе с тем, с точки зрения запросов юридической терминологии и правовой сущности такого явления, как программное обеспечение, в отдельных случаях встречается указание на цель, а именно: необходимость эксплуатации самих же программ. Таким образом, следует, что на сегодняшний день в различных документах содержатся схожие понятия программного обеспечения.

Применительно к одному из ключевых понятий, используемому в сфере информационных технологий, а именно, «компьютерная программа», в юридической литературе было высказано мнение, что для того, чтобы разобраться в проблематике охраны программ необходимо использовать ряд терминов в их общепринятом значении.

– Компьютер (ЭВМ) – техническое устройство или комплекс устройств, предназначенных для обработки информации и решения вычислительных и информационно-логических задач. Обработка информации компьютером осуществляется с помощью технических и программных средств.

– Программные средства – последовательная совокупность операций, определяющая решение конкретной задачи посредством вычислительного процесса от заданных начальных условий до конечного результата.

– Компьютерная программа – объективная форма представления совокупности данных и команд, предназначенных для функционирования компьютерных устройств с целью получения определенного результата.

– Программный продукт – это компьютерная программа или пакет компьютерных программ, предназначенные для передачи в эксплуатацию (для продажи).

– Алгоритм – точное предписание, определяющее вычислительный процесс, ведущий от варьируемых начальных данных к искомому результату.

– Исходный текст – воспринимаемое человеком представление алгоритма на произвольном языке программирования.

– Объектный код – исходный текст, преобразованный в машиночитаемую форму с использованием комбинации двух элементов – «0» и «1».

– Адаптация компьютерной программы – внесение изменений, осуществляемых исключительно в целях обеспечения функционирования компьютерной программы на конкретных технических средствах пользователя или под управлением конкретных программ пользователя.

– Модификация (переработка) компьютерной программы – любые изменения, не являющиеся адаптацией, в том числе представление программы на другом языке.

– Декомпилирование компьютерной программы – технический прием, включающий преобразование объектного кода в исходный текст, осуществляемый в целях изучения структуры и кодирования программы [1, с. 24-25].

(Программа – данные, предназначенные для управления конкретными компонентами системы обработки информации в целях реализации определенного алгоритма (ГОСТ 19781-90).

Программное средство – объект, состоящий из программ, процедур, правил, а также, если предусмотрено, сопутствующих им документации и данных, относящихся к функционированию системы обработки информации.

Примечание. Программное средство представляет собой конкретную информацию, объективно существующую как совокупность всех значимых с точки зрения ее представления свойств каждого из материальных объектов, содержащих в фиксированном виде эту информацию.

Программный продукт – программное средство, предназначенное для поставки, передачи, продажи пользователю.) (Межгосударственный стандарт ГОСТ 28806-90. Качество программных средств. Термины и определения.)

В настоящее время возросла возможность использования понятий, закреплённых именно в законодательстве, хотя как отмечалось выше, остаются проблемы, касающиеся понятийного аппарата института информационных технологий и прежде всего, это отсутствие основных понятий в законах.

Общие положения, касающиеся поиска, получения, передачи, сбора, обработки, накопления, хранения, распространения или предоставления информации, а также пользования информацией; создания и использования информационных технологий, информационных систем и информационных сетей, формирования

информационных ресурсов, а также организации и обеспечения защиты информации, содержатся в Законе Республики Беларусь «Об информации, информатизации и защите информации».

Закон «Об авторском праве и смежных правах» был дополнен таким понятием, как «компьютерная программа», а именно: компьютерная программа – представленная в объективной форме упорядоченная совокупность команд и данных, предназначенных для использования на компьютере и в иных системах и устройствах в целях обработки, передачи и хранения информации, производства вычислений, получения аудиовизуальных изображений и других результатов. Частью компьютерной программы являются включенные в компьютерную программу документы, детально описывающие функционирование компьютерной программы, в том числе взаимодействие с пользователем и внешними компонентами.

Такое новшество можно считать отчасти вынужденным, но не позволяющим решить основную проблему, а именно: обеспечение эффективного правового регулирования отношений в сфере информационных технологий.

К самому определению компьютерной программы многие специалисты, в том числе программисты, относятся с большим скепсисом, например, ставя под сомнение необходимость упоминания в понятии документов. Тем более, что еще п. 1.3. ГОСТ 19.101-77 «Виды программ и программных документов» отграничил собственно программу и документацию на нее [2]. С другой стороны, в профессиональном сообществе программистов ключевым в программе считается код, то, что нужно описать, но в вышеуказанном понятии, отсутствует упоминание кода. Кроме того, и это самое главное, в действующей редакции Закон «Об авторском праве и смежных правах» не может обеспечить эффективное правовое регулирование отношений в сфере информационных технологий. Здесь следует отметить, что применительно к области информационных технологий, в том числе программного обеспечения, применимы с определенной оговоркой многие понятия, содержащиеся в Законе «Об авторском праве и смежных правах», например, автор, аудиовизуальное произведение, базы данных, воспроизведение и др. Среди этих понятий, есть понятия, определяющие субъектов (участников) правоотношений в области авторского права, например, автор или правообладатель. Есть также и понятия, определяющие объекты интеллектуальной собственности, например, аудиовизуальное произведение или составное произведение. Проблема состоит в том, что Закон «Об авторском праве и смежных правах» принимался в то время, когда авторское право воспринималось исключительно с позиций материального мира и многие явления в сфере авторского права рассматривались через призму вещного права.

Одна из производных проблем, проблема защиты авторского права в сфере информационных технологий. Достаточно сложно говорить о возможности эффективного применения норм, содержащихся в главе 7 Закона «Об авторском праве и смежных правах» к области информационных технологий, когда возникает необходимость в защите авторского права. Виды правонарушений, связанных именно с нарушением авторского права в сфере информационных технологий, должны быть закреплены в специальном законе. В действующем Законе «Об авторском праве и смежных правах» нарушения авторского права

в значительной мере привязаны к такому понятию, как произведение, но самого, общего понятия «произведение» данный Закон не содержит, что значительно усложняет правоприменительную практику.

Говоря о защите авторского права в сфере информационных технологий, в том числе применительно к программному обеспечению или компьютерным программам, следует исходя из современного состояния законодательства идентифицировать те объекты, которые причисляются к объектам авторского права, в частности, это могут быть объекты, перечисленные в п. 5 ст. 6 Закона «Об авторском праве и смежных правах», например, музыкальные произведения с текстом и без текста; аудиовизуальные произведения; произведения изобразительного искусства (скульптура, живопись, графика, литография и др.) и др., т.е. те элементы, которые являются наполнением компьютерной программы, но которые автономны с точки зрения способности к идентификации в качестве самостоятельных объектов авторского права.

Говоря о возможности защиты авторского права применительно к области компьютерных программ, следует отметить, что в Республике Беларусь апробирован институт регистрации компьютерных программ в патентном органе, а именно в Национальном центре интеллектуальной собственности.

В Республике Беларусь Реестр зарегистрированных компьютерных программ ведётся с 23 января 2008 года. Регистрацию компьютерных программ осуществляет Национальный центр интеллектуальной собственности по заявлению правообладателя на основе представляемых им сведений.

С 23.01.2008 по 30.06.2021 зарегистрировано 1418 программ. Из них 184 программы зарегистрировали учреждения образования или учреждения, которые входят в их структуру. Юридическая составляющая является важной основой этих процессов. В национальном законодательстве различных стран закреплены нормы, регулирующие создание, использование и охрану компьютерных программ (далее – КП). Правовую основу регулирования отношений, связанных с созданием, охраной и использованием компьютерных программ, составляют нормы Закона Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах» и Гражданского Кодекса Республики Беларусь. Отдельные нормы содержатся в иных кодифицированных и некодифицированных актах. Следует подчеркнуть, что в Республике Беларусь отсутствует специальный закон, который бы регулировал отношения по поводу создания и использования компьютерных программ. Положения, касающиеся программного обеспечения закреплены в договоре ВОИС по авторскому праву, участником которого является Республика Беларусь, а также в ст. 10 Соглашения о коммерческих аспектах прав интеллектуальной собственности (ТРИПС), подписанного в 1994 году странами-членами Всемирной торговой организации.

В практической деятельности всегда возникает вопрос о выборе способов и средств защиты разработанного объекта программного обеспечения, особенно для дальнейшей его коммерциализации. Одним из средств является регистрация КП в соответствующих организациях. Для этого нужно четко понимать те преимущества, которые получит правообладатель для защиты и использования принадлежащих ему прав наиболее полным образом. Прежде всего, это доказательство

авторства на произведение. В случае спора суд признает лицо, зарегистрировавшее КП, его автором, если не будет доказано иное. Кроме того, регистрация КП может принести экономическую выгоду, т.к. возникает возможность передачи имущественных прав на КП третьим лицам на выгодных условиях.

Авторам программы, как и авторам любых объектов авторских прав, принадлежат два вида прав: личные неимущественные и имущественные права. Авторами являются физические лица, творческим трудом которых создано произведение, которым всегда принадлежат личные неимущественные права, неотделимые от личности автора. Что касается имущественных прав, то они могут принадлежать как физическому, так и юридическому лицу.

Основаниями принадлежности исключительного права на КП являются:

- собственно создание КП заявителем, вариант для физических лиц, потому, что произведение создается только автором;
- переход исключительного права на служебное произведение, т.е. если программа, создана работником в порядке выполнения обязанностей, обусловленных трудовым договором (в том числе по заданию нанимателя);
- переход исключительного права по договору, т.е. для правообладателей, которые получили права по условиям, например, договора уступки исключительного права;
- правопреемство в отношении исключительного права, т.е. при переходе прав по наследству или при реорганизации юридического лица.

В Республике Беларусь регистрация компьютерных программ осуществляется НЦИС добровольно по усмотрению автора или иного обладателя исключительного права на компьютерную программу (далее – правообладатель) в порядке оказания услуг правообладателям на основе представляемых ими сведений (материалов, подтверждающих создание компьютерной программы и принадлежность исключительного права на такую компьютерную программу конкретному лицу) [3, с. 5-6].

Ознакомление со специальными источниками, относящимися к области информационных технологий, анонсирует значимость первичного материала, отражающего сущность компьютерной программы, и указывает на необходимость разработки и принятия специального закона, нормы которого регулировали бы отношения в области информационных технологий. В этом контексте полное впечатление о компьютерных программах позволяет получить нижеприведенная таблица (ЕСПД ГОСТ 19781–90 Термины и определения): [4]

Таблица. – Виды компьютерных программ

Вид	Характеристика
1	2
Системная программа	Программа, предназначенная для поддержания работоспособности системы обработки информации или повышения эффективности ее использования в процессе выполнения прикладных программ
Управляющая программа	Системная программа, реализующая набор функций управления, в который включают управление ресурсами и взаимодействием с внешней средой системы обработки информации, восстановление работы системы после проявления неисправностей в технических средствах

Продолжение таблицы

1	2
Супервизор	Часть управляющей программы, координирующая распределение ресурсов системы обработки информации
Прикладная программа	Программа, предназначенная для оказания услуг общего характера пользователям и обслуживающему персоналу системы обработки информации
Программа обслуживания	Программа, предназначенная для решения задачи или класса задач в определенной области применения системы обработки информации
Абсолютная программа	Программа на машинном языке, выполнение которой зависит от ее местоположения в оперативной памяти
Переместимая программа	Программа на машинном языке, выполнение которой не зависит от ее местоположения в оперативной памяти
Реинтерабельная программа	Программа, один и тот же экземпляр которой в оперативной памяти способен выполняться многократно, причем так, что каждое выполнение может начинаться в любой момент по отношению к другому выполнению
Мобильная программа	Программа, которая написана для ЭВМ одной архитектуры, но может исполняться в системах обработки информации с другими архитектурами без доработки или при условии ее доработки, трудоемкость которой незначительна по сравнению с разработкой новой программы
Драйвер	Программа, предназначенная для управления работой периферийных устройств, обычно в мини- и микро-ЭВМ
Подпрограмма	Программа, являющаяся частью другой программы и удовлетворяющая требованиям языка программирования к структуре программы
Программный модуль	Программа или функционально завершенный фрагмент программы, предназначенный для хранения, трансляции, объединения с другими программными модулями и загрузки в оперативную память
Исходный модуль	Программный модуль на исходном языке, обрабатываемый транслятором и представляемый для него как целое, достаточное для проведения трансляции
Объектный модуль	Программный модуль, получаемый в результате компиляции исходного модуля. Примечание. Объектный модуль обычно полностью готов к редактированию связей
Загрузочный модуль	Программный модуль, представленный в форме, пригодной для загрузки в основную память для выполнения
Макроопределение	Программа, под управлением которой макрогенератор порождает макрорасширения макрокоманд
Рекурсивная подпрограмма	Подпрограмма, которая может обращаться к себе самой
Компоненты систем программирования	
Система программирования	Система, образуемая языком программирования компиляторами или интерпретаторами программ, представленных на этом языке, соответствующей документацией, а также вспомогательными средствами для подготовки программ к форме, пригодной для выполнения
Кросс-система программирования	Система программирования, программные компоненты которой порождают программы на машинном языке, отличном от того, в среде которого они работают
Язык программирования	По ГОСТ 2:8397–89
Алгоритмический язык	Искусственный язык, предназначенный для выражения алгоритмов

Продолжение таблицы

1	2
Проблемно-ориентированный язык	Язык программирования, который соответствует понятиям определенного класса прикладных задач. Примечание. Проблемно-ориентированный язык обычно имеет набор специфических изобразительных средств
Исходный язык	Язык программирования, используемый для первичного представления программы
Машинный язык	Язык программирования, предназначенный для представления программ в форме, позволяющей выполнять ее непосредственно техническими средствами обработки информации. Примечание. Для выполнения программы на машинном языке не требуется применение трансляторов, компиляторов и интерпретаторов
Автокод	Символьный язык программирования, предложения которого по своей структуре в основном подобны командам и обрабатываемым данным конкретного машинного языка
Язык ассемблера	Язык программирования, который представляет собой символьную форму машинного языка с рядом возможностей, характерных для языков высокого уровня. Примечание. Язык ассемблера, который включает в себя макрокоманды. Язык программирования, понятия и структура которого удобны для восприятия человеком
Язык высокого уровня	Язык программирования, понятия и структура которого удобны для восприятия человеком
Макроязык	Язык программирования, предназначенный для представления макроопределений. Примечание. Некоторые средства макроязыка могут использоваться вне макроопределений
Макрокоманда	Предложение языка программирования, вместе которого макрогенератор подставляет макрорасширения
Макрорасширение	Последовательность предложений, порождаемая макрогенератором при обработке макрокоманды на основании макроопределения
Декларативный язык	Язык программирования для выражения определений. Примечание. В качестве такого языка часто выступает язык описания данных
Объектно-ориентированный язык	Язык программирования, который соответствует концепциям объектно-ориентированного программирования
Процедурный язык	Язык программирования, в котором действия над данными выражаются в терминах последовательностей команд
Функциональный язык	Язык программирования, в котором действия над данными выражаются в виде обращений к функциональным процедурам
Транслятор	Программа или техническое средство, выполняющие трансляцию программы. Примечание. На транслятор обычно возлагаются функции диагностики ошибок, формирования словарей идентификаторов, выдачи для печати текстов программ и т. д.
Конвертор языка Конвертор	Транслятор с некоторого языка на другой язык такого же уровня
Компилятор	Программа или техническое средство, выполняющие компиляцию
Ассемблер	Программа или техническое средство, выполняющие ассемблирование

## Окончание таблицы

1	2
Макрогенератор	Программа или техническое средство, выполняющие преобразования макрокоманд в их макрорасширения
Интерпретатор	Программа или техническое средство, выполняющие интерпретацию. Примечание. Большинство интерпретаторов осуществляют интерпретацию программы путем последовательной интерпретации ее предложений
Редактор связей	Программа, предназначенная для создания загрузочных модулей на основании одного или нескольких объектных модулей или загрузочных модулей путем разрешения перекрестных ссылок между модулями и, при необходимости, настройки адресов
Библиотека программ	Организованная совокупность программ <i>или</i> частей этих программ, а также, возможно, информации, относящейся к их использованию. Примечание. Библиотека программ часто называется в соответствии с природой содержащихся в ней элементов

(Программу (по ГОСТ 19781–90) допускается идентифицировать и применять самостоятельно и (или) в составе других программ.

Программы подразделяются на виды: ГОСТ 19.101-77 «Виды программ и программных документов».

Компонент – программа, рассматриваемая как единое целое, выполняющая законченную функцию и применяемая самостоятельно или в составе комплекса.

Комплекс – программа, состоящая из двух или более компонентов и (или) комплексов, выполняющих взаимосвязанные функции, и применяемая самостоятельно или в составе другого комплекса.)

Таким образом, компьютерная программа как объект авторского права, представляет собой сложное правовое явление, которое сочетает в себе различные материи. Первоначально, это элементы, происходящие из сферы точных (технических) знаний. В этом значении компьютерная программа самодостаточна с точки зрения возможности вовлечения ее в сферу информационных технологий. Но поскольку отношения по созданию и использованию компьютерных программ должны быть упорядочены, а права участников этих отношений должны быть защищены, эти отношения нуждаются в эффективном правовом регулировании. Наиболее правильным представляется разработка и принятия специального закона, нормы которого регулировали бы отношения по поводу создания и использования компьютерных программ. В случае осуществления кодификации, в Кодекс об интеллектуальной собственности может быть включен раздел о компьютерных программах.

### Список источников

1. Правовая охрана компьютерных программ и баз данных. – Боровская Е.А., Ермакович С.Л., Кудашов В.И., Лосев С.С., Успенский А.А. Общая редакция: Лосев С.С., Успенский А.А. – Минск, 2010. – 245 с.

2. (ГОСТ 19.101-77 Виды программ и программных документов. [Электронный ресурс]. ИПС СТАНДАРТ. – Режим доступа: <https://ips3.belgiss.by/ТпраDetail.php?UrllId=5734>. – Дата доступа: 17.08.2022.) (официальный сайт, доступ по подписке).
3. Богоненко, В.А., Гончарова, Т.В., Каминский, Д.В. Особенности правовой охраны компьютерных программ в Республике Беларусь (на примере опыта Полоцкого государственного университета). – Правовая защита интеллектуальной собственности: проблемы теории и практики: материалы междунар. науч.-практ. конф. 28 мая 2021 г. / редкол.: В.А. Богоненко (отв. ред.) [и др.]. – Новополоцк: Полоц. гос. ун-т, 2021. – 212 с.
4. ГОСТ 19781-90. Обеспечение систем обработки информации программное. Термины и определения. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: [http://www.rugost.com/index.php?option=com\\_content&view=article&id=47:19781-90&catid=19&Itemid=50](http://www.rugost.com/index.php?option=com_content&view=article&id=47:19781-90&catid=19&Itemid=50). – Дата доступа: 17.08.2022.