# Autorské práva v IT zmluvách

Zákon o VO stanovuje, aby verejný obstarávateľ v súťažných podkladoch uviedol požiadavku na prevod práv duševného vlastníctva, ak sa vyžaduje. Základnou zásadou autorského práva je, že osobnostné aj majetkové autorské práva sú neprevoditeľné ( §18 ods. 3 a § 20 ods. 2 Autorského zákona), takmer totožný účinok však možno dosiahnuť najširšou licenciou. Najširšia možná licencia je výhradná, na všetky spôsoby použitia známe v čase uzatvorenia licenčnej zmluvy, na celú dobu trvania majetkových autorských práv a v neobmedzenom vecnom aj územnom rozsahu.

## Autorské právo

Problematiku autorských práv k SW (počítačovému programu) upravuje zákon č. 185/2015 Z.z. Autorský zákon v znení neskorších predpisov (ďalej len „Autorský zákon“ alebo "AZ").

Autorské právo zahŕňa (i) výhradné osobnostné práva (§ 18 AZ) a (ii) výhradné majetkové práva (§ 19 až 21 AZ).

Výhradné osobnostné práva (týmito sa rozumie právo rozhodnúť o zverejnení diela, právo byť označený ako autor a rozhodnúť o spôsobe takéhoto označenia, právo na nedotknuteľnosť svojho diela) sú neprevoditeľné a nemožno ich postúpiť ani poskytnúť formou licencie tretej osobe, je však možné udeliť súhlas so zásahom do osobnostných práv.

Výhradné majetkové práva (týmito sa rozumie právo autora použiť svoje dielo a udeliť súhlas na použitie) sú taktiež **neprevoditeľné.**

Z pohľadu SW je potrebné sústrediť sa na a skúmať obsah majetkových práv, nakoľko tie upravujú spôsoby použitia diela.

Čo sa presne rozumie pod „použitím“ diela stanovuje Autorský zákon príkladmo (§ 19 ods. 4). Nejde teda o vyčerpávajúci (taxatívny) výpočet spôsobov použitia diela a konkrétne spôsoby možno osobitne dohodnúť, resp. upraviť v licenčnej zmluve (§ 65 až 76 AZ).

Použitím diela je najmä

a) spracovanie diela,

b) spojenie diela s iným dielom,

c) zaradenie diela do databázy,

d) vyhotovenie rozmnoženiny diela,

e) verejné rozširovanie originálu diela alebo rozmnoženiny diela

1.prevodom vlastníckeho práva,

2.vypožičaním,

3.nájmom,

f) uvedenie diela na verejnosti

1.verejným vystavením originálu diela alebo rozmnoženiny diela,

2.verejným vykonaním diela,

3.verejným prenosom diela.

Výnimky a obmedzenia majetkových práv autora k počítačovému programu sú upravené v osobitnej časti AZ (§ 87 až 89).

Verejné obstarávanie v oblasti IKT môže zahŕňať obstarávanie nasledovných kategórií SW:

1. Krabicový (balíkový) SW.

Štandardne je poskytovaný na základe licencie, 100% hodnoty z obstarania sú licenčné poplatky.

1. Špecializované konfigurovateľné riešenia, platformy alebo nástroje.

Typicky si objednávateľ kupuje licenciu na jeho používanie a spolu s ňou aj práce na jeho špecifické nastavenie pre svoje konkrétne podmienky.

1. Unikátne SW dielo, resp. na mieru vytvorené unikátne riešenie.

V tomto prípade sa SW dielo vytvára na základe zmluvy o dielo, kde majoritná časť dodaného diela bola vytvorená dodávateľom na mieru objednávateľovi. Možnosť úpravy dispozície s majetkovými právami v tomto prípade je najširšia (v porovnaní s predchádzajúcimi dvoma kategóriami SW), a to či už formou udelenia licencie alebo postúpením práva výkonu majetkových práv v prípade zamestnaneckého diela, resp. ich kombináciu [na tvorbu unikátnych diel sú požívané obvykle aj časti (napr. rôzne databázy, knižnice) patriace priamo dodávateľovi, resp. ktoré dodávateľ získal pred zákazkou subdodávateľsky, a tieto budú upravené najčastejšie osobitnými licenčnými podmienkami, aj v prípade ak by malo dôjsť k postúpeniu všetkých majetkových práv k SW dielu].

## Ako objednávateľ získa majetkové práva? Postúpenie výkonu práv v. Licencia

Ako je zrejmé už vyššie uvedenej kategorizácie SW, každá kategória bude typicky preferovať odlišné spôsoby a rozsah dojednania o výkone autorských práv k dodanému SW. V niektorých prípadoch bude prakticky existovať len veľmi špecifická nevýhradná, obmedzená licencia (krabicový SW), v iných prípadoch bude možno licenčné podmienky upraviť podľa konkrétnych podmienok objednávateľa (špecializované konfigurovateľné riešenia, platformy alebo nástroje), a vo zvyšných prípadoch bude širší priestor na úpravu výkonu autorských práv (unikátne SW diela).

Autorský zákon umožňuje zabezpečiť objednávateľovi majetkové autorské práva k dielu (právo použiť dielo) dvoma spôsobmi, a to

1. udelením súhlasu na použitie (licenciou) alebo
2. postúpením práva výkonu majetkových práv.

V ďalšom texte poukážeme na špecifiká a rozdiel medzi týmto dvoma spôsobmi.

1. **Licencia (§ 65 a nasl. Autorského zákona)**

Oprávnenie udeliť súhlas na použitie diela v zmysle § 19 ods. 4 Autorského zákona sa realizuje v zmysle § 65 Autorského zákona licenčnou zmluvou.

Licenčná zmluva obsahuje najmä spôsob použitia diela podľa § 19 ods. 4 Autorského zákona, rozsah licencie, čas, na ktorý autor licenciu udeľuje, alebo spôsob jeho určenia a odmenu alebo spôsob jej určenia, ak sa autor s nadobúdateľom nedohodol na bezodplatnom poskytnutí licencie. Okrem týchto štyroch náležitostí licenčnej zmluvy je vhodné riešiť aj nasledovné:

1. Výhradnosť licencie a povinnosť využiť licenciu (§ 70 ods. 3 Autorského zákona)
2. Právo udeliť sublicenciu a právo postúpiť licenciu (§ 72 Autorského zákona).

Sú to odlišné náležitosti zmluvy, ktoré majú svoj samostatný a odlišný význam.

Spôsoby použitia vyplývajú z § 19 ods. 4 Autorského zákona a zmluvné strany si musia vymedziť také spôsoby použitia, ktoré sú potrebné na dosiahnutie účelu zmluvy.

Rozsah použitia diela možno obsahovo aj pojmovo rozdeliť na

1. územný rozsah licencie (t.j. bližšie určenie teritória, na ktorom nadobúdateľ získava oprávnenie a spravidla aj záväzok dielo použiť)
2. časový rozsah licencie (t.j. doba trvania práva a spravidla aj povinnosti využitia diela pri výhradnej licencii, ak ide o skutočnosť odlišnú od doby trvania licenčnej zmluvy, pretože časť obsahu licenčnej zmluvy často pretrváva naďalej aj po uplynutí času licencie, napr. rôzne vedľajšie dojednania. Licenciu je však možné udeliť najdlhšie na dobu trvania majetkových autorských práv)
3. množstevný rozsah licencie (t.j. ktorý určuje počet jednotlivých použití diela, pokiaľ je počítanie použití diela vzhľadom na povahu diela možné, napr. určenie počtu zhotovených či rozširovaných rozmnoženín)
4. vecný rozsah licencie (t.j. akékoľvek iné obmedzenie udeleného oprávnenia na použitie diela, ktoré je dostatočne technicky a hospodársky odlíšiteľné, napríklad obmedzenie počtom účastníkov)

Výhradnosť je vlastnosť licencie, ktorá spočíva v obmedzení výlučného autorského práva poskytovateľa licencie čo do možnosti použitia diela inými osobami, ale aj ním samotným (§ 70 Autorského zákona). Z hľadiska výhradnosti sa licencie delia na:

1. nevýhradné licencie – nie je obmedzené právo poskytovateľa licencie poskytnúť zhodnú licenciu tretej osobe, príp. dielo sám v rozsahu licencie použiť
2. výlučné výhradné licencie – poskytovateľ licencie nie je oprávnený poskytnúť zhodnú licenciu tretej osobe a je povinný sa aj sám zdržať výkonu práva použiť dielo spôsobom, ku ktorému dielo udelil
3. obmedzená výhradná licencia - poskytovateľ licencie nie je oprávnený poskytnúť zhodnú licenciu tretej osobe, ale nie je povinný sa sám zdržať výkonu práva použiť dielo spôsobom, ku ktorému dielo udelil.

Nadobúdateľ je oprávnený udeliť tretej osobe súhlas na použitie diela v rozsahu udelenej licencie („sublicencia“) len s predchádzajúcim súhlasom autora, rovnako je to pri postúpení licencie.

Osobitné práva užívateľa počítačového programu (§ 89 Autorského zákona)

Pri licencii treba odlíšiť aj osobitné práva, ktoré Autorský zákon (bez ohľadu na obsah dojednanej licencie) garantuje oprávnenému užívateľovi a/alebo nadobúdateľovi licencie. Ide o tri účelovo stanovené práva (resp. z opačného pohľadu, obmedzenia autorského práva). Výkon týchto práv treba vykladať reštriktívne a striktne v súlade s ich účelom tak, aby neboli zneužité:

1. právo na bežné využitie počítačového programu vrátane opravy chýb ,
2. právo na vyhotovenie záložnej rozmnoženiny počítačového programu, a
3. právo na dosiahnutie interoperability s inými nezávisle vytvorenými počítačovými programami
4. právo na skúšanie funkčnosti.

Osobitne pri výkone práva na dosiahnutie interoperability, ktorý je spojený s vykonaním spätného prekladu zo strojového kódu do *zdrojového* jazyka, je potrebné upozorniť na podmienky stanovené Autorským zákonom:

1. tieto úkony uskutočňuje nadobúdateľ licencie alebo oprávnený užívateľ rozmnoženiny počítačového programu, alebo osoba oprávnená tak konať v ich mene;
2. informácia potrebná na dosiahnutie interoperability nebola predtým bežne dostupná a
3. tieto úkony sú obmedzené na rozsah nevyhnutný na získanie informácií, ktoré sú potrebné na dosiahnutie interoperability.

Takto získané informácie sa však zakazuje

1. použiť na iné ciele, ako na dosiahnutie interoperability nezávisle vytvoreného počítačového programu;
2. poskytnúť iným, s výnimkou prípadov, keď je to potrebné na dosiahnutie interoperability nezávisle vytvoreného počítačového programu, alebo
3. využiť na vývoj, výrobu alebo odbyt počítačového programu v podstate podobného v jeho vyjadrení, alebo na akékoľvek iné úkony, ktoré porušujú autorské právo.

aa) Tzv. voľné licencie (EUPL licencia)

Prehľad SW a licencii z hľadiska možností dispozície so SW:

|  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
|  | SOFTWARE | | | | LICENCIE | | |
| Neproprietárny | | | Proprietárny | Neproprietárne | | Proprietárne |
| Free SW | Open Source | Public Domain | „Obchodný názov“ | GPL (General Public License) | EUPL (European Union Public Licence) | „Obchodný názov“ |
| Použitie a šírenie | 1. Bez obmedzení, ak je prípustná licencia – „permissive“ 2. Ak je prísna licencia - „copyleft“ kópie a úpravy musia byť šírené ako pôvodný SW (teda napr. nemôžu byť šírené ako proprietárny SW) | V závislosti od konkrétnych licenčných podmienok. | Bez obmedzení | V závislosti od dohodnutých licenčných podmienok. Spravidla obmedzené. | 1. Bez obmedzení, ak je prípustná - permissive.  2. Ak je prísna - „copyleft“ kópie a úpravy musia byť šírené ako pôvodný SW (teda napr. nemôžu byť šírené pod proprietárnou licenciou) | Je prísna - „copyleft“ open source licencia, a teda kópie a úpravy musia byť šírené ako pôvodný EUPL SW (teda napr. nemôžu byť šírené pod proprietárnou licenciou) | V závislosti od dohodnutých licenčných podmienok. |
| Úpravy a rozširovanie | 1. Bez obmedzení, ak je prípustná licencia – „permissive“ 2. Ak je prísna licencia - „copyleft“ kópie a úpravy musia byť šírené ako pôvodný SW (teda napr. nemôžu byť šírené ako proprietárny SW) | V závislosti od konkrétnych licenčných podmienok. Napríklad pod GPL bez obmedzení. | Bez obmedzení | V závislosti od dohodnutých licenčných podmienok. Spravidla obmedzené. | 1. Bez obmedzení, ak je prípustná – „permissive“  2. Ak je prísna - „copyleft“ kópie a úpravy musia byť šírené ako pôvodný SW (teda napr. nemôžu byť šírené pod proprietárnou licenciou) | Je prísna - „copyleft“ open source licencia, a teda kópie a úpravy musia byť šírené ako pôvodný EUPL SW (teda napr. nemôžu byť šírené pod proprietárnou licenciou) | V závislosti od dohodnutých licenčných podmienok. |
| Možnosti kompatibility s iným SW/licenciami | 1. Bez obmedzení, ak je prípustná licencia – „permissive“ 2. Ak je prísna licencia - „copyleft“ kópie a úpravy musia byť šírené ako pôvodný SW (teda napr. nemôžu byť šírené ako proprietárny SW) | V závislosti od konkrétnych licenčných podmienok. | Bez obmedzení | V závislosti od dohodnutých licenčných podmienok. |  | Je prísna - „copyleft“ open source licencia, a teda odvodené diela musia byť šírené ako pôvodný EUPL SW (EUPL je kompatibilné s niekoľkými licenciami, uvedenými v prílohe EUPL) | V závislosti od dohodnutých licenčných podmienok. |

Kategórie SW (voľný SW c/a proprietárny SW) a vzťahy medzi nimi sú zobrazené na tomto obrázku:



Zdroj: <http://www.gnu.org/philosophy/category.png>

1. Prvú skupinu tvoria druhy samotného SW, ktoré sa vykryštalizovali v praxi podľa obsahu licencie:

Free SW a Open Source a Public Domain

Free SW  je voľne užívateľný a šíriteľný SW s možnosťou ho akokoľvek užívať, kopírovať, distribuovať, meniť a upgradovať. Ide teda o otázku voľnosti, nie však ceny.

Open source je [software](https://cs.wikipedia.org/wiki/Software) s otvoreným zdrojovým kódom. Otvorenosť znamená predovšetkým technickú dostupnosť kódu, ale aj právnu (ne)dostupnosť – licencií. Licenčné podmienky sú kľúčové, keďže určujú, aké práva k otvorenému kódu získa a ako s nim môže nakladať užívateľ. Niektoré licencie (napríklad licencia GPL) umožňujú užívateľom zdrojový kód upravovať a distribuovať (na rozdiel od proprietárneho SW).

Z hľadiska bezpečnosti SW je potrebné poukázať na skutočnosť, že otvorenosť kódu má svoje výhody a nevýhody. Výhodou je, že potenciálne chyby v SW môže identifikovať omnoho širšia skupina ľudí, ktorí tak upozornia na nedostatky, ktoré môžu byť odstránené. Na druhej strane zraniteľnosti SW diela môžu ľahšie nájsť aj potenciálni útočníci. Open source je tak vhodný najmä pre populárny SW, napríklad klasické kancelárske aplikácie, ako je textový editor, tabuľkový procesor alebo internetový prehliadač.[[1]](#footnote-1) Ďalšie riziká, vyplývajúce z Open source, sa týkajú oblasti záruky a zodpovednosti tvorcu, resp. poskytovateľa licencie, ktoré sa môžu výrazne líšiť v rozsahu a obmedzeniach.

Public Domain znamená SW bez autorskoprávnej ochrany (tzv. „skutočne“ volný SW), čo však podľa nášho Autorského zákona je možné až po uplynutí lehoty autorskoprávnej ochrany.

1. Druhú skupinu tvoria rôzne licencie, na ktorých základe môže byť používaný Free/Open Source SW:

GNU GPL (General Public License)

Je hlavná a najčastejšia licencia voľného SW. Nie však jediná. Postupne sa vyvinulo veľké množstvo ďalších, ktoré [Free Software Foundation](https://cs.wikipedia.org/wiki/Free_Software_Foundation) uznala za dostatočné náhrady GPL (uznané licencie možno nájsť na https://directory.fsf.org/wiki/Main\_Page).

EUPL (European Union Public Licence)

Európska Komisia v roku 2007 prijala špecifickú verejnú licenciu pre verejné správy v rámci Európskej Únie - „EUPL“. V roku 2017 bola Európskou Komisiou prijatá najnovšia verzia EUPL 1.2.[[2]](#footnote-2) Podľa prílohy EUPL, sa za zlučiteľné licencie považujú najmä GNU General Public License (GPL) v. 2, v. 3, GNU Affero General Public License (AGPL) v. 3, Open Software License (OSL) v. 2.1, v. 3.0, Eclipse Public License (EPL) v. 1.0, Mozilla Public Licence (MPL) v. 2, etc.

Text EUPL nemožno meniť dohodou zmluvných strán, keďže práva k EUPL licencii patria Európskej Únii. Na druhej strane, možno použiť niektoré podmienky EUPL, ak budú tieto podmienky pomenované inak ako EUPL a nebudú vyvolávať dojem, že ide o licenčné podmienky vytvorené Európskou komisiou alebo inou inštitúciou.

Použitie EUPL licencie nie je povinné pre členské štáty. Použitie EUPL je odporúčané ako spoločný právny rámec v rámci Európy.

EUPL vyžaduje zverejnenie zdrojového kódu, keďže ide o Open source licenciu.

EUPL je „copyleft“ licencia. To znamená, že ak sa šíria rozmnoženiny programu s EUPL, musia sa tieto rozmnoženiny vždy poskytovať v súlade s ustanoveniami EUPL. Ak sa vytvorilo odvodené dielo (to znamená, že sa upravil SW, pridali funkcie, preložilo rozhranie do iného jazyka a pod.) a ak sa rozširuje toto nové dielo, musí sa aj na celé odvodené dielo uplatňovať EUPL (bez zmeny licenčných podmienok).[[3]](#footnote-3)

EUPL SW nie je “zadarmo”, čo znamená, že prinajmenšom vývoj SW, implementácia, školenie používateľov a jeho udržiavanie, je za odplatu. Toto neobmedzuje ponúkanie dodatočných služieb súvisiacich so SW, napríklad poskytovanie poradenstva alebo podpory pri implementácii alebo údržbe.

1. **Postúpenie práva výkonu majetkových práv pri zamestnaneckom diele (§ 90 ods. 5 Autorského zákona )**

Zamestnávateľ vykonáva vo svojom mene a na svoj účet všetky majetkové práva k vytvorenému dielu (SW), ktoré pre neho vytvorili jeho zamestnanci ako autori diela (programátori) (§ 90 Autorského zákona). Zamestnávateľ môže postúpiť právo výkonu niektorých alebo všetkých majetkových práv tretej osobe – a teda napr. objednávateľovi SW (§ 90 ods. 5 Autorského zákona).

Teda v tomto prípade Autorský zákon umožňuje zamestnávateľovi, aby v rámci zmluvného vzťahu získal výhodnejšie práva k autorskému dielu, ako je oprávnenie dielo použiť na základe licenčných podmienok (licencie). Týmto výhodnejším oprávnením je práve nadobudnutie práva výkonu majetkových práv k dielu, a jeho výkon zrealizovať postúpením zo strany zamestnávateľa tretej soobe (napr. objednávateľovi). Touto dispozíciou veľmi zjednodušene povedané objednávateľ prestáva byť „závislý“ na dodávateľovi diela (zamestnávateľovi), ktorý sa týmto postúpením svojich oprávnení k dielu zbavuje. Pri využití tohto inštitútu potom tiež v niektorých prípadoch odpadá potreba dôkladných a rozsiahlych licenčných podmienok na to, aby v rámci udelenej licencie objednávateľ získal čo možno najširšie licenčné oprávnenia k dielu.

## Hľadanie najefektívnejšieho modelu výkonu autorských práv k SW

Pri hľadaní najefektívnejšieho modelu výkonu autorských práv musí verejný obstarávateľ brať do úvahy:

* Ambíciu štátu a jeho organizácií získať čo najširšie majetkové práva (najširšiu licenciu resp., postúpenie práva výkonu majetkových práv) k SW vytvorenému na objednávku verejného obstarávateľa, ktorého financovanie bolo realizované z verejných zdrojov a možnosť úpravy SW bez osobitného súhlasu autora, a to či už v rámci vlastných kapacít alebo prostredníctvom tretích subjektov (dodávateľov), na jednej strane
* SW produkty, ktoré ponúka trh a ktoré majú svoje špecifiká premietnuté aj do spôsobu nakladania s majetkovými právami (nezávisle na požiadavkách či predstavách štátu), čo sa odráža aj vo vyššie uvedenej kategorizácii SW, a
* Špecifiká vývoja a následného prevádzkovania (vrátane rozširovania) SW diela, kde dodávateľSW po dodaní ním vytvoreného diela vie určité obdobie ako jediný za najvýhodnejších podmienok a bez straty záruky garantovať kontinuálne, spoľahlivé, bezpečné a riadne poskytovanie služieb prevádzkovania SW v dôsledku jedinečnej znalosti diela a jeho nenahraditeľných technických predpokladov (objednávanie/obstarávanie dodania SW diela spolu s následnou prevádzkou diela je bežnou praxou), na strane druhej.

Je preto potrebné rešpektovať, že krabicový (balíkový) SW bude najčastejšie poskytovaný dodávateľmi na základe prednastavených licenčných podmienok, umožňujúcich len určitú úpravu, a ktorý budú poskytované na nevýhradnom základe, nakoľko ide o produkt, ktorý dodávateľ bežne poskytuje verejnosti ako konečný produkt.

Na pomyselnom opačnom konci z hľadiska variability nakladania s autorskými právami je unikátne SW dielo, ktoré sa vytvára na základe veľmi špecifickej objednávky (zmluvy o dielo) v súlade s § 91 ods. 1 Autorského zákona. Aj napriek tomu, že poznámka pod čiarou v Autorskom zákone odkazuje len na ustanovenie zmluvy o dielo podľa Občianskeho zákonníka, takýto odkaz nie je záväzný či výlučný[[4]](#footnote-4), a nič nebráni tomu, aby zmluva o dielo bola uzatvorená buď podľa ustanovení Občianskeho zákonníka (§§ 631 a nasl.) alebo podľa ustanovení Obchodného zákonníka (§§ 536 a nasl., resp. v spojení s § 262 ods. 1). Samotný Obchodný zákonník v ustanoveniach o zmluve o dielo počíta s tým, že dielom môže byť aj autorské dielo. Podľa § 558 Obchodného zákonníka predmetom diela môže byť aj výsledok činnosti, ktorý je chránený právom z priemyselného alebo iného duševného vlastníctva (t.j. autorské dielo podľa Autorského zákona). Dodávateľ vykonáva vo svojom mene a na svoj účet všetky majetkové práva k SW dielu, ktoré pre neho vytvorili jeho autori (programátori). Podľa Autorského zákona má objednávateľ garantované právo na použitie diela na účel vyplývajúci zo zmluvy, ak nie je dohodnuté inak (§ 91 ods. 1 Autorského zákona). Ak chce objednávateľ väčší rozsah autorských práv, musí sa dohodnúť s dodávateľom. Spôsoby ako tak môže urobiť sme rozobrali vyššie (postúpenie výkonu práv alebo licencia). Na rozdiel od krabicového SW, je legitímne, aby objednávateľ (štát) získal taký rozsah výkonu autorských práv, aký sám požaduje, a to do tej miery ako to Autorský zákon umožňuje, nakoľko vypracovanie dodaného diela (resp. jeho podstatnej väčšiny) objednal a financoval (SW dielo patrí štátu, ktorý ho môže voľne používať s výnimkou použitia na obchodné účely). Objednávateľ by mal mať právo voľne postúpiť licenciu alebo sublicencovať takto vytvorené dielo pre akúkoľvek inú organizáciu verejnej správy.

Avšak, aj pri tejto kategórii SW je potrebné akceptovať, že SW dielo sa typicky skladá aj z komponentov tretích strán a/alebo dodávateľa (ktoré už pred zadaním zákazky a bez ohľadu na zákazku, dodávateľ vyvinul sám alebo zakúpil pod licenciou od subdodávateľa). SW dielo musí byť v súlade s podmienkami použitia všetkých komponentov. Preto licenčné podmienky môžu obmedziť objednávateľa v ďalšom využití dotknutých komponentov. Ide aj o zachovanie práva dodávateľa používať neobmedzene v rámci svojej podnikateľskej činnosti tie časti (samostatné diela, databázy, knižnice, a pod.) dodaného SW riešenia, ktoré používa pri spracovaní rôznych SW riešení pre rozličných iných objednávateľov (princíp ochrany predchádzajúcich investícii dodávateľa).

## Dispozícia a nakladanie so zdrojovým kódom

Podľa Autorského zákona sa počítačovým programom, rozumie súbor príkazov a inštrukcií v zdrojovom kóde alebo v strojovom kóde, ktorý je výsledkom tvorivej duševnej činnosti autora. Súčasťou počítačového programu je aj podkladový materiál použitý na jeho vytvorenie (§ 87 ods. 1).

Zdrojový kód a podkladový materiál sú teda integrálnou súčasťou ochrany počítačového programu podľa Autorského zákona.

Dispozícia a nakladanie so zdrojovým kódom sú predpokladom k efektívnemu nakladaniu so SW, najmä pokiaľ ide o vykonanie zmien či rozšírení softwaru (i keď na niektoré úpravy SW nie je nevyhnutné zasiahnuť do samotného zdrojového kódu), na druhej strane ten kto disponuje a nakladá so zdrojovým kódom nesie zodpovednosť za úpravy zdrojového kódu, vady a celkovú funkčnosť SW. Práve otázka zodpovednosti a zodpovedného subjektu je kľúčovou pri hľadaní odpovede na otázku, kto by mal disponovať zdrojovým kódom, či objednávateľ alebo dodávateľ. Táto otázka je predovšetkým aktuálna pri unikátnych SW dielach, nakoľko pri ostatných dvoch kategóriách SW (krabicový SW a špecializované konfigurovateľné riešenia, platformy alebo nástroje) je nepravdepodobné, že dodávateľ umožní prístup k zdrojovému kódu, resp. len výnimočne. Svoju rolu zohrávajú aj kapacity (ľudské, technické) na strane objednávateľa, resp. dodávateľa, pokiaľ má disponovať zdrojovým kódom. Nestačí len dosiahnuť dispozíciu zdrojového kódu, ale je potrebné s ním vedieť aj kvalifikovane a zodpovedne nakladať (dostatok ľudských kapacít s potrebnou znalosťou a potrebná technická vybavenosť).

V záujme určenia jasnej zodpovednosti za úpravy/zásahy do SW, a tým pádom aj prípadné vady, je potrebné dôsledne dodržiavať zásadu, že v jednom čase má prístup k zdrojovému kódu len jeden subjekt. V prípade kedy so zdrojovým kódom nakladá a disponuje len jeden subjekt, možno vyvodiť jasnú a nespochybniteľnú zodpovednosť jediného subjektu (dodávateľa). Ak si teda napríklad objednávateľ spolu s dodaním unikátneho SW diela objedná od dodávateľa aj služby zahŕňajúce údržbu a rozširovanie diela, je vhodné, aby po dobu platnosti prevádzkovej zmluvy (Service Level Agreement) platilo výlučné právo dodávateľa na úpravu diela vyžadujúcu úpravu zdrojového kódu a výhradné právo dodávateľa na nakladanie so zdrojovým kódom a zdrojovým materiálom.

V záujme transparentnosti a zároveň istoty objednávateľa, možno zmluvne upraviť povinnosť dodávateľa uložiť kópiu zdrojového kódu a materiálu do depozitu tretej osoby (escrow). Týmto bude mať objednávateľ v prípade neplnenia povinností zo strany dodávateľa, možnosť získať zdrojové materiály. Podmienky depozitu by okrem zmluvy medzi objednávateľom a dodávateľom mali byť upravené aj v osobitnej zmluve s depozitárom.

## Zhrnutie k autorským právam

Dispozícia a nakladanie so zdrojovým kódom je, osobitne v prípade SW diel, predovšetkým otázkou zodpovednosti za požadovanú funkčnosť a prípadné vady spôsobené zásahmi (úpravou) zdrojového kódu. Preto sa akcentuje zásada, že v jednom čase má prístup k zdrojovému kódu len jeden subjekt. V opačnom prípade, teda ak zásahy do zdrojového kódu vykonávajú viaceré subjekty (objednávateľ aj dodávateľ), vzniká neprehľadná situácia v oblasti zodpovednosti za požadovanú funkčnosť diela, ak by došlo k vzniku vád, nefunkčnosti časti alebo celého diela. Dodávateľ, ktorý vytvoril, resp. ktorý prevádzkuje SW by sa mohol ľahko odvolávať na to, že on svojimi zásahmi nespôsobil nefunkčnosť. Preukazovanie toho, ktorý konkrétny zásah spôsobil negatívny následok, či tu je príčinná súvislosť medzi zásahom a vzniknutým negatívnym výsledkom, bude pre objednávateľa prinajmenšom komplikované.

Na základe vyššie uvedeného je možno prezentovať nasledovné závery:

1. Ktoré konkrétne majetkové autorské práva bude mať objednávateľ (verejný obstarávateľ) záleží od viacerých faktorov, predovšetkým od kategórie SW a vlastných personálnych a technických kapacít verejného obstarávateľa a obmedzení, ktoré môžu vyplývať z použitých komponentov (najmä pri SW diele).
2. Pri prevádzke SW diela po dobu platnosti zmluvy o poskytovaní služieb by mal mať dodávateľ výlučné právo na úpravu diela vyžadujúcu úpravu zdrojového kódu a na nakladanie so zdrojovým kódom a materiálom, vrátane zásahu do zdrojového kódu. Teda toto výlučné právo dodávateľa by bolo dočasné, pričom skončením zmluvy by práva k zdrojovému kódu nadobudnuté za primeranú odplatu patrili verejnému obstarávateľovi. Uvedené je zároveň v súlade so všeobecným odporúčaním verejným obstarávateľom získať maximum práv k obstaranému SW.

K uvedenému je potrebné dodať, že verejný obstarávateľ by mal riešiť otázku autorských práv aj vzhľadom na celý životný cyklus obstarávaného softvéru, a to už v prvom verejnom obstarávaní, aby sa tak vyhol situácii „vendor lock-in“, ktorá zväčša vzniká po uplynutí platnosti prevádzkovej zmluvy (Service Level Agreement) k dodanému počítačovému programu. Je preto vhodné, aby verejný obstarávateľ odhadol celý životný cyklus obstarávaného softvéru už v prvom verejnom obstarávaní, pričom v rámci prevádzkovej zmluvy je potrebné počítať aj s potrebou dátovej prevoditeľnosti , prechodu na nový počítačový program a nevyhnutnosťou zabezpečiť integrácie na ostatné prepojené informačné systémy (zabezpečenie interoperability).

1. ŠTĚDROŇ, B. Ochrana a licencování počítačového programu. Praha : Wolters Kluwer ČR, 2010. [↑](#footnote-ref-1)
2. Vykonávacie rozhodnutie Komisie (EÚ) 2017/863 z 18. mája 2017, ktorým sa aktualizuje verejná open source softvérová licencia Európskej únie (EUPL) v záujme ďalšej podpory zdieľania a opätovného používania softvéru vyvinutého verejnými správami. Dostupné na:

   <http://eur-lex.europa.eu/legal-content/SK/TXT/HTML/?uri=CELEX:32017D0863&from=EN> [↑](#footnote-ref-2)
3. EUPL v1.1 Usmernenia pre užívateľov a vývojárov. 9 s. Dostupné na : <https://joinup.ec.europa.eu/sites/default/files/ckeditor_files/files/EUPL%201_1%20Guidelines%20SK%20Joinup.pdf> [↑](#footnote-ref-3)
4. Poznámky pod čiarou k príslušným odkazom nie sú súčasťou právneho predpisu; majú informatívnu hodnotu. Pozri bod 23 Legislatívnych pravidiel Vlády Slovenskej republiky. [↑](#footnote-ref-4)