

Stručný obsah

| | |
|---|-----|
| O autorech | 17 |
| Poděkování | 18 |
| Předmluva | 19 |
| 1 Úvod do problematiky softwarového práva | 21 |
| 2 Definice softwaru, práva k softwaru, licence, databáze | 29 |
| 3 Softwarové pirátství, způsoby ochrany softwaru, autorskoprávní a trestněprávní následky | 59 |
| 4 Zaměstnanci v IT firmě a vývoj softwaru | 73 |
| 5 Smluvní vztahy v IT – co je na nich zvláštního? | 115 |
| 6 Distribuce softwaru | 131 |
| 7 Ochrana obchodního tajemství a důvěrných informací, smlouva o mlčenlivosti | 143 |
| 8 Smlouva o analýze v IT | 153 |
| 9 Smlouva o vývoji a implementaci softwaru | 163 |
| 10 Servis a údržba softwaru | 221 |
| 11 Outsourcing IT, SLA, ASP, Cloud Computing a SaaS | 243 |
| 12 Vybrané aspekty krabicového softwaru | 273 |
| Závěrem | 281 |
| Přílohy | |
| A Vybraná ustanovení právních předpisů | 283 |
| B Informační zdroje | 329 |

Obsah

| | |
|------------|----|
| O autorech | 17 |
| Poděkování | 18 |
| Předmluva | 19 |

KAPITOLA 1

| | |
|--|----|
| Úvod do problematiky softwarového práva | 21 |
| Právo informačních technologií | 21 |
| Softwarové právo | 22 |
| Internetové právo | 23 |
| Proč je softwarové právo u nás stále v začátcích | 24 |
| Právní předpisy softwarového práva | 25 |
| Právní předpisy ČR | 26 |
| Právní předpisy EU | 26 |
| Metodiky | 26 |
| ČSN normy | 27 |

KAPITOLA 2

| | |
|---|----|
| Definice softwaru, práva k softwaru, licence, databáze | 29 |
| Software a počítačový program | 29 |
| Kategorie softwaru | 30 |
| Vztah aplikačního softwaru, hardwaru a systémového softwaru | 31 |
| Ochrana softwaru z pohledu autorského zákona | 32 |
| Předmět ochrany v rámci vývoje softwaru | 33 |
| Konceptní materiály k softwaru | 34 |
| Ochrana softwaru | 34 |
| Další chráněné prvky softwaru | 34 |
| Jak je to se zahraničním softwarem | 35 |

| | |
|---|----|
| Práva k softwaru a jejich omezení | 36 |
| Kdo je autorem softwaru | 37 |
| Osobnostní autorská práva k softwaru | 37 |
| Majetková autorská práva k softwaru | 38 |
| Omezení autorských práv | 39 |
| Patentovatelnost softwaru | 41 |
| Licence a licenční smlouva | 41 |
| Pojem licence | 41 |
| Výhradní a nevýhradní licence | 42 |
| Omezení rozsahu licence | 43 |
| Kategorie softwaru dle obsahu licence | 44 |
| Základní obsahové náležitosti licenční smlouvy | 46 |
| Ostatní obsahové náležitosti licenční smlouvy | 48 |
| Povinnost využít výhradní licenci a právo na odstoupení | 50 |
| Uzavření licenční smlouvy | 51 |
| Zánik licence a licenční smlouvy | 51 |
| Dispozice s licencí | 52 |
| Poskytnutí podlicence (sublicence) | 52 |
| Postoupení licence | 54 |
| Zástava licence | 55 |
| Databáze a zvláštní práva k databázi | 55 |
| Pojem databáze | 55 |
| Zvláštní práva k databázi | 56 |

KAPITOLA 3

Softwarové pirátství, způsoby ochrany softwaru, autorskoprávní a trestněprávní následky

| | |
|---|----|
| Softwarové pirátství | 59 |
| Nelegální software a nelegální užití softwaru | 59 |
| Prokázání legálnosti softwaru | 61 |
| Proč mít legální software | 62 |
| Odpovědnost za softwarové pirátství | 62 |
| Kdo odpovídá za nelegální užití softwaru | 62 |
| Ochrana softwaru, autorskoprávní odpovědnost a následky | 64 |
| Aktivní legitimace – oprávněný (žalobce) | 65 |
| Pasivní legitimace – povinný (žalovaný) | 65 |
| Autorskoprávní nároky | 66 |
| Soudní řízení | 68 |

| | |
|---|-----|
| Trestněprávní odpovědnost | 69 |
| Podmínky trestní odpovědnosti | 69 |
| Trestné činy související se softwarem | 69 |
| Trestněprávní judikatura | 71 |
| <hr/> | |
| KAPITOLA 4 | |
| Zaměstnanci v IT firmě a vývoj softwaru | 73 |
| Specifická úprava pracovněprávních dokumentů v IT firmě | 73 |
| Důvody zvláštní úpravy v IT firmě | 74 |
| Druhy pracovněprávních dokumentů | 75 |
| Zásadní otázky při tvorbě pracovněprávní dokumentace | 77 |
| Vymezení druhu práce | 77 |
| Krizová situace a její řešení | 79 |
| Ochrana obchodního tajemství a důvěrných informací ve firmě | 80 |
| Vadné znění úpravy mlčenlivosti | 81 |
| Doporučené znění úpravy mlčenlivosti | 81 |
| Porušení mlčenlivosti, obrana a právní nároky | 83 |
| Monitoring práce zaměstnanců IT firmy | 84 |
| Způsoby kontroly zaměstnanců | 85 |
| Kontrola firemní pošty zaměstnanců | 86 |
| Dovolené a zakázané způsoby kontroly zaměstnanců | 86 |
| Sankce při neoprávněné kontrole a při nedovoleném přístupu | 87 |
| Softwarové pirátství v IT firmě | 88 |
| Právní úprava stavu softwarové legálnosti | 89 |
| Zákaz konkurence u zaměstnanců | 90 |
| Projevy nekalé činnosti zaměstnanců | 90 |
| Konkurenční doložka | 91 |
| Prevence nekalé činnosti | 92 |
| Právní nároky u nekalé činnosti | 94 |
| První reakce u nekalé činnosti | 94 |
| Judikatura | 95 |
| Software jako zaměstnanecké dílo | 96 |
| Podmínky pro vznik zaměstnaneckého díla | 97 |
| Práva zaměstnavatele k softwaru jako zaměstnaneckému dílu | 98 |
| Práva zaměstnance k softwaru jako zaměstnaneckému dílu | 99 |
| Zánik či smrt zaměstnavatele a zaměstnanecké dílo | 100 |
| Doporučená textace pracovní či jiné smlouvy | 100 |
| Následky vadné textace smluv | 101 |

| | |
|---|-----|
| Software jako kolektivní dílo | 102 |
| Kolektivní dílo na objednávku | 103 |
| Doporučená textace pracovní či jiné smlouvy | 103 |
| Následky vadné textace smluv | 103 |
| Software jako spoluautorské dílo | 104 |
| Práva a povinnosti spoluautorů softwaru | 104 |
| Software na objednávku – programátoři-živnostníci, IT firma | 106 |
| Co znamená software na objednávku | 106 |
| Software na objednávku vytvořený autorem | 107 |
| Software na objednávku vytvořený IT firmou | 107 |
| Varianty vývoje softwaru na objednávku | 108 |
| Smluvní zajištění softwaru bez právních vad | 112 |

KAPITOLA 5

Smluvní vztahy v IT – co je na nich zvláštního? 115

| | |
|---|-----|
| Obchodní a občanský zákoník | 115 |
| Kdy se užije občanský a kdy obchodní zákoník | 115 |
| Dispozitivnost obchodního zákoníku | 116 |
| Formy smlouvy, její předmět, smluvní typy | 116 |
| Forma smlouvy – právního úkonu | 116 |
| Smluvní typy | 117 |
| Předmět smlouvy | 117 |
| Proč věnovat smlouvám v IT zvláštní pozornost | 118 |
| Smlouvy nepojmenované, analogie v právu | 119 |
| Právní jistota smluvních stran | 121 |
| Zásady správného uzavírání smluv | 121 |
| Smlouvy „šité na míru“ | 121 |
| Týmová příprava smluv | 123 |
| Jednota a integrita smlouvy | 123 |
| Vymezení účelu a cíle smlouvy | 125 |
| Jednotlivé fáze vývoje a užívání softwaru | 127 |
| Fáze vývoje a užívání softwaru | 127 |
| Smlouvy uzavírané v průběhu vývoje a užívání softwaru | 129 |

KAPITOLA 6

| | |
|--|-----|
| Distribuce softwaru | 131 |
| Typické varianty distribuce softwaru | 131 |
| Smlouva o distribuci softwaru | 136 |
| Smluvní typ a předmět smlouvy | 137 |
| Práva k duševnímu vlastnictví | 139 |
| Exkluzivita, odměna | 139 |
| Další obsahové náležitosti smlouvy o distribuci softwaru | 140 |

KAPITOLA 7

| | |
|--|-----|
| Ochrana obchodního tajemství a důvěrných informací, smlouva o mlčenlivosti | 143 |
| Obchodní tajemství a důvěrné informace | 143 |
| Obchodní tajemství | 144 |
| Ochrana obchodního tajemství | 145 |
| Důvěrné informace | 146 |
| Smlouva o mlčenlivosti | 147 |
| Obsah smlouvy o mlčenlivosti | 148 |

KAPITOLA 8

| | |
|--|-----|
| Smlouva o analýze v IT | 153 |
| Účel a cíle smlouvy o analýze | 153 |
| Zjištění stávajícího stavu IT infrastruktury objednatele | 154 |
| Zjištění úrovně využití stávajícího softwaru objednatele | 154 |
| Zjištění požadavků a potřeb objednatele – systémová či předimplementační analýza | 154 |
| Návrh softwarového řešení | 156 |
| Implementační projekt – projektový plán | 156 |
| Účel analýzy | 156 |
| Obsah smlouvy o analýze | 157 |
| Smluvní typ při analytické činnosti | 157 |
| Obsahové náležitosti smlouvy o analýze | 158 |

KAPITOLA 9

| | |
|---|-----|
| Smlouva o vývoji a implementaci softwaru | 163 |
| Jaký smluvní typ použít | 163 |
| Smluvní typ u zhotovení softwaru | 163 |
| Smluvní typ u implementace softwaru | 164 |
| Rámcové smlouvy | 165 |
| Úvodní ustanovení, vymezení účelu a cílů smlouvy | 168 |
| Předmět smlouvy | 170 |
| Negativní vymezení předmětu smlouvy | 172 |
| Doba a místo plnění | 172 |
| Upřesnění předmětu smlouvy během projektu | 172 |
| Změna smlouvy | 173 |
| Dodání hardwaru a softwaru třetích osob | 174 |
| Dodání hardwaru | 175 |
| Software zhotovitele | 176 |
| Software třetích osob | 177 |
| Projektové řízení | 178 |
| Co by měla úprava projektového řízení zahrnovat | 178 |
| Méně je někdy více | 180 |
| Změnové řízení (Change Management) | 182 |
| Školení a dokumentace | 183 |
| Školení | 183 |
| Dokumentace, návody | 185 |
| Předání a převzetí softwaru | 186 |
| Dodání a předání softwaru | 186 |
| Akceptační řízení a akceptační testy | 187 |
| Formální požadavky akceptačního řízení | 188 |
| Provedení akceptačních testů bez účasti objednatele | 189 |
| Co je to prodlení | 190 |
| Následky prodlení zhotovitele | 190 |
| Následky prodlení objednatele | 191 |
| Předání zdrojových kódů softwaru | 192 |
| Úschova zdrojových kódů neboli escrow | 193 |
| Součinnost objednatele | 194 |
| Právní úprava součinnosti | 195 |
| Následky porušení povinnosti součinnosti | 196 |
| Cenová ujednání | 198 |
| Cena | 198 |
| Zvýšení či snížení sjednané ceny | 199 |

| | |
|--|-----|
| Vady a odpovědnost za vady | 199 |
| Pojem vada, vadné plnění | 200 |
| Co všechno je vadou softwaru | 200 |
| Vady zjevné a vady skryté, zkušební provoz | 201 |
| Prohlídka při převzetí softwaru | 202 |
| Vady faktické a vady právní | 202 |
| Nároky z prodlení a nároky z vad | 203 |
| Záruka za jakost | 204 |
| Vady v IT – zvláštní kategorie? | 204 |
| Jak doložit sjednané vlastnosti softwaru | 205 |
| Typické oblasti faktických vad softwaru | 206 |
| Zahraniční judikatura ohledně vad softwaru | 206 |
| Výluky z odpovědnosti za vady | 210 |
| Vady právní | 210 |
| Úprava odpovědnosti za vady ve smlouvě | 211 |
| Vztah mezi smlouvou o zhotovení a implementaci softwaru a servisní smlouvou | 212 |
| Odpovědnost za škodu | 213 |
| Vyloučení odpovědnosti za škodu dle zákona | 213 |
| Limitace náhrady škody | 215 |
| Ukončení smlouvy | 216 |
| Splnění závazku | 217 |
| Odstoupení a podstatné porušení smlouvy | 217 |
| Vypořádání stran při ukončení smlouvy | 218 |

 KAPITOLA 10

| | |
|---|-----|
| Servis a údržba softwaru | 221 |
| Základní pojmy a účel servisu a údržby softwaru | 221 |
| Incidenty a vady | 222 |
| Účel servisní smlouvy | 223 |
| Základní vymezení servisních služeb | 224 |
| Customizace a změnové řízení | 226 |
| Povaha služby subscription (maintenance) | 226 |
| Obsahové náležitosti servisní smlouvy | 228 |
| Specifikace servisní činnosti | 229 |
| Forma servisní činnosti | 230 |
| Kategorizace vad/incidentů | 230 |
| Oznamování vad | 233 |
| Reakční doba a doba odstranění vady | 234 |

| | |
|--|-----|
| Odstranění vady – vyřešení incidentu | 235 |
| Odpovědnost za škodu a sankce | 236 |
| SLA | 237 |
| Součinnost | 238 |
| Doba trvání smlouvy a způsoby jejího ukončení | 238 |
| Odstoupení od smlouvy | 239 |
| Výpověď smlouvy | 240 |
| Vypořádání při ukončení servisní smlouvy | 240 |
| Může objednatel nárokovat uzavření servisní smlouvy? | |
| Může ji poskytovatel vypovědět? | 241 |

KAPITOLA 11

| | |
|---|-----|
| Outsourcing IT, SLA, ASP, Cloud Computing a SaaS | 243 |
| Outsourcing IT | 243 |
| Vymezení pojmu, výhody outsourcingu | 243 |
| Inominátní smlouvy | 244 |
| SLA aneb smlouva o garantované úrovni služeb | 245 |
| Dostupnost | 245 |
| Předmět smlouvy (SLA) | 247 |
| Způsob určení úrovně dostupnosti | 248 |
| Projektové řízení a změnové řízení | 250 |
| Cenová ujednání, bonusy, malusy | 253 |
| Ukončení smlouvy a co bude „den poté“ | 253 |
| Další obsahové náležitosti SLA | 254 |
| Model ASP | 255 |
| Smluvní typ v případě ASP | 255 |
| Autorská práva v případě ASP | 256 |
| Předmět smlouvy ASP | 257 |
| Další obsahové náležitosti smluv v modelu ASP | 257 |
| Ukončení smlouvy a co bude „den poté“ | 258 |
| Cloud Computing a SaaS | 258 |
| Výhody Cloud Computingu | 258 |
| Kategorie Cloud Computingu | 259 |
| Jak právně uchopit Cloud Computing? | 261 |
| Model SaaS | 261 |
| Předmět smlouvy SaaS | 262 |
| Data a zálohování dat | 264 |
| Mezinárodní prvek | 265 |

| | |
|---|-----|
| Odpovědnost za škodu | 266 |
| Ukončení smlouvy – co bude „den poté“? | 266 |
| Osobní údaje v globalizovaných sítích informačních technologií | 267 |
| Základní pojmy předpisů na ochranu osobních údajů | 267 |
| Proaktivní povinnosti smluvních stran | 268 |
| Regulace předávání osobních údajů do zahraničí | 270 |
| Doporučení pro smluvní úpravu osobních údajů | 271 |
| <hr/> | |
| KAPITOLA 12 | |
| Vybrané aspekty krabicového softwaru | 273 |
| Pojem krabicový software a smluvní typ | 273 |
| Kupní smlouva s licenčním ujednáním | 274 |
| Licenční smlouva | 274 |
| Princip vyčerpání autorských práv | 274 |
| Co je to princip vyčerpání | 275 |
| Užije se princip vyčerpání autorských práv i na software? | 275 |
| Hranice principu vyčerpání autorských práv | 277 |
| Prodej softwaru z druhé ruky | 278 |
| Zahraniční rozhodnutí soudů o prodeji použitého softwaru | 279 |
| | |
| Závěrem | 281 |
| <hr/> | |
| PŘÍLOHA A | |
| Vybraná ustanovení právních předpisů | 283 |
| <hr/> | |
| PŘÍLOHA B | |
| Informační zdroje | 329 |
| | |
| Rejstřík | 335 |

„Právo, a stejně tak jeho výklad, má sloužit praxi, nikoliv naopak.“

O autorech



JUDr. Lukáš Jansa je společníkem a advokátem advokátní kanceláře Jansa, Mokrý, Otevřel & partneři. Publikoval celou řadu odborných textů na téma softwarové a internetové právo v časopisu IT Systems nebo na stránkách www.pravoit.cz. Během svého působení na právnické fakultě v Olomouci inicioval vznik samostatného předmětu „Právo informačních technologií“. Přednáší na odborných konferencích a seminářích právní problematiku softwaru a Internetu. Ve své praxi se věnuje převážně právu informačních technologií a obchodnímu právu. Patří k předním specialistům softwarového práva u nás.



Mgr. Petr Otevřel je společníkem a advokátem advokátní kanceláře Jansa, Mokrý, Otevřel & partneři a je předním odborníkem v oblasti práva informačních technologií. Je autorem několika desítek článků na téma softwarové právo v odborných časopisech a na specializovaných internetových portálech. Prezentuje zejména problematiku smluv v IT na konferencích a seminářích. V advokátní kanceláři má na starosti zejména klientelu z oblasti informačních technologií.

Poděkování

V této souvislosti děkujeme všem, kteří byli nápomocni v rámci připomínkování textu, zvláště pak Petru Hulmákovi ze společnosti DEFINITY Systems, s.r.o., Miroslavu Haichelovi a Danielu Lefendovi ze společnosti IT Integrator, s.r.o., Jiřímu Čeřovskému ze společnosti D3Soft, s.r.o., Robertu Lukešovi a Karlu Nekužovi ze společnosti STORMWARE, s.r.o., Marku Kučerovi ze společnost K2 Atmitec, s.r.o., Antonínu Mrkvovi ze společnosti ORBIT s.r.o., a rovněž všem ostatním klientům z oblasti informačních technologií a také klientům v pozici zákazníků IT firem. Jen díky spolupráci s nimi jsme získali cenné zkušenosti, bez nichž by tato kniha vůbec nevznikla.

Předmluva

Vývoj softwarového práva je v našich podmínkách teprve na začátku. I tato neutěšená situace nás vedla k tomu, že jsme se odvážili tento stav posunout alespoň o kousek dál. Naší snahou není postihnout všechny možné situace, které oblast softwarového práva nabízí, ale spíše zodpovědět praktické právní otázky IT firem, které podnikají v oblasti vývoje a implementace softwaru. Zajímají nás témata ochrany softwaru, jeho vývoje, distribuce, systémové analýzy a licence.

Velkou část pozornosti věnujeme zejména smlouvě o implementaci, servisní smlouvě, ochraně důvěrných informací a také outsourcingu v informačních technologiích. Okrajově zmíníme také problematiku krabicového softwaru. Jsme si vědomi také toho, že mnozí kolegové právníci nám vyčtou málo „právního textu“, ale tomu se záměrně vyhýbáme a v záhlaví úvodu uvedená věta je pro nás vodítkem při volbě jazyka této knihy (což je pro právníky opravdu velmi těžké).

Obdobně opouštíme potřebu zbytečně teoretizovat na úkor praktického významu textu. Bohužel uchopit a podat nepravnikům co nejsrozumitelněji velmi složitá témata softwarového práva (např. autorskoprávní pojetí softwaru, odpovědnost za vady atd.) je téměř nadlidský úkol. Přesto se o to alespoň pokoušíme.

Tato publikace je určena především lidem z IT firem (od manažerů po programátory), zákazníkům IT firem, kteří mají v úmyslu implementovat software, a v neposlední řadě našim kolegům z řad právníků (podnikových, advokátů atd.). IT firmám chceme ukázat, na co si dát ve smlouvách pozor, jaká jsou největší právní rizika a jaké hrozí následky, když je podceněna kvalitní právní úprava. Tato upozornění doplňujeme doporučenou textací vybraných ustanovení a příklady z praxe.

Zároveň z vlastní zkušenosti upozorňujeme, že i námi uváděné příklady smluvních ujednání nelze bez dalšího užívat. V oblasti softwarového práva jsou smluvní podmínky vždy individuální, nelze proto přejímat obecné vzorové smlouvy. Každý obchodní vztah v oblasti informačních technologií má svá specifika, což je dáno unikátností každého softwaru, jeho účelem i předpoklady řádného fungování. Významnou roli hrají také požadavky zákazníka a jeho IT infrastruktura. Již samotná vyjednávání těchto typů smluv jsou otázkou spíše několika týdnů než dnů, nebo dokonce hodin. Navíc příklady námi doporučených ustanovení nemusí být vždy zcela úplné s ohledem na rozsah této publikace, resp. know-how autorů.

Právníkům se budeme snažit objasnit celou řadu pojmů a situací, s nimiž se lze v informačních technologiích setkat. Záměrně jsme nezvolili úvodní definici pojmů, ale snažíme se je vysvětlit postupně v textu knihy v jejich kontextu.

I přes právní složitost problematiky spojené se softwarem věříme, že kniha bude pro všechny její čtenáře podnětná a bude přínosem v oblasti softwarového práva u nás.

V Ostravě 31. 1. 2011

Lukáš Jansa a Petr Otevřel

Dostává se vám do ruky publikace, která doposud na českém odborném trhu scházela. Odborníci z řad manažerů IT firem, ale i těch firem, které si nechávají implementovat software, se často v reálném životě setkávají se softwarovými smlouvami, které jsou formulovány velmi složitě a zejména nedůsledně. Orientace v daných právních vztazích je i pro odborníky z oboru IT problematická. Autoři se proto snažili za přispění nás všech, kteří jsme text knihy připomínkovali, přinést jasný přehled nejběžnějších problémů, které řeší naši klienti – jak na straně dodavatele softwaru, tak na straně zákazníka.

Tato kniha je proto jedinečným návodem pro pochopení tvorby smluvní dokumentace při vývoji a implementaci softwarových řešení. Obsahem je řada právních i neprávních pohledů na věc a kapitoly jsou logicky seřazeny tak, aby vztah práva a IT byl snáze pochopitelný.

Oproti jiným právním publikacím, které jsou určeny spíše právníkům a pro laiky jsou dost nesrozumitelné, oceňujeme i jazyk, který autoři použili. Zvláště cenná jsou doporučení týkající se formulací klíčových ustanovení smluv nebo postupu při jejich tvorbě. Autoři také upozorňují na kritické situace či smluvní nedostatky a na slabá místa na obou stranách smluvního vztahu.

Knihu považujeme za unikátní mezi právními publikacemi, a jsme proto rádi, že jsme mohli stát jako odborníci z IT u jejího zrodu. Věříme, že může svým čtenářům ušetřit čas a peníze a bude užitečným průvodcem všech klíčových osob pohybujících se v informačních technologiích.

Daniel Lefenda, jednatel společnosti IT Integrator, s.r.o.