



30è aniversari de l'Aseitec

SOM INDÚSTRIA DIGITAL

aseit30
anys
Associació TIC catalana

Aspectes legals del software

Carme Setó Olivé
Sòcia IP & IT Duran-Sindreu
cseto@duransindreu.com
www.duransindreu.com

ÍNDEX

1. Desenvolupament i distribució del software

- I. Titularitat dels drets
- II. Formes de protecció del software
- III. Aspectes legals de la distribució

2. Compliment normatiu

- I. Protecció de Dades
- II. Esquema Nacional de Seguretat
- III. Supòsits específics



1. Desenvolupament i distribució del software

TITULARITAT DELS DRETS

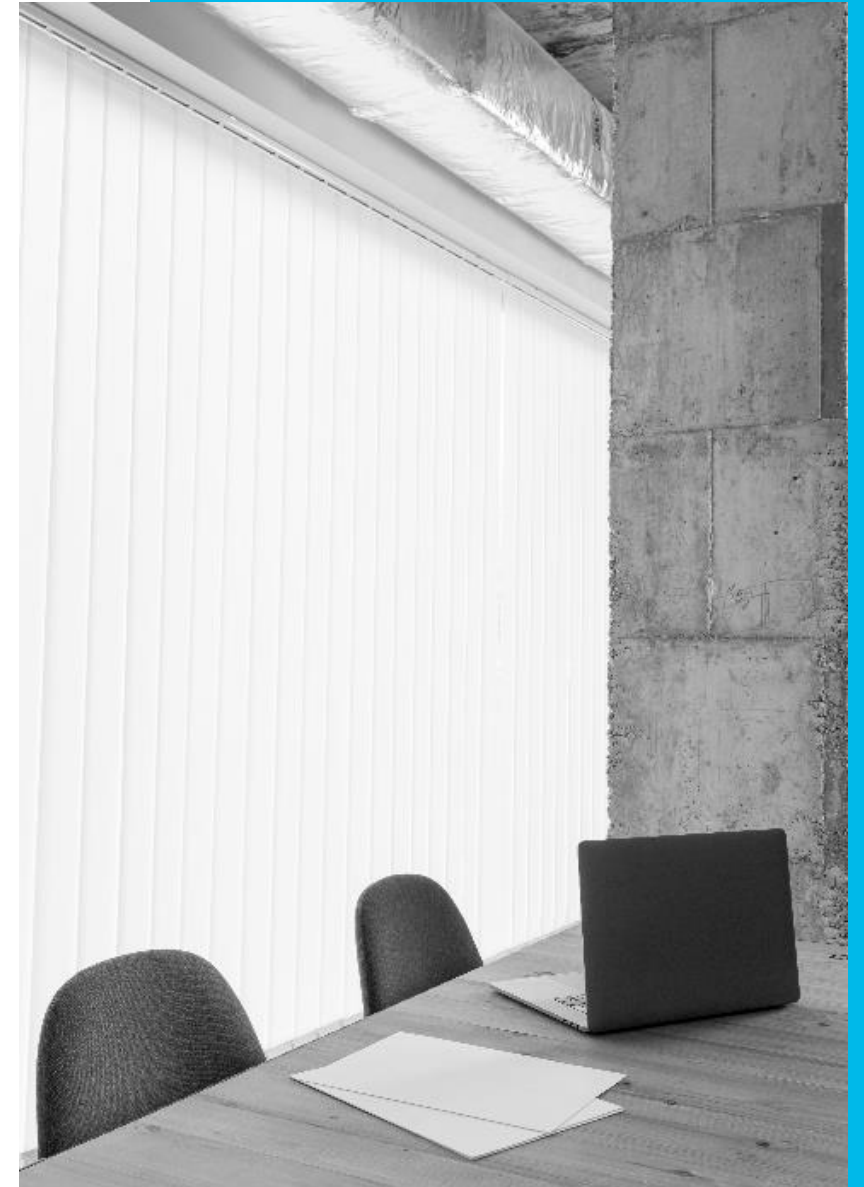
Què es considera “software” segons la Llei de Propietat Intel·lectual?

Art. 96.1. A los efectos de la presente Ley se entenderá por programa de ordenador toda secuencia de instrucciones o indicaciones destinadas a ser utilizadas, directa o indirectamente, en un sistema informático para realizar una función o una tarea o para obtener un resultado determinado, cualquiera que fuere su forma de expresión y fijación.

Protegeix el teu software: deixa proves d'autoria

Els elements del software objecte de protecció són:

- Codi font
- Manuals d'ús
- Documentació preparatòria
- Documentació tècnica.



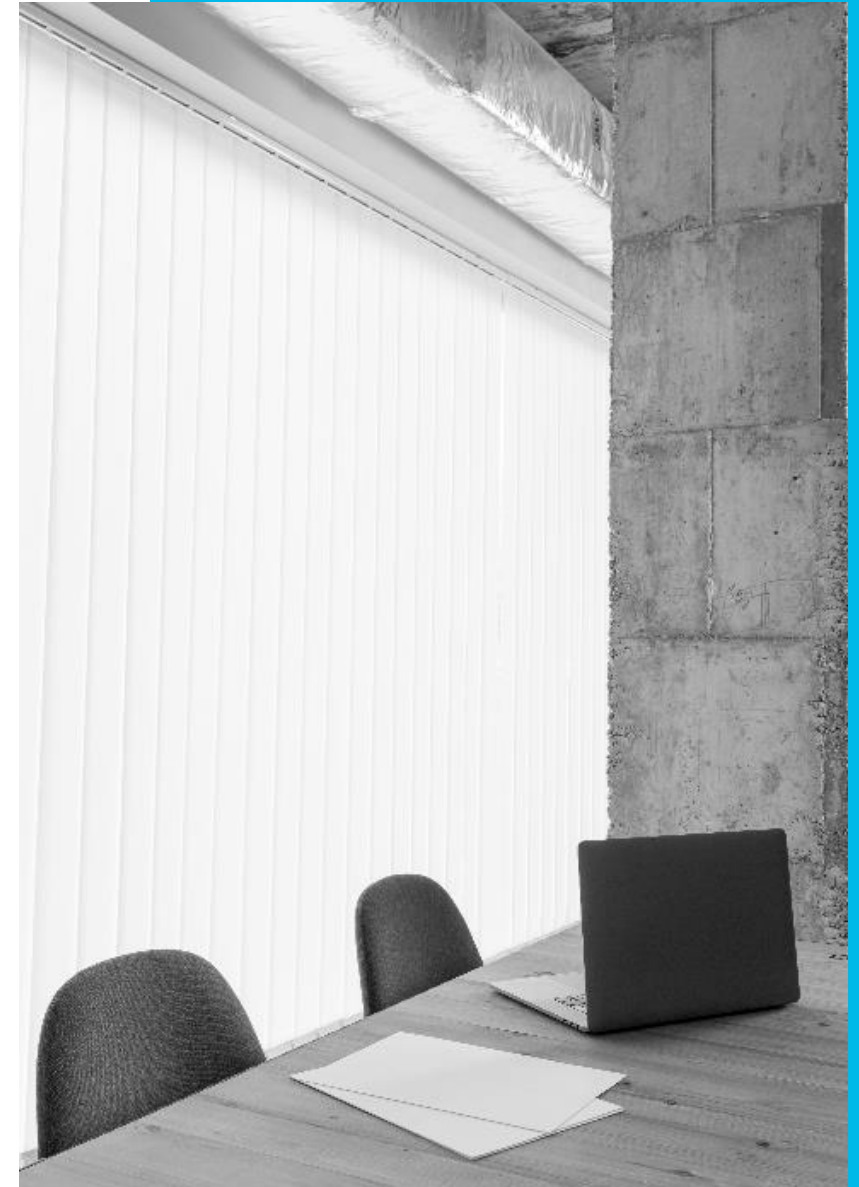
TITULARITAT DELS DRETS

- **Autoria:** Segons l'establert a la LPI, serà considerat com autor del software la persona o grup de persones físiques que l'hagin creat.

Excepcionalment, en els casos previstos expressament en la Llei, es considerarà autor a la persona jurídica que ostenti la titularitat dels drets d'autor.

- **Obra col·lectiva:** són obres col·lectives aquelles creades per iniciativa i sota la coordinació d'una persona, física o jurídica, que és l'encarregada d'editar-la i divulgar-la sota el seu nom. D'aquesta manera, està formada per diferents aportacions d'autors que, en conjunt, formaran una obra de caràcter únic i autònom.

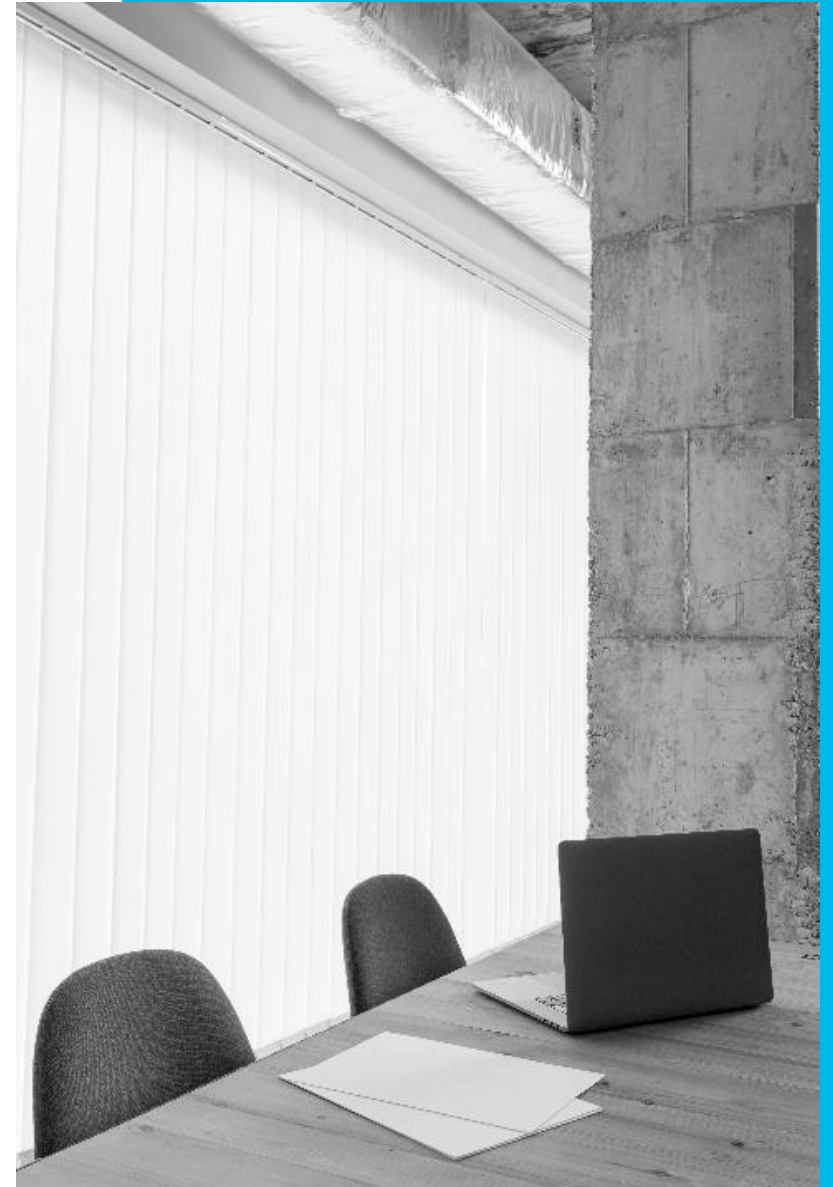
En aquests casos, la titularitat dels drets correspondrà a la persona que editi o divulgui l'obra sota el seu nom, excepte pacte en contrari.



TITULARITAT DELS DRETS:

- **Treball per compte aliè:** si el software és desenvolupat en el marc d'una relació laboral, la titularitat dels drets correspondrà a l'empresari, **excepte pacte en contrari**. Per tant, la titularitat correspondrà a l'empresari sempre que:
 - Hagi creat el programa en l'exercici normal del seu lloc de treball
 - L'empresari hagi proporcionat les instruccions sobre la seva creació.
- **Contracte per encàrrec:** Aquella figura jurídica mitjançant la qual una de les parts (contractista o encarregat) s'obliga a desenvolupar un software, no per iniciativa pròpia, sinó d'un tercer (comitent o contractant), i a entregar-la a aquest a canvi del pagament d'un preu cert.

És essencial especificar mitjançant contracte qui retè la titularitat dels drets de software desenvolupat. De no especificar-ho operaria la norma establerta en l'article 43 de la LPI. **Criteri jurisprudencial si no s'ha regulat.**



FORMES DE PROTECCIÓ DEL SOFTWARE

Protecció mitjançant propietat intel·lectual: Drets d'autor

Les obres obtenen protecció pel mer fet ser creades. No obstant, és recomanable disposar de mitjans que permetin acreditar l'autoria del mateix:

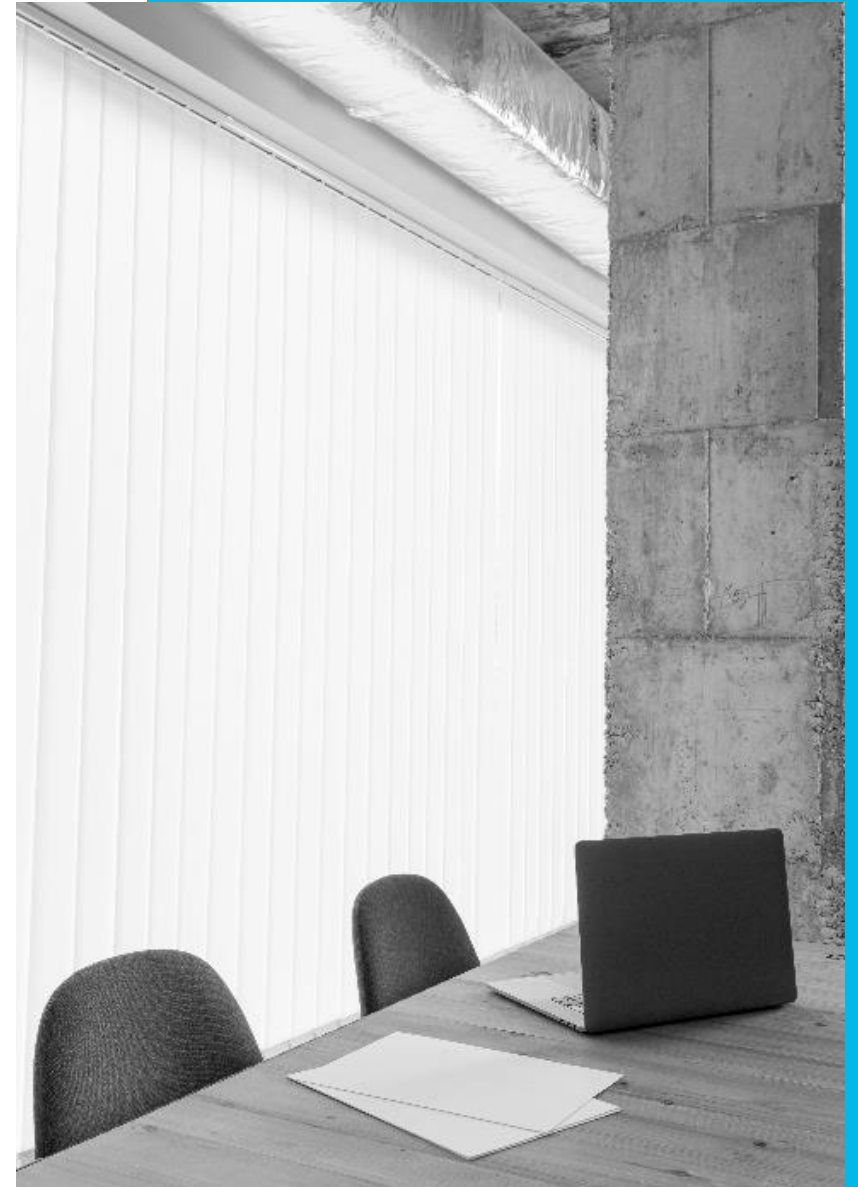
- **Registre de la Propietat Intel·lectual:** registre públic i oficial per a la protecció dels drets de propietat intel·lectual. La sol·licitud de registre es pot fer:
 - Presencialment en les oficines Provincials del Registre
 - Telemàticament a través del següent enllaç: [Solicitud telemática - Registro de la Propiedad Intelectual | Ministerio de Cultura](#). Per a poder fer la sol·licitud via telemàtica, és necessari disposar d'un certificat electrònic que l'Administració General del Estat consideri vàlid o accedir a través de la plataforma Cl@ve.

Avantatges: permet acreditar la data i la hora en la que es registra el software.

Desavantatges: al ser un registre de caràcter públic, no seria una via adequada en cas de voler mantenir la privacitat del software.

- **Dipòsit notarial:** es diposita una còpia de Codi Font que queda sota la custòdia del notari durant el temps determinat. Així el notari certifica la data i contingut del dipòsit.

Avantatges: rapidesa i absència de formalitats especials.



FORMES DE PROTECCIÓ DEL SOFTWARE

Protecció mitjançant propietat industrial: patents

Si bé la regla general és que els programes no puguin ser patentables (art. 4.4 c) LP), si el mateix ostenta un caràcter tècnic, podrà gaudir de la protecció atorgada per la Llei de Patents.

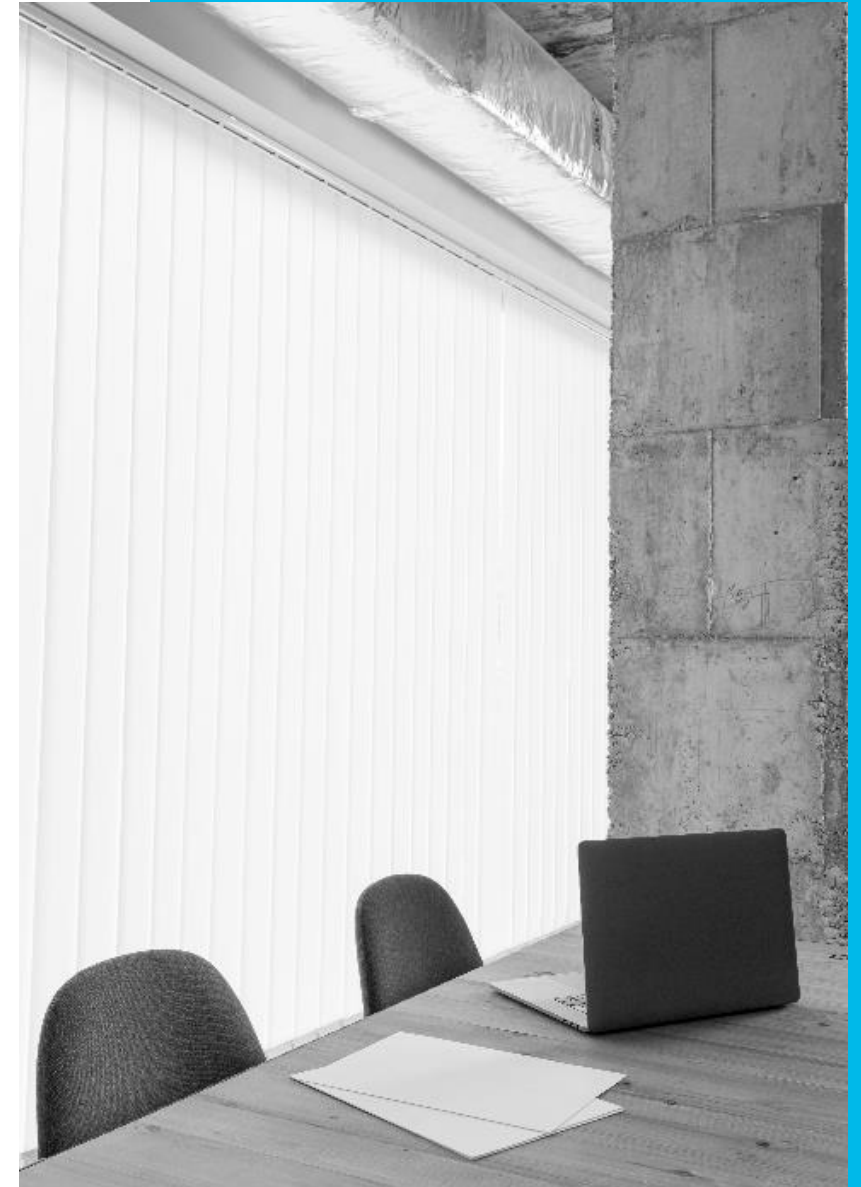
Protecció a través de secrets empresarials

La llei 1/2019, de 20 de febrer, de Secrets Empresarial defineix secret empresarial com a qualsevol informació o coneixement, inclòs el tecnològic, científic, industrial, comercial, organitzatiu o financer, que reuneixi una sèrie de condicions.

Per protegir un software per aquesta via (compatible amb la protecció mitjançant drets d'autor), cal:

- 1) Identificar les dades o informació susceptibles de ser secrets.
- 2) Adoptar mesures per a aquesta informació (p.e. Barreres físiques, acords de confidencialitat, entre d'altres).

Així mateix, la protecció tindrà una duració il·limitada mentre es mantingui en secret.



FORMES DE PROTECCIÓ DEL SOFTWARE

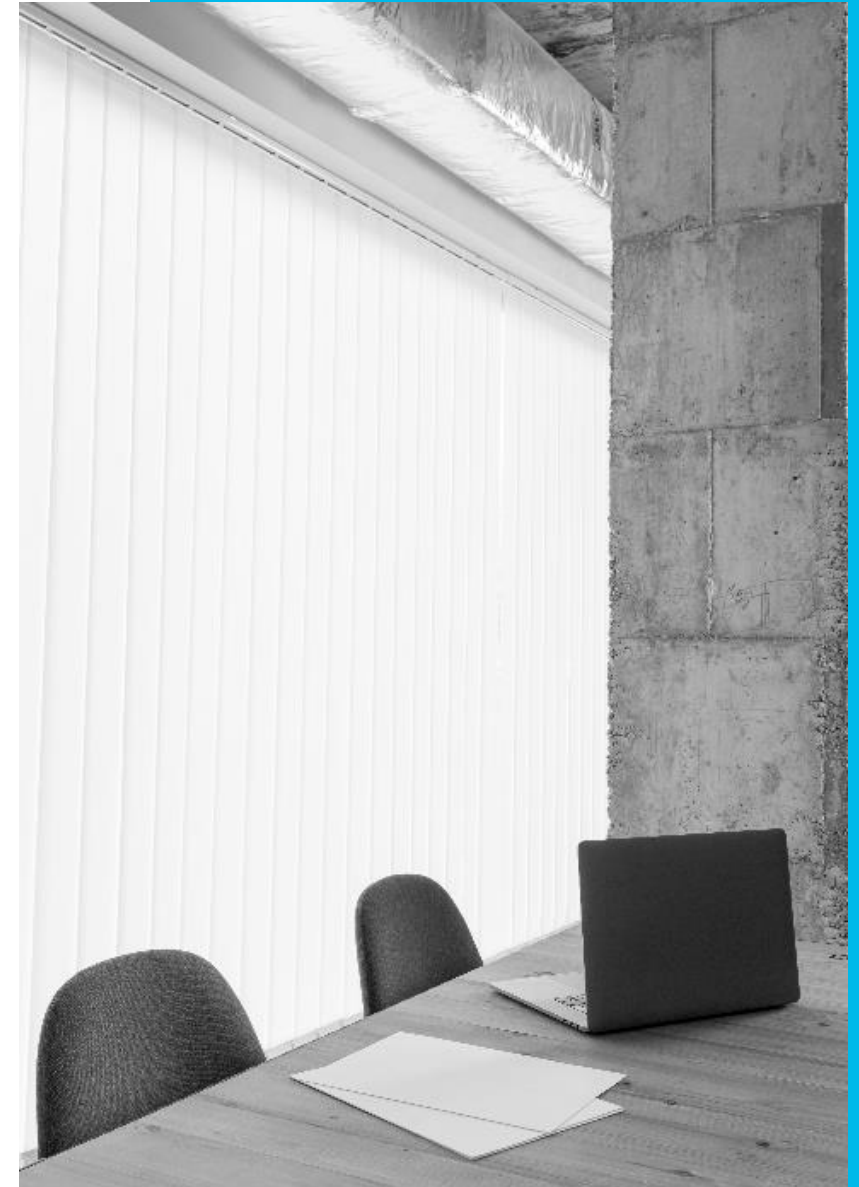
Protecció contractual

- **Acords de confidencialitat (NDA):**

- El seu objecte es protegir la divulgació de la informació sensible relacionada amb el software.
- Mantenen una important vinculació amb la regulació sobre secrets empresarials ja que, com s'ha vist, poden ser utilitzats com a “mesura raonable” per mantenir el software secret.
- En relació al seu contingut, els acords hauran d'identificar: (i) el secret empresarial, (ii) les conductes prohibides, (iii) les mesures de seguretat que estableixin.

- **Llicències d'ús:**

- Contractes que atorguen als usuaris el dret d'accedir i utilitzar un determinat programa.
- Descriuen els termes d'ús del software: abast de la llicència, limitacions, condicions d'ús.
- Poden ser a canvi d'una retribució o gratuïtes.
- Mitjançant les llicències es pot mantenir cert control sobre qui i com utilitza el nostre software.



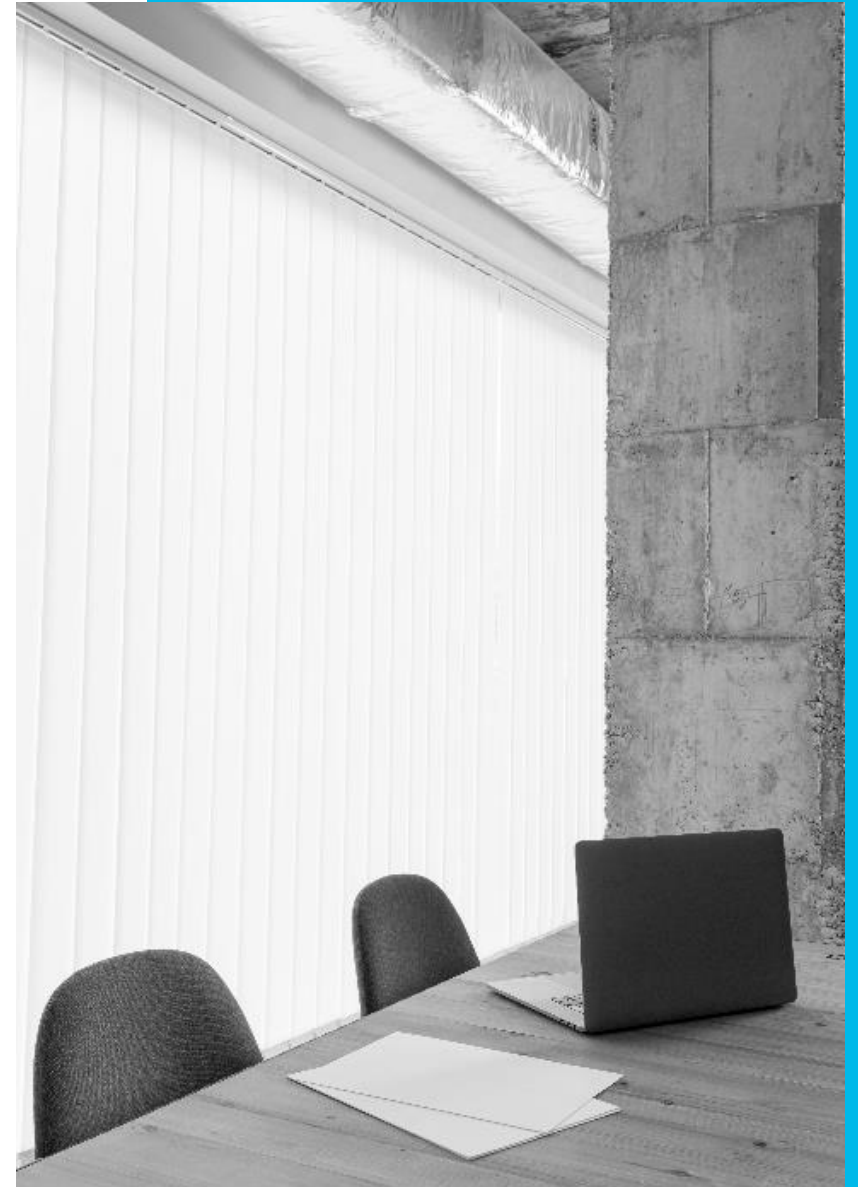
ASPECTES DE DISTRIBUCIÓ DE SOFTWARE

Contracte de distribució: contracte mitjançant el que el proveïdor del programa informàtic **comercialitza el seu producte** a través d'un tercer.

Pel que fa al contingut, és important regular: exclusivitat, àmbit territorial, duració, condicions d'entrega del software, cost de les llicències, etc.

En cas que no s'especifiqui en el contracte, seran d'aplicació les normes previstes a la Llei de Propietat Intel·lectual:

- A falta de menció respecte al temps, la llei limita la **transmissió dels drets a 5 anys**.
- Pel que fa a **l'àmbit territorial**, si el contracte no fa cap especificació, s'entendrà que aquest correspon al país en que es fa la cessió de drets.
- **Si no es concreten** les modalitats d'explotació del software, **la cessió s'entendrà limitada a aquella modalitat que es dedueixi del contracte** i sigui indispensable per complir la seva finalitat.
- Per a poder establir un **règim d'exclusivitat** s'haurà d'atorgar expressament en el contracte.



2. Compliment normatiu

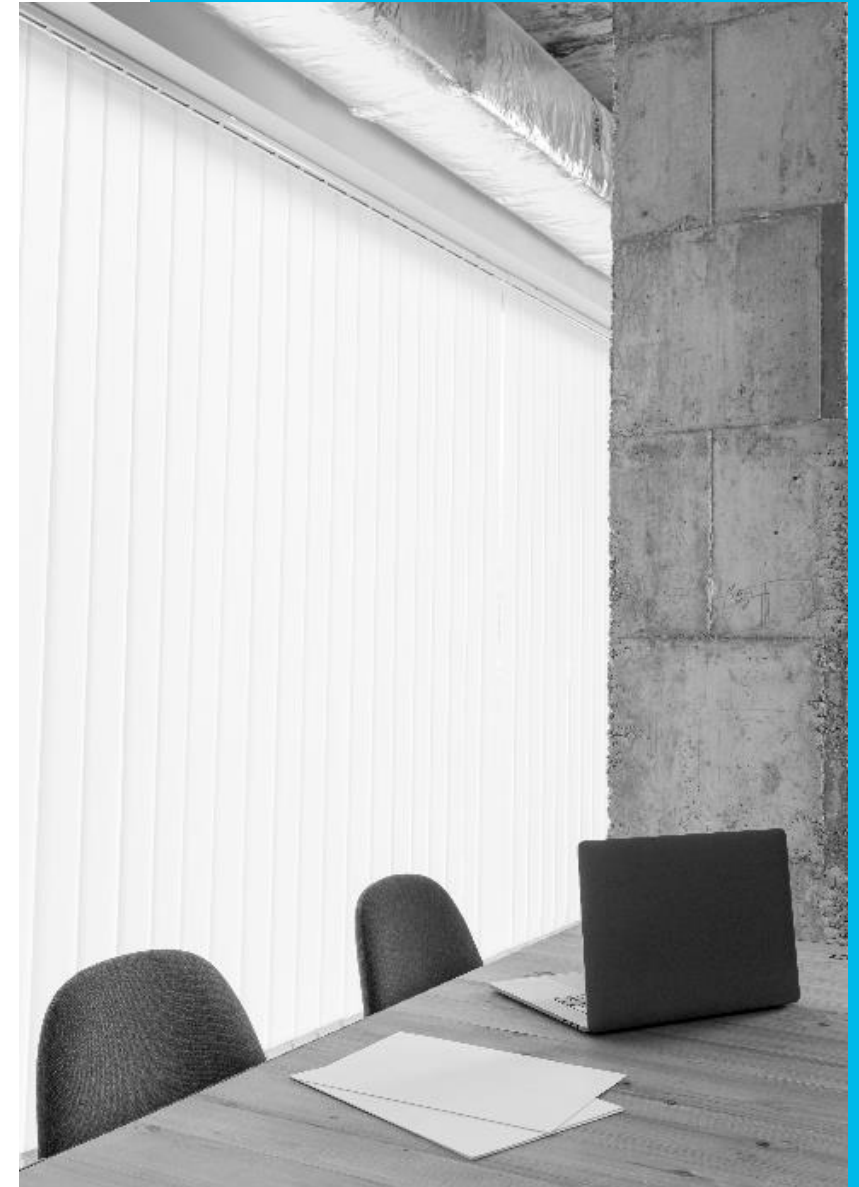
NORMATIVA PROTECCIÓ DE DADES

En tant que a través de l'ús del software es pot donar un tractament de dades personals, és d'especial importància **l'adequació del software i del servei derivat a la normativa de protecció de dades:**

- **Reglament 2016/679 Europeu de Protecció de Dades (RGPD).**
- **Llei Orgànica 3/2018 de Protecció de Dades i Garantia dels Drets Digitals (LOPDGDD).**

Aspectes essencials a tenir en compte:

- **Principi de protecció des del disseny i per defecte** (article 25 del RGPD).
- **Relació d'encarregat del tractament** per la prestació de serveis TIC que impliquin accés i tractament de dades personals i **auditories periòdiques** (article 28.3 del RGPD).
- Adhesió a **codis de conducta** (article 28.5 del RGPD)
- **Mesures tècniques i organitzatives** adequades (article 32 del RGPD).
- **Sancions elevades** fins a 20 M d'euros o el 4 % de la facturació anual.



ESQUEMA NACIONAL DE SEGURETAT (ENS)

- Quan a través del software es presti un servei en règim de concessió, gestió o contracte amb l'Administració Pública, les mesures de seguretat que s'hauran de dur a terme es correspondran amb les de l'Administració Pública d'origen i s'ajustaran al Esquema Nacional de Seguretat (**Disposició addicional primera – LOPDGDD**).
- Aspectes essencials a tenir en compte:
 - **Esquema Nacional de Seguretat (Reial Decret 311/2022)**. Regula la protecció de la informació i els serveis electrònics en el Sector Públic i els seus proveïdors. El seu objectiu es garantir la seguretat dels sistemes d'informació, les dades emmagatzemades i les comunicacions d'aquestes.
 - Per a aconseguir tal finalitat, s'estableix, en el seu **Annex II**, un seguit de mesures d'obligada implementació.
 - **4 de maig de 2024**: Plena adequació al nou ENS.



CASOS ESPECÍFICS: SOFTWARES DE FACTURACIÓ

Reial decret 1007/2023, de 5 de desembre. Reglament que estableix els requisits que han d'adoptar els **sistemes i programes electrònics o informàtics que suportin processos de facturació**, entre d'altres:

- a) El sistema informàtic ha de garantir la integritat, conservació, accessibilitat, llegibilitat, traçabilitat i inalterabilitat dels registres de facturació i, a més, permetre la remissió per mitjans electrònics a l'Administració tributària dels registres de facturació de forma continuada, segura, correcta, íntegra, automàtica, consecutiva, instantània i fefaent. Cal, a més, (i) assegurar la traçabilitat dels registres de facturació, de manera que es pugui verificar la seva seqüència des del primer fins a l'últim i (ii) garantir la seva adequada conservació, accessibilitat i llegibilitat.
- b) Amb caràcter previ o simultani a l'emissió d'una factura, el sistema ha de generar un "registre de facturació d'alta"
- c) El Reglament preveu la possibilitat que els usuaris del sistema informàtic remetin voluntàriament a l'AEAT de forma automàtica (i de forma continuada, segura, correcta, íntegra, consecutiva, instantània i fefaent) tots els registres de facturació generats.



CONCLUSIONS

- ❑ Com a regla general, els **softwares es protegiran mitjançant drets d'autor**.
- ❑ Això implica que la seva protecció sorgeix amb la seva creació. No obstant, a **efectes probatoris es recomanable o bé el RPI o bé dipòsit notarial**.
- ❑ Hi ha **altres vies** per **protegir un software**: acords de confidencialitat, normativa de secrets empresarials, llicències i, si es donen els supòsits, normativa de patents.
- ❑ Pel que fa a la **distribució**, important especificar en el contracte la durada, l'àmbit territorial i el règim d'exclusivitat, si no volem que operin les normes supletòries previstes a la llei.
- ❑ El software i el seu subministrament haurà de **complir amb la normativa de protecció de dades** (RGPD) i **l'Esquema Nacional de seguretat** (quan es presti servei a una Administració Pública).
- ❑ **Normativa específica** que pot aplicar a determinats tipus de software com és el cas dels softwares de facturació.



aseit30
Associació TIC catalana anys