

МІНІСТЕРСТВО ОСВІТИ І НАУКИ УКРАЇНИ
Львівський національний університет імені Івана Франка
Юридичний факультет
Кафедра інтелектуальної власності, інформаційного та
корпоративного права

Практикум з курсу “Договори в ІТ сфері”

галузь знань 08 «Право»
спеціальність 081 «Право»
перший (бакалаврський) рівень вищої освіти

*Розробник - доцент кафедри інтелектуальної власності,
інформаційного та корпоративного права, PhD Максим СУХАНОВ*

Львів - 2024

Практичні заняття №1 та №2
“Загальна характеристика договорів в сфері ІТ”

Рекомендований поділ:

1 заняття - теоретичний блок 1-5, практичний блок 1-3

2 заняття - теоретичний блок 6-9, практичний блок 4-6

Теоретичний блок

1. Договір як регулятор відносин в сфері ІТ.
2. Правова природа договорів в сфері ІТ.
3. Суб'єкти договірних зобов'язань в сфері ІТ.
4. Предмет та об'єкт договорів в сфері ІТ. Інформаційна технологія як об'єкт договору.
5. Види договорів в сфері ІТ.
6. Порядок укладення договорів в сфері ІТ
7. Відповідальність та її різновиди у договорах в сфері ІТ.
8. Особливості розрахунків, валюта, місце укладення, строк дії договору та інші елементи договорів в сфері ІТ.
9. Захист персональних даних в договорах в сфері ІТ.

Практичний блок

1. У Постанові Верховного Суду 910/2683/19 від 25.06.2020 “розгорілась” правова дискусія щодо правової природи договору. Зокрема “між відповідачем та позивачем укладено договір, згідно з яким одна із сторін зобов'язувалася надавати творчі, комплексні послуги, інформаційні, цифрову рекламу, маркетинг, послуги з організації просування, розробку дизайну та функціонального наповнення сайту, поставку програмного забезпечення, а також надання інших послуг, пов'язаних з просуванням бренду, продукту та послуг, зазначених у договорі, а інша Сторона погодилася прийняти послуги/роботу/програмне забезпечення та негайно оплатити це”.

Завдання:

- A.** Опрацюйте рішення суду першої апеляційної інстанції щодо цієї справи.
- B.** Чому, на Вашу точку зору, відступив від попередніх рішень у цій справі?
- C.** Чи правильно і коректно стверджувати, що у всіх випадках договори у сфері ІТ мають змішану правову природу? Якщо так, то чому? Якщо ні, то чому?
- D.** Спробуйте віднайти рішення в ідентичних категоріях справ щодо визначення правової природи ІТ-договорів. За потреби скористайтеся іноземною судовою практикою.

2. Ознайомтесь з предметом договору.

1. ПРЕДМЕТ ДОГОВОРУ

1.1. Виконавець зобов'язується в рамках цього Договору виконувати Замовнику Роботи по розробці і технічній підтримці програмного забезпечення за вимогами Замовника (далі - Роботи). Обсяг Робіт, терміни їх виконання та вартість Робіт визначається Сторонами у відповідних додаткових угодах до Договору, які є його невід'ємною частиною.

1.2. Замовник зобов'язується приймати і оплачувати надані Виконавцем Роботи.

1.3. Роботи виконуються у відповідності з Правилами виконання робіт.

1.4. Метою цього Договору є розроблення та створення програмного забезпечення, яке забезпечить безперебійне використання у роботі Замовника та відповідатиме усім заявленим вимогам і характеристикам, що ставить Замовник перед Виконавцем, зокрема, спрямоване на удосконалення та оптимізацію робочих процесів у господарській діяльності Замовника

Завдання:

A. Про який договір йде мова? Доведіть.

B. Чи доцільно в контексті "розробки та технічній підтримці програмного забезпечення" говорити про "виконання робіт"? Доведіть або спростуйте. У випадку необхідності змодифікуйте власний предмет договору.

C. Чи коректно сформульована мета договору?

3. Ознайомтесь з витягом із договору.

(витяги з договору)

2.2. Проект буде виконуватись відповідно до філософії Lean, принципів гнучкої розробки Agile на основі процесного фреймворку Kanban і інженерних практик Extreme Programming,

2.9. В кінці кожної ітерації Виконавець демонструє Замовнику виконані в ітерації Користувацькі історії, а Замовник надає Виконавцю зворотний зв'язок по ним. При цьому зворотний зв'язок може бути новими Користувацькими історіями. В кінці кожної ітерації Замовник надає Виконавцю актуальні пріоритети за невиконаними Користувацькими історіями. Виконавець повідомляє, скільки Користувацьких історій він зможе виконати за наступну ітерацію.

Завдання:

- A.** Чи виправданим в договорах в сфері ІТ використовувати технічну термінологію? Чи не суперечить це принципам зрозумілості та створення умов для різночитання договору?
- B.** Яким чином можна передбачити використання "технічної" термінології у договорі та, при цьому, спростити його для розуміння?
- C.** Запропонуйте власний змодифікований варіант зазначених положеннях. Для цього з'ясуйте значення понять "фреймворк", "інженерні практики", "користувацькі історії" та інші поняття, що є незрозумілими в процесі читання.

4. Створіть таблицю для Вашого клієнта (ТОВ "ІТ-ТОП"). Будьте готові продемонструвати її викладачеві на занятті та прокоментувати окремі положення з неї.

"Особливості укладення договорів в сфері ІТ"

КРИТЕРІЙ	Коли інша сторона - юридична особа	Коли інша сторона - ФОП	Коли інша сторона - фізична особа	Коли інша сторона - суб'єкт ЗЕД
Форма договору				
Наявність обмежень				
Особливості сплати податків за договором				
"Юридичні можливості" та гарантії в разі невиконання				
Особливості розрахунків				
Юрисдикція та підсудність				
Інші критерії, істотно необхідні та важливі для врахування при укладенні договору				

5. ФОП Талоненко Гаврилій Георгійович (Замовник) уклав договір з ФОП Щасливчиком Броніславом Несторовичем (Виконавець). Предметом договору є створення Виконавцем веб-сайту для провадження та рекламування господарської діяльності Замовника. Дедлайн за договором - 25.02..2024 року. Вартість договору - 100 000 грн. Штраф за кожен день прострочення - 5 відсотків від суми договору.

17.02.2024 року внаслідок ракетної атаки російської федерації, частина майна Виконавця зруйнована (офіс Виконавця розташований на вулиці Науковій, ця ж адреса визначена у договорі в реквізитах). Виконавець вважає, що у зв'язку із втратою офісної техніки та руйнуванням системи, він може послугуватись розділом "ФОРС-МАЖОР"

7.1. Форс-Мажор

Сторони звільняються від відповідальності за часткове або повне невиконання ними своїх зобов'язань за цим Договором, якщо таке невиконання з'явилося наслідком дії обставин непереборної сили (форс-мажор). Під форс-мажорними обставинами за даним Договором розуміються: пожежі, повені, землетруси, зсуви; несприятливі погодні умови стихійного характеру; дорожні інциденти; заворушення і бунти, військові маневри і/або бойові дії; нормативні акти, видані органами законодавчої і/або виконавчої влади України, в тому числі, рішення місцевих органів влади (органів місцевого самоврядування); аварії в електричних мережах і інші обставини, що безпосередньо перешкоджають виконанню умов даного Договору. Дія форс-мажорних обставин підтверджується висновком компетентного органу

Завдання

A. Чи є описана ситуація підставою для застосування розділу "ФОРС-МАЖОР"?

B. Які дії необхідно вчинити Виконавцеві для звільнення від відповідальності за договором? Чи є воєнний стан форс-мажорною обставиною? Ознайомтесь з роз'ясненнями Торгово-промислової палати.

<https://ucci.org.ua/press-center/ucci-news/protsedura-zasvidchennia-fors-mazhorna-obstavin-z-28-02-2022>

C. Що може вимагати Замовник? Спроектуйте різні варіанти розвитку подій.

6. На підставі опрацювання ЗУ "Про захист персональних даних" та Загального регламенту про захист персональних даних (<https://gdpr-text.com/uk/>) спробуйте сформулювати універсальні положення щодо захисту персональних даних в договорах в сфері ІТ. Визначте перелік даних, що передаються, мету обробки та відповідальність за порушення в цій сфері.

Практичні заняття №3 та №4
“Договори про нерозголошення та неконкуренцію”.

Рекомендований поділ:

1 заняття - теоретичний блок 1-5, практичний блок 1-3

2 заняття - теоретичний блок 6-11, практичний блок 4-7

Теоретичний блок

1. Поняття та сфера використання договору про нерозголошення *(далі за текстом практикуму - NDA)*.
2. Об'єкт та предмет NDA. Відомості, що не можуть бути об'єктом NDA.
3. Правова природа та особливості NDA (характеристика негативного зобов'язання, суб'єктний склад, односторонність, безоплатність)
4. Права та обов'язки за NDA. Відповідальність за NDA.
5. Строк дії NDA. Особливості припинення договірних зобов'язань за NDA.
6. Поняття та сфера використання договору про неконкуренцію (договору про утримання від вчинення конкурентних дій) *(далі за текстом практикуму - NCA)*.
7. Об'єкт та предмет NCA.
8. Правова природа та підходи до розуміння NCA.
9. Характеристика істотних умов NCA.
10. Іноземна практика застосування NCA.
11. Договір про непереманювання: перспективи використання в Україні.

Практичний блок

1. До Вашої юридичної компанії звернувся Олег. Олег вперше влаштовується на роботу до компанії “Антиутопічне ІТ”. Компанія запропонувала йому вигідні умови співпраці, проте Олега турбують питання, пов'язані з нерозголошенням конфіденційної інформації. Підготуйте консультацію для Олега.

Завдання

- A.** Олега турбує, що у NDA не визначено строк дії зобов'язань. Компанія наполягає, що інформація, яку вона володіє, є настільки цінною, що “встановлювати строк утримання від нерозголошення навіть у 10 чи 20 років є надто ризиковано”.
- B.** Компанія не працює із використанням правового режиму Дія. Сімі. При цьому, у договорі є умова, що “на ці правовідносини” поширюється дія Закону “Про стимулювання розвитку цифрової економіки...” в частині умов “про нерозголошення”.
- C.** В договорі для Олега прописана спеціальна умова, що у разі “розголошення конфіденційної інформації” до нього можуть бути застосовані штрафні санкції з розрахунку “500 американських

доларів помножених на кількість календарних днів перебування у трудових відносинах”.

- D.** Олег цікавиться чи може він “вимагати” додаткову винагороду за нерозголошення конфіденційної інформації в якості “премії”, “бонусу” тощо.

2. ТОВ “Мовчи та не озирайся” (далі - “Замовник”) уклало договір про надання послуг з контрагентом ТОВ “Роблю як хочу” (далі - “Виконавець”) Предметом договору було надання послуг з оцінки та аналізу перспективності бренду Замовника. У договорі були прописані умови про нерозголошення інформації про факт укладення договору, вартість договору та методики роботи Виконавця. Натомість, Замовник на своєму сайті опублікував новину: “Визнаний аудитор брендів оцінив нашу компанію найвищим балом”. У публікації Замовник озвучив умови співпраці з Виконавцем та зазначив вартість послуг Виконавця, при цьому зазначивши суму, вищу за реальну. Надайте консультацію Виконавцеві.

Надайте консультацію у відповідності із умовами завдань.

Завдання

- A.** Замовник вважає, що факт реєстрації податкової накладної на рахунок за договором про надання послуг є автоматичним наслідком того, що інформація про факт укладення договору в будь-якому випадку є “не конфіденційною”, відтак він не порушив жодних умов договору та може повідомляти про укладення договору із Виконавцем.
- B.** Замовник вважає, що інформація про “вартість договору” в будь-якому випадку є “не конфіденційною”, оскільки у відповідності із Постановою КМУ №611 від 09.08.1993 не є комерційною таємницею “дані, необхідні для перевірки обчислення і сплати податків та інших обов’язкових платежів”.
- C.** Внаслідок розголошення неправдивої вартості договору, до Виконавця за останній місяць не звернувся жоден клієнт. Які способи захисту може використати Виконавець аби відшкодувати завдані збитки внаслідок розголошення інформації Замовником?

3. Опрацюйте NDA. Визначте які умови не відповідають вимогам чинного законодавства або можуть бути очевидно невідгідними для кожної з Сторін. Запропонуйте умови (сформулюйте) для покращення ефективності дії Договору.

ДОГОВІР про нерозголошення

м. Київ "13" грудня 2023 року

ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ "____", в особі Генерального директора _____, що діє на підставі Статуту, далі по тексту АТС, з однієї Сторони, та ТОВАРИСТВО З ОБМЕЖЕНОЮ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЮ «_____», в особі Директора _____, що діє на підставі Статуту далі по тексту Договору — КОМПАНІЯ, з другої Сторони, далі по тексту цього Договору АТС і КОМПАНІЯ при вживанні окремо іменуються "Сторона", а спільно - "Сторони", беручи до уваги, що в процесі співпраці АТС і КОМПАНІЯ будуть на взаємній основі обмінюватися інформацією з обмеженим доступом (далі - «Інформація»): конфіденційною інформацією і комерційною таємницею, якою, відповідно, кожна зі Сторін правомірно володіє і яку бажає захистити, Сторони домовилися про наступне:

1. Кожна Сторона самостійно визначає серед інформації, якою вона правомірно володіє, ту, яка відноситься до Інформації.

2. Під Інформацією розуміється:

2.1. Інформація, яка в письмовій, електронній, візуальній, графічній або в будь-якій іншій формі розкривається Стороною іншій Стороні;

2.2. всі усні обговорення Інформації, визначеної в п.п. 2.1 п. 2 цього Договору, незалежно від того, чи мали місце такі обговорення до, в момент або після розголошення такої Інформації.

3. Інформація може включати, але не обмежуючись, ідеї, концепції, бізнес-плани, винаходи, відкриття, формули, технологічні процеси, конструктивні рішення, специфікації, креслення, макети, зразки, удосконалення, заявки, технічні, технологічні та маркетингові дані, торгові знаки або фірмові найменування, незалежно від того, чи є вони чи можуть бути запатентованими, зареєстрованими або іншим чином публічно захищеними, будь-яку комерційну, фінансову, технічну або стратегічну інформацію.

3.1. Разом з позначенням "Конфіденційно", "Комерційна таємниця" або іншим подібним позначенням Інформація, передана в матеріальній формі, може містити позначку про термін дії заборони на розголошення.

3.2. Інформація буде передаватися однією зі Сторін (далі - "Постачальник") іншій Стороні (далі - "Одержувач") виключно для обмеженого використання в цілях, зазначених у письмових та / або усних угодах між Сторонами, на підставі яких вони співпрацюють, і / або з метою укладення Сторонами потенційних угод і їх виконання.

4. З метою виконання цього Договору Одержувач повинен діяти наступним чином: 4.1. суворо дотримуватися конфіденційності будь-якої і всієї Інформації, розкритої Постачальником; 4.2. не

використовувати Інформацію при проектуванні або виробництві своєї власної продукції, або при проектуванні своїх власних технологічних процесів, або будь-яким іншим чином без попередньої письмової згоди Постачальника;

4.3. надавати доступ до Інформації тільки тим співробітникам, яким необхідно знати таку інформацію для виконання своїх службових обов'язків, і які будуть дотримуватися зобов'язань щодо збереження конфіденційності, передбачених цим Договором.

4.4. надавати доступ до Інформації власникам Одержувача лише за умови покладення власниками Одержувача на себе письмових зобов'язань щодо дотримання конфіденційності, передбачених цим Договором.

4.5. надавати доступ до Інформації третім особам, не зазначених вище в цьому пункті, лише за умови отримання попередньої письмової згоди Постачальника на надання такого доступу та взяття такими третіми особами на себе письмових зобов'язань щодо дотримання конфіденційності, передбачених цим Договором. При цьому Інформація може бути надана третім особам тільки в тому обсязі, який необхідний для виконання ними своїх обов'язків після досягнення відповідної домовленості з Одержувачем.

5. Отримана від Постачальника інформація не буде вважатися Інформацією, якщо Одержувач може довести і підтвердити документально одну з таких обставин:

5.1. Інформація була публічно доступна на момент її розкриття Одержувачу.

5.2. Інформація після її отримання від Постачальника стала публічно доступною, якщо тільки це не є результатом її несанкціонованого розкриття Одержувачем.

5.3. Постачальник дав згоду в письмовій формі на те, що Інформація може бути розкрита Одержувачем будь-якій третій особі без обмежень на її розкриття або сам Постачальник передає Інформацію третім особам без будь-яких обмежень на її розкриття.

5.4. Інформація була відома Одержувачу до її отримання та / або пізніше розкривалася Одержувачу будь-якою третьою особою; в цьому випадку обов'язки Одержувача перед Постачальником по відношенню до нерозголошення будуть не більш суворими, ніж обов'язки по відношенню до нерозголошення (якщо такі будуть мати місце) перед третьою особою, від якого отримана Інформація.

5.5. Інформація самостійно розроблена співробітниками Одержувача, які не мали доступу до Інформації, і без порушення цього Договору.

6. У разі, якщо Одержувач відповідно до вимог законодавства України зобов'язаний надати Інформацію на підставі судового рішення або на вимогу компетентних державних органів, тоді Одержувач може надати таку інформацію в порядку та обсязі, які необхідні в силу судового рішення або вимоги компетентного державного органу. При цьому Одержувач зобов'язаний направити Постачальнику повідомлення (в письмовій формі з обов'язковим дублюванням по факсу та / або електронною поштою) щодо обов'язку Одержувача надати Інформацію відповідно до цього пункту протягом 1 (одного) робочого дня з моменту отримання відповідного рішення та / або вимоги.

7. Зобов'язання, що містяться в цьому Договорі, будуть залишатися в силі протягом 5 (п'яти) років після припинення дії цього Договору, якщо не передбачено іншого строку в позначці про термін дії заборони на розголошення, яка наноситься на носії Інформації.

8. Ніякі положення цього Договору не будуть тлумачитись як надання будь-якій із Сторін будь-якого права або ліцензії в рамках прав на інтелектуальну, включаючи промислову, власність (яка включатиме, не обмежуючись цим, патенти, авторські права, торговий знак, секретні технології, ідеї, концепції, ноу хау тощо), що належать іншій Стороні. Ніякі положення в цьому Договорі не будуть тлумачитись як створення будь-якого зобов'язання з боку будь-якої Сторони розкрити будь-яку Інформацію. Одержувач цим визнає і погоджується, що право власності на Інформацію, яка розкривається Постачальником в рамках цього Договору, не переходить до Одержувача і право на будь-який вид захисту щодо такої Інформації залишається у Постачальника.

9. Жодне з положень цього Договору не буде тлумачитися як таке, що створює зобов'язання для будь-якої із Сторін щодо встановлення ділових відносин з іншою Стороною, або будь-якого очікування на встановлення таких відносин, а також як створення будь-якого партнерства або будь-якої юридичної особи за участю Сторін.

10. Жодна із Сторін не буде поступатися або іншим чином передавати права та обов'язки за цим Договором, частково або повністю, будь-якій третій особі без попередньої письмової згоди іншої Сторони.

11. Дія цього Договору може бути припинена будь-якою із Сторін шляхом надсилання (як мінімум за 30 (тридцять) календарних днів) письмового повідомлення іншій Стороні, в якому може бути вказана необхідність повернення Одержувачем Інформації, яка була передана раніше Постачальником. Припинення дії цього Договору не впливає на зобов'язання Сторін по відношенню до Інформації, яка була розкрита до припинення її дії.

12. Одержувач при отриманні повідомлення відповідно до п. 11 цього Договору протягом 15 (п'ятнадцяти) календарних днів зобов'язаний повернути Інформацію Постачальника разом з усіма зробленими копіями або підтвердити в письмовій формі, що така інформація була знищена.

13. Повідомлення

13.1. Всі повідомлення, запити, вимоги або будь-яка інша кореспонденція за цим Договором оформляються в письмовій формі і доставляються кур'єром або передплаченим рекомендованим поштовим відправленням і для зручності можуть дублюватися по електронній пошті відповідній Стороні (далі - «Повідомлення») за наступними реквізитами:

13.1.1. Якщо направляється в АТС:

адреса: e-mail: s

13.1.2. Якщо направляється КОМПАНІЇ:

03148, м.

e-mail:

13.1.3. Кожна Сторона зобов'язана повідомити іншу Сторону в письмовій формі нову адресу, а також інші контактні дані передбачені п.п. 13.1.1., 13.1.2 п. 13.1 цього Договору, в разі їх зміни.

14. Цей Договір та всі питання, що стосуються дійсності, тлумачення чи виконання будь-якої з її умов або положень, або будь-яких прав, або зобов'язань Сторін за цим Договором, будуть регулюватися і вирішуватися відповідно до законодавства України.

15. За несанкціоноване розголошення Інформації винна Сторона зобов'язується відшкодувати іншій Стороні документально підтвержені збитки.

16. Будь-які спори, що виникають в процесі виконання цього Договору і які не можуть бути вирішені за взаємною згодою Сторін, будуть остаточно вирішуватися в судовому порядку відповідно до чинного законодавства України.

17. Кожна зі Сторін зобов'язується дотримуватися вимог чинного законодавства, що застосовується по відношенню до обробки персональних даних, якими Сторони будуть обмінюватися з метою виконання цього Договору. Кожна Сторона гарантує іншій Стороні, що вона здійснила всі дії відповідно до законодавства в частині передачі персональних даних фізичних осіб іншій Стороні в рамках цього Договору.

18. Цей Договір укладено строком на 3 (три) роки, а саме до 31 грудня 2026 р (включно). Після закінчення терміну цього Договору Сторони виконують зобов'язання щодо нерозголошення Інформації протягом терміну, визначеного пунктом 7 цього Договору.

19. Цей Договір може бути складено на папері в двох примірниках та підписано власноручними підписами Сторін. Кожен з таких примірників матиме рівну юридичну силу та вважатиметься оригіналом. Сторони також погоджуються, що цей Договір може бути складено у вигляді електронного документа та підписано кваліфікованими/удосконаленими електронними підписами Сторін за допомогою програм обміну електронними документами, погоджених Сторонами.

МІСЦЕЗНАХОДЖЕННЯ ТА РЕКВІЗИТИ СТОРІН

4. *Сформулюйте 3 аргументи "за" та 3 аргументи "проти" тези "Договір NSA" порушує базові конституційні принципи Конституції:*
Стаття 42. Кожен має право на підприємницьку діяльність, яка не заборонена законом.

Стаття 43. Кожен має право на працю, що включає можливість заробляти собі на життя працею, яку він вільно обирає або на яку вільно погоджується.

При формулюванні аргументів, використовуйте актуальну судову практику та інші положення законодавства (за необхідності, іноземного) для належного аргументування власної позиції.

5. Розробіть проект Розділу 1 “Предмет договору” та Розділу 2 “Права та обов’язки сторін” Договору про неконкуренцію для резидента Дія. Сімі, використовуючи обов’язкові істотні умови договору визначені у ЗУ “Про стимулювання розвитку цифрової економіки...”.

6. Підготуйте проект Розділу “Відповідальність” для працівника компанії “Ойтішник”, який “не матиме право працювати в компанії в сфері тестування комп’ютерних програм та в сфері “розробки додатків для сайтів знайомств”.

7. Опрацюйте іноземний досвід використання умов про неконкуренцію в договірних зобов’язаннях. Озвучте на занятті положення, які доцільно (або недоцільно) імплементувати в національне законодавство та договірну практику.