

Αθήνα 14 Νοεμβρίου 2008

ΥΠΗΡΕΣΙΑ ΕΙΔΙΚΩΝ ΕΛΕΓΧΩΝ (Υπ.Ε.Ε.)
ΚΕΝΤΡΙΚΗ ΥΠΗΡΕΣΙΑ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΙΔΙΚΩΝ ΥΠΟΘΕΣΕΩΝ
ΤΜΗΜΑ Β'

Αρ. Πρωτ.: 11028 / ΔΕΒ/6594

Ταχ. Δ/ση : Αλκίφρονος 92
Ταχ Κωδ. : 118 53 – ΑΘΗΝΑ
Πληροφορ.: Ζ. Μπιστολά
ΤΗΛΕΦΩΝΟ : 210. 34.01.062
ΦΑΞ : 210. 34.68.257

ΠΡΟΣ:

ΒΥΡΩΝΑΣ - ΑΘΗΝΑ

ΘΕΜΑ: « Έλεγχος Ελεύθερου Λογισμικού / Λογισμικού Ανοιχτού Κώδικα»

ΣΧΕΤ: Η με αριθμ. Πρωτ. 11028/6594/21-8-2008 επιστολή σας.

Σε απάντηση της ανωτέρω σχετικής επιστολής σας, με θέμα τον έλεγχο Ελεύθερου Λογισμικού / Λογισμικού Ανοιχτού Κώδικα, σας αναφέρουμε τα κάτωθι:

Ο Νόμος 2121/1993 για την Προστασία των δικαιωμάτων Πνευματικής Ιδιοκτησίας, προστατεύει μεταξύ άλλων, ως έργα λόγου και τα προγράμματα (λογισμικό) ηλεκτρονικών υπολογιστών (Η/Υ) και διακομιστών (servers) καθώς και το προπαρασκευαστικό υλικό του σχεδιασμού τους. Δικαιούχοι των Πνευματικών Δικαιωμάτων επί του Λογισμικού, θεωρούνται οι εταιρίες που παράγουν τέτοια προγράμματα.

Σύμφωνα με τα άρθρα 40,41,42,43 και 44 του προαναφερόμενου Νόμου, στις εταιρίες παραγωγής Λογισμικού ανήκει :

- α) το δικαίωμα αναπαραγωγής του προγράμματος με οποιοδήποτε μέσο (μαγνητικό, οπτικό, ηλεκτρονικό κ.λ.π.) και
- β) το δικαίωμα διανομής και εμπορίας στο κοινό των πρωτοτύπων και αντιγράφων.

Συνοψίζοντας, προκειμένου η χρήση των προγραμμάτων Η/Υ και servers να είναι νόμιμη πρέπει, η εταιρία παραγωγής να παραχωρήσει στον αγοραστή την άδεια να χρησιμοποιεί τα προγράμματα αυτά και η οποία δεν αποτελεί μεταβίβαση περιουσιακού δικαιώματος, αλλά παραχώρηση της χρήσης, σύμφωνα με τους όρους και τις προϋποθέσεις, που αναφέρονται στη συγκεκριμένη άδεια.

Η προσβολή των Δικαιωμάτων Πνευματικής Ιδιοκτησίας και ιδιαίτερα η πειρατεία λογισμικού των Η/Υ και servers, καθώς και η πειρατεία CDs και DVDs είναι αδίκημα που διώκεται αυτεπάγγελα με τη διαδικασία του αυτόφωρου και οι παραβάτες υπόκεινται σε ποινικές κυρώσεις καθώς και σε διοικητικές κυρώσεις που αποτελούν έσοδα του Δημοσίου, εκτός των DVDs, που εξαιρούνται από το διοικητικό πρόστιμο, πέραν των αστικών κυρώσεων που προβλέπει η νομοθεσία για την αποζημίωση των δημιουργών, σε όλες τις προαναφερόμενες περιπτώσεις.

Συγκεκριμένα για την πειρατεία Λογισμικού, η υπάρχουσα νομοθεσία με τις διατάξεις του άρθρου 65 του Νόμου 2121/93 και όπως αυτό τροποποιήθηκε με το 65^Α του Νόμου 3524/07, θεσμοθετεί την επιβολή διοικητικού προστίμου 1000 ΕΥΡΩ ανά παράνομο πρόγραμμα και μέχρι πενήντα (50) παράνομα προγράμματα, δίνοντας την ευχέρεια στους παραβάτες να καταβάλλουν το πρόστιμο και να παραιτηθούν των ένδικων μέσων. Εξυπακούεται ότι πέραν των 50 παρανόμων προγραμμάτων και στις

περιπτώσεις που δεν καταβληθεί το προβλεπόμενο πρόστιμο, επιβάλλονται οι προβλεπόμενες ποινικές κυρώσεις και τα προαναφερόμενα διοικητικά πρόστιμα, χωρίς να θίγονται τα αστικά δικαιώματα των δικαιούχων που ενημερώνονται άμεσα μέσω του Ο.Π.Ι.

Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 42 του νόμου 2121/93 και όπως αυτό τροποποιήθηκε και ισχύει μέχρι σήμερα, επιτρέπεται, **εφ' όσον δεν υπάρχει αντίθετη συμφωνία, χωρίς την άδεια του δημιουργού και χωρίς πληρωμή αμοιβής, η αναπαραγωγή, η μετάφραση, η προσαρμογή, η διασκευή ή οποιαδήποτε άλλη μετατροπή ενός προγράμματος ηλεκτρονικού υπολογιστή, όταν οι πράξεις αυτές είναι αναγκαίες για την κατά προορισμό χρησιμοποίηση του προγράμματος**, από το πρόσωπο που το απέκτησε νομίμως.

Συνεπεία των ανωτέρω, για τα προγράμματα ηλεκτρονικών υπολογιστών και servers, που αναφέρονται ως Ελεύθερο Λογισμικό – λογισμικό Ανοιχτού Κώδικα, δεν υφίσταται θέμα καταπάτησης Πνευματικών Δικαιωμάτων και πειρατείας λογισμικού, εφ' όσον οι ίδιοι δημιουργοί, διαθέτουν τα προϊόντα τους στο κοινό, ελεύθερα και δωρεάν και αυτό αποδεικνύεται από σχετική βεβαίωση του δημιουργού.

Ειδικότερα οι απαντήσεις μας, για κάθε ερώτημα σας, έχουν ως εξής

ΕΡΩΤΗΣΗ 1^η:

Αν υπάρχει στην ισχύουσα Νομοθεσία / διατάξεις / εγκυκλίου, πρόβλεψη – αναφορά, σχετικά με το Ελεύθερο Λογισμικό /Λογισμικό Ανοιχτού Κώδικα .

ΑΠΑΝΤΗΣΗ:

Οι άδειες Ελεύθερου Λογισμικού /Λογισμικού Ανοιχτού Κώδικα (ΕΛ/ΛΑΚ), αποτελούν άδειες εκμετάλλευσης του άρθρου 13 παρ. 2 του Ν.2121/1993 και μάλιστα αποκλειστικές, σύμφωνα με τη παρ. 3 του ίδιου άρθρου. Αποτελούν μορφή διάθεσης του περιουσιακού δικαιώματος, η δε σύμβαση κατά την κρατούσα γνώμη, έχει ανταλλακτικό χαρακτήρα, αφού ο αδειοδότης παρέχει το δικαίωμα ελεύθερης χρήσης, με αντάλλαγμα μία σειρά από υποχρεώσεις θετικές και αποθετικές, που αναλαμβάνει ο χρήστης (αδειοδόχος).

ΕΡΩΤΗΣΗ 2^η:

Αν οι επιχειρήσεις που έχουν εγκαταστημένο τέτοιο λογισμικό (ΕΛ/ΛΑΚ), έχουν ή όχι υποχρέωση, να το δηλώνουν κατά την διαδικασία απογραφής προγραμμάτων Λογισμικού.

ΑΠΑΝΤΗΣΗ:

Κατά την διαδικασία ελέγχου ή απογραφής προγραμμάτων Η/Υ ή servers, οι ελεγχόμενοι / προσκληθέντες έχουν υποχρέωση να αναφέρουν ότι διαθέτουν άδειες Ελεύθερου Λογισμικού και ποιες είναι αυτές, προκειμένου να αποδεικνύουν ότι δεν έχουν καταβάλλει οποιοδήποτε χρηματικό ποσό για αγορά τέτοιων αδειών και συνεπώς να επιδεικνύουν / υποβάλλουν τα αντίστοιχα τιμολόγια αγοράς τους, σύμφωνα με τον Κώδικα βιβλίων και Στοιχείων.

ΕΡΩΤΗΣΗ 3^η:

Αίτημα παροχής οδηγιών και διευκρινήσεων, σχετικά με την ύπαρξη ή όχι παραστατικών αγοράς και αδειών χρήσης στα προαναφερόμενα λογισμικά.

ΑΠΑΝΤΗΣΗ:

Το ακριβές είναι ότι δεν υπάρχουν παραστατικά αγοράς τους, αλλά πάντα υπάρχουν άδειες χρήσης για το ΕΛ/ΛΑΚ και αυτές θα είναι άδειες GPL (General Public License) ή BSD (Berkeley Software Distribution).

Όταν κατά τον έλεγχο / απογραφή βρεθούν οι προαναφερόμενες άδειες ή οποιαδήποτε άδεια που περιλαμβάνεται στον κατάλογο του Ανοιχτού /Ελεύθερου Λογισμικού OSI {(Open Software initiative), (<http://www.open.source.org/> Licenses)} ή FSF {(Free Software Foundation) ,(http://www.fsf.org /licensing /Licenses)} θα πρέπει η αδειοδόχος επιχείρηση να επιδεικνύει / υποβάλλει την άδεια χρήσης για το ΕΛ/ΛΑΚ, για την απαλλαγή από την υποχρέωση επίδειξης ή υποβολής παραστατικού αγοράς (Τιμολόγιο)

Τέλος, σας γνωρίζουμε ότι στη περίπτωση, μη ύπαρξης άδειας ΕΛ/ΛΑΚ, η υπαγωγή (καταχώρηση) τέτοιων προγραμμάτων σε λίστα Ελεύθερου Λογισμικού / Λογισμικού Ανοιχτού Κώδικα, αντίγραφο της οποίας θα επιδεικνύεται ή υποβάλλεται, μπορεί να θεωρηθεί επαρκής, εφ' όσον συνοδεύεται από Υπεύθυνη Δήλωση του άρθρου 8 του Ν. 1599/1986 του αδειοδόχου (χρήστη ή Νομίμου Εκπροσώπου της επιχείρησης), περί μη καταβολής αμοιβής και δωρεάν διάθεσης από τον αδειοδότη του ΕΛ/ΛΑΚ, για την απαλλαγή της επιχείρησης, από την υποχρέωση επίδειξης / υποβολής των παραστατικών στοιχείων αγοράς τους.



ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ

ΞΕΣΑΚΗ ΜΑΡΙΑ
ΕΦΟΡΙΑΚΟΣ ΠΕ/Α'

ΕΣΩΤΕΡΙΚΗ ΔΙΑΝΟΜΗ:

1. Γραφείο Ειδικού Γραμματέα ΥΠ.Ε.Ε
2. Δ/ση 3^η / Τμήμα Β
Γραφείο Δ/ντου και Αναπλ. Δ/ντριας

Ο ΠΡΟΙΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ

ΚΑΤΣΙΔΟΝΙΩΤΗΣ ΑΠΟΣΤΟΛΟΣ