

Florentinum, recepcce A
Na Florenci 2116/15, 110 00 Praha 1, Česká republika
Tel.: +420 255 000 111

Titanium Business Complex
Nové sady 996/25, 602 00 Brno, Česká republika
Tel.: +420 545 423 420

Poděbradova 2738/16, 702 00 Ostrava, Česká republika
Tel.: +420 596 110 300

Centrum Zuckerman
Žižkova 7803/9, 811 02 Bratislava, Slovenská republika
Tel.: +421 232 113 900

V Praze dne 15. března 2019

K OTÁZCE PŘEPRODEJE POUŽITÉHO SOFTWARE

Pře prodej použitého softwaru („**Použitý SW**“) je možný za určitých podmínek, a to na základě tzv. vyčerpání práva na distribuci tohoto software („**SW**“).

V případě vyčerpání se jedná o situace, kdy nositel práva k SW (typicky výrobce nebo jeho oficiální distributor) uvede konkrétní rozmnoženiny SW na trh, čímž „vyčerpá“ své právo k této rozmnoženině. Jsou-li splněny podmínky stanovené právními předpisy, nemůže nositel do budoucna omezovat či zakazovat další pře prodej a následnou distribuci tohoto Použitého SW.

V rámci EU je klíčovým právním předpisem, upravujícím tuto problematiku, směrnice EU o právní ochraně počítačových programů („**Směrnice**“),¹ která ve svém čl. 4 odst. 2 stanovuje následující podmínky pro vyčerpání práva k SW (i) první prodej rozmnoženiny software, (ii) na území Společenství; (iii) provedený nositelem příslušného autorského práva k SW nebo s jeho svolením.

Soudní dvůr Evropské Unie („**SDEU**“) v rozsudku USEDOSOFT² potvrdil tyto závěry výslovně i pro situace, kdy není SW šířen původním nositelem práv k SW na hmotném nosiči jako např. CD nebo DVD, nýbrž je stahován uživatelem prostřednictvím internetu (bez existence hmotného nosiče). I v takovém případě se analogicky jedná o uvádění rozmnoženin SW na trh, při kterém dochází k vyčerpání práva na další distribuci. SDEU stanovil pro tyto případy následující podmínky: (i) poskytnutí uživatelského práva k rozmnoženině SW na neomezenou dobu, (ii) výměnou za zaplacení ceny, která má pro nositele autorského práva představovat odměnu odpovídající hospodářské hodnotě rozmnoženiny díla.

Jsou-li tyto podmínky splněny, je nabyvatel legální rozmnoženiny SW oprávněn toto své uživatelské právo převést na další osobu, která je oprávněna si stáhnout SW přímo z webových stránek. SDEU v takových případech výslovně hovoří jako o převodu vlastnického práva k této rozmnoženině SW.

SDEU své závěry potvrdil také v navazujícím rozsudku Ranks³, kdy rozhodl, že i když by byl SW dodán na hmotném nosiči a tento hmotný nosič byl zničen nebo jinak znehodnocen, je možné tento Použitý SW dále přeprodávat.

Podmínkou dalšího pře prodeje Použitého SW však v každém případě je, že převodce použitého SW učiní svou kopii SW nepoužitelnou. V opačném případě by totiž došlo k reprodukci SW, která je i po vyčerpání práva k SW bez svolení nositelé práv k danému SW i nadále vyloučena.

Předpoklady, že došlo k účinnému vyčerpání práva k Použitému SW a upotřebení SW při převodu nepoužitelným, je však potřeba umět objektivně dokázat.

Uvedené závěry k vyčerpání práva SW k možnosti pře prodeje Použitého SW nejsou obecně vyloučeny ani v případech tzv. OEM licencí při oddělení SW od příslušného hardwarového vybavení.

HAVEL & PARTNERS, advokátní kancelář

¹ Směrnice Evropského parlamentu a Rady č. 2009/24/ES o právní ochraně počítačových programů ze dne 23. dubna 2009.

² Rozsudek SDEU sp. zn. C-128/11 ze dne 3. července 2012.

³ Rozsudek SDEU sp. zn. C-166/15 ze dne 12. října 2016.