

# Obsah

<b>O autorech</b>	<b>15</b>
<b>Poděkování</b>	<b>17</b>
<b>Předmluva k 1. vydání</b>	<b>18</b>
<b>Předmluva k 2. vydání</b>	<b>19</b>
<b>Předmluva k 3. vydání</b>	<b>21</b>
KAPITOLA 1	
<b>Úvod do problematiky softwarového práva</b>	<b>23</b>
<b>Právo informačních technologií</b>	<b>23</b>
Softwarové právo	24
Právo telekomunikační a právo ochrany dat, osobních údajů a kyberbezpečnosti	25
Internetové právo	25
Proč již není softwarové právo u nás v začátcích	26
<b>Právní předpisy softwarového práva</b>	<b>28</b>
Právní předpisy ČR	28
Právní předpisy EU	28
Mezinárodní smlouvy	29
Metodiky provozu a rozvoje ICT	29
ČSN normy	29
KAPITOLA 2	
<b>Definice softwaru, práva k softwaru a jeho ochrana, databáze</b>	<b>31</b>
<b>Software a počítačový program</b>	<b>31</b>
Kategorie softwaru	32
Vztah aplikačního softwaru, hardwaru a systémového softwaru	33
<b>Ochrana softwaru</b>	<b>34</b>
Předmět ochrany v rámci vývoje softwaru	36
Koncepční materiály k softwaru	36
Další chráněné prvky softwaru	37
Další možnosti právní ochrany softwaru	38
<b>Práva k softwaru</b>	<b>40</b>
Kdo je autorem softwaru?	41
Osobnostní autorská práva k softwaru	41
Majetková autorská práva k softwaru	42
<b>Omezení práv k softwaru</b>	<b>43</b>
Omezení práv dle § 66 autorského zákona	44
Patentovatelnost softwaru	46
<b>Funkcionalita softwaru a její kopírování konkurencí</b>	<b>47</b>
<b>Databáze a zvláštní práva k databázi</b>	<b>49</b>
Pojem databáze	49
Zvláštní práva k databázi	51



## KAPITOLA 3

<b>Autorskoprávní a trestněprávní prostředky ochrany softwaru, softwarové pirátství</b>	<b>53</b>
<b>Softwarové pirátství</b>	<b>53</b>
Nelegální software a nelegální užití softwaru	53
Prokázání legálnosti softwaru	56
Proč mít legální software	56
Odpovědnost za softwarové pirátství	57
Kdo odpovídá za nelegální užití softwaru	58
<b>Prostředky ochrany softwaru, autorskoprávní odpovědnost a následky</b>	<b>60</b>
Preventivní prostředky ochrany softwaru	60
DRM technologie	61
Následné prostředky ochrany softwaru	63
Aktivní legitimace – oprávněný (žalobce)	64
Pasivní legitimace – povinný (žalovaný)	64
Autorskoprávní nároky	64
Soudní řízení	67
<b>Správněprávní odpovědnost</b>	<b>67</b>
<b>Trestněprávní odpovědnost</b>	<b>68</b>
Podmínky trestní odpovědnosti	68
Trestné činy související se softwarem	68
Trestněprávní judikatura	70

## KAPITOLA 4

<b>Zaměstnanci v IT firmě a vývoj softwaru</b>	<b>75</b>
<b>Specifická úprava pracovněprávních dokumentů v IT firmě</b>	<b>75</b>
Důvody zvláštní úpravy v IT firmě	76
Druhy pracovněprávních dokumentů	77
Zásadní otázky při tvorbě pracovněprávní dokumentace	78
Vymezení druhu práce	79
Krizová situace a její řešení	81
<b>Ochrana obchodního tajemství a důvěrných informací ve firmě</b>	<b>81</b>
BYOD neboli užívání vlastních zařízení zaměstnanci	83
Vadné znění úpravy mlčenlivosti	83
Doporučené znění úpravy mlčenlivosti	84
Porušení mlčenlivosti, obrana a právní nároky	85
<b>Monitoring práce zaměstnanců IT firmy</b>	<b>86</b>
Způsoby kontroly zaměstnanců	88
Kontrola firemní pošty zaměstnanců	89
Dovolené a zakázané způsoby kontroly zaměstnanců	90
Sankce při neoprávněné kontrole a při nedovoleném přístupu	90
Judikatura	91
Softwarové pirátství v IT firmě	93
Právní úprava stavu softwarové legálnosti	94
<b>Zákaz konkurence u zaměstnanců</b>	<b>95</b>
Projevy nekalé činnosti zaměstnanců	96



Konkurenční doložka	97
Prevence nekalé činnosti	97
Právní nároky u nekalé činnosti	99
První reakce u nekalé činnosti	99
Judikatura	100
<b>Švarcsystém v IT firmách</b>	<b>102</b>
Definice pojmu závislá práce	103
Problém vztahu IT firmy a zákazníka	104
Dočasné přidělení zaměstnance IT firmy k zákazníkovi	105
Agenturní zaměstnávání	105
Kontrola švarcsystému	106
Sankce za švarcsystém	110
<b>Software jako zaměstnanecké dílo</b>	<b>112</b>
Podmínky pro vznik zaměstnaneckého díla	112
Práva zaměstnavatele k softwaru jako zaměstnaneckému dílu	113
Práva zaměstnance k softwaru jako zaměstnaneckému dílu	114
Zánik či smrt zaměstnavatele a zaměstnanecké dílo	115
Doporučená textace pracovní či jiné smlouvy	116
Následky vadné textace smluv	116
<b>Software jako kolektivní dílo</b>	<b>117</b>
Kolektivní dílo na objednávku	118
Doporučená textace pracovní či jiné smlouvy	118
Následky vadné textace smluv	118
<b>Software jako spoluautorské dílo</b>	<b>119</b>
Práva a povinnosti spoluautorů softwaru	119
<b>Software na objednávku – programátoři živnostníci, IT firma</b>	<b>120</b>
Co znamená software na objednávku	120
Software na objednávku vytvářený autorem	121
Software na objednávku vytvářený IT firmou	122
Variety vývoje softwaru na objednávku	123
Smluvní zajištění softwaru bez právních vad	126

## KAPITOLA 5

<b>Smluvní vztahy v IT – co je na nich zvláštního?</b>	<b>129</b>
<b>Občanský zákoník</b>	<b>129</b>
Stručně k „novému“ občanskému zákoníku	129
Na jaké vztahy se občanský zákoník použije	129
Dispozitivnost občanského zákoníku	130
<b>Slabší smluvní strana a odborníci</b>	<b>131</b>
<b>Předsmluvní odpovědnost</b>	<b>133</b>
Odpovědnost za neuzavření smlouvy	133
Informační povinnost	135
Zahraniční judikatura k informační povinnosti	136
Meze informační povinnosti	138
Informační povinnost objednatele	141
<b>Formy smlouvy, sjednávání smlouvy</b>	<b>142</b>
Forma smlouvy – právního úkonu	142



<b>Smluvní typy a předmět smlouvy</b>	<b>142</b>
Smluvní typy	142
Předmět smlouvy	143
<b>Proč věnovat smlouvám v IT zvláštní pozornost</b>	<b>143</b>
<b>Smlouvy nepojmenované, analogie v právu</b>	<b>144</b>
<b>Právní jistota smluvních stran</b>	<b>146</b>
<b>Zásady správného uzavírání smluv</b>	<b>146</b>
Smlouvy „šité na míru“	146
Týmová příprava smluv	148
Jednota a integrita smlouvy	148
Vymezení účelu a cíle smlouvy	150
<b>Několik poznámek k následkům neurčitosti a nesrozumitelnosti smluv</b>	<b>152</b>

## KAPITOLA 6

<b>Distribuce a leasing softwaru</b>	<b>155</b>
<b>Typické varianty distribuce softwaru</b>	<b>155</b>
<b>Smlouva o distribuci softwaru</b>	<b>161</b>
Smluvní typ a předmět smlouvy	161
Práva k duševnímu vlastnictví	163
Exkluzivita, odměna	164
Další obsahové náležitosti smlouvy o distribuci softwaru	165
<b>Leasing softwaru</b>	<b>167</b>
Právní úprava	167
Výjimky licenčních podmínek ze zákazu užívání třetími osobami	168
Možnosti řešení	169

## KAPITOLA 7

<b>Ochrana obchodního tajemství a důvěrných informací, smlouva o mlčenlivosti</b>	<b>171</b>
<b>Obchodní tajemství a důvěrné informace</b>	<b>171</b>
Obchodní tajemství	172
Evropská ochrana obchodního tajemství	174
Ochrana obchodního tajemství	174
Předsmluvní důvěrné informace	176
Povinnost člena statutárního orgánu	176
Povinnost nabyvatele licence	177
Judikatura	177
<b>Smlouva o mlčenlivosti</b>	<b>177</b>
Obsah smlouvy o mlčenlivosti	178

## KAPITOLA 8

<b>Smlouva o analýze v IT</b>	<b>183</b>
<b>Účel a cíle smlouvy o analýze</b>	<b>183</b>
Zjištění stávajícího stavu IT infrastruktury objednatele	184
Zjištění úrovně využití stávajícího softwaru objednatele	184



Zjištění požadavků a potřeb objednatele – systémová či předimplementační analýza	184
Návrh softwarového řešení	185
Implementační projekt – projektový plán	186
Účel analýzy	186
<b>Obsah smlouvy o analýze</b>	<b>187</b>
Smluvní typ při analytické činnosti	187
Obsahové náležitosti smlouvy o analýze	187

## KAPITOLA 9

# **Smlouva o vývoji a implementaci softwaru** **191**

## **Jaký smluvní typ použít** **191**

Smluvní typ u zhotovení softwaru 192

Smluvní typ u implementace softwaru 192

Rámcové smlouvy 193

## **Úvodní ustanovení, vymezení účelu a cílů smlouvy** **196**

### **Předmět smlouvy** **198**

Negativní vymezení předmětu smlouvy 199

Doba a místo plnění 200

Upřesnění předmětu smlouvy během projektu 200

Agilní vývoj softwaru 202

Změna smlouvy 204

### **Dodání hardwaru a softwaru třetích osob** **205**

Dodání hardwaru 205

Software zhotovitele 207

Software třetích osob 208

### **Projektové řízení** **209**

Co by měla úprava projektového řízení zahrnovat 210

Méně je někdy více 212

### **Změnové řízení, Change Management** **213**

### **Školení, dokumentace** **214**

Školení 215

Dokumentace, návody 216

### **Předání a převzetí softwaru** **217**

Dodání a předání softwaru dle zrušeného obchodního zákoníku 217

Dodání a předání softwaru dle občanského zákoníku 219

Akceptační řízení a akceptační testy 221

Formální požadavky akceptačního řízení 222

Provedení akceptačních testů bez účasti objednatele 223

Co je to „prodlení“ 224

Následky prodlení zhotovitele 225

Následky prodlení objednatele 226

Předání zdrojových kódů softwaru 226

Úschova zdrojových kódů neboli escrow 228

### **Součinnost objednatele** **229**

Právní úprava součinnosti 229

Následky porušení povinnosti součinnosti 231



<b>Cenová ujednání</b>	<b>233</b>
Způsoby sjednání ceny	233
Pevná cena	234
Sjednání způsobu určení ceny	234
Cena určená odhadem	234
Smlouva uzavřená bez určení ceny	236
Cena podle rozpočtu	236
Spravedlivé zvýšení ceny soudem	238
Cena dle výnosů z rozšiřování	239
Změna ceny v důsledku rozšíření/zúžení rozsahu díla	240
<b>Vady a odpovědnost za vady</b>	<b>241</b>
Pojem vada, vadné plnění	242
Co všechno je vadou softwaru	242
Vady zjevné a vady skryté, zkušební provoz	243
Prohlídka při převzetí softwaru	244
Vady faktické a vady právní	245
Nároky z prodlení a nároky z vad	245
Záruka za jakost	247
Vady v IT – zvláštní kategorie?	247
Jak doložit sjednané vlastnosti softwaru	248
Typické oblasti faktických vad softwaru	249
Zahraniční judikatura ohledně vad softwaru	249
Vztah mezi nároky z vad a nároky na náhradu škody pro nesplnění informační povinnosti	253
Výluky z odpovědnosti za vady	253
Vady právní	255
Úprava odpovědnosti za vady ve smlouvě	256
Vztah mezi smlouvou o zhotovení a implementaci softwaru a servisní smlouvou	256
<b>Odpovědnost za škodu</b>	<b>258</b>
Smluvní a mimosmluvní náhrada škody	258
Zproštění se odpovědnosti za škodu dle občanského zákoníku	259
Další možnosti zproštění se odpovědnosti za škodu	260
Limitace náhrady škody dle zrušeného obchodního zákoníku	261
Limitace náhrady škody dle občanského zákoníku	262
Odpovědnost za škodu způsobenou informací nebo radou	262
<b>Ukončení smlouvy</b>	<b>263</b>
Splnění závazku	263
Odstoupení pro podstatné porušení smlouvy	264
Další právní důvody k odstoupení od smlouvy o dílo	264
Vypořádání stran při ukončení smlouvy	266
KAPITOLA 10	
<b>Licence a licenční smlouva, free software a Open Source</b>	<b>269</b>
<b>Licence a jednotlivé typy licencí</b>	<b>269</b>
Pojem licence	269
Výhradní a nevýhradní licence	270
Omezení rozsahu licence	271



Typy multilicencí	272
Licencování více typů SW v rámci jedné implementace	275
<b>Licenční smlouva</b>	<b>277</b>
Základní obsahové náležitosti licenční smlouvy	277
Ostatní obsahové náležitosti licenční smlouvy	279
Povinnost využít výhradní licenci, právo odstoupit od licenční smlouvy	281
Způsoby uzavření licenční smlouvy	282
Zánik licence a licenční smlouvy	283
<b>Dispozice s licencí</b>	<b>284</b>
Poskytnutí podlicence (sublicence)	284
Postoupení licence a licenční smlouvy	285
Zástava licence	286
Licencování zahraničního softwaru	286
<b>Kategorie softwaru dle obsahu licence</b>	<b>288</b>
<b>Free software, Open Source</b>	<b>289</b>
Free software	289
Open source software	290
Typy licencí free softwaru a Open Source	291
Komerční využití free softwaru a Open source	294
Licenční viralita a odvozený software	295
Judikatura:	297

## KAPITOLA 11

<b>Servis a údržba softwaru</b>	<b>299</b>
<b>Základní pojmy a účel servisu a údržby softwaru</b>	<b>299</b>
Incidenty a vady	299
Účel servisní smlouvy	301
Základní vymezení servisních služeb	302
Customizace a změnové řízení	303
Povaha služby subscription (maintenance)	304
<b>Obsahové náležitosti servisní smlouvy</b>	<b>306</b>
Specifikace servisní činnosti	306
Forma servisní činnosti	308
Kategorizace vad/incidentů	308
Oznamování vad	311
Reakční doba a doba odstranění vady	313
Odstranění vady – vyřešení incidentu	313
Odpovědnost za škodu a sankce	314
SLA	315
Součinnost	316
Doba trvání smlouvy a způsoby jejího ukončení	317
Odstoupení od smlouvy	317
Výpověď smlouvy	318
Vypořádání při ukončení servisní smlouvy	319
Může objednatel nárokovat uzavření servisní smlouvy?	
Může ji poskytovatel vypovědět?	320



## KAPITOLA 12

<b>Outsourcing IT, SLA, Cloud Computing a SaaS</b>	<b>323</b>
<b>Outsourcing IT</b>	<b>324</b>
Vymezení pojmu, výhody outsourcingu	324
Inominátní smlouvy	325
<b>SLA aneb smlouva o garantované úrovni služeb</b>	<b>325</b>
Dostupnost	325
Předmět smlouvy (SLA)	327
Způsob určení úrovně dostupnosti	328
Projektové řízení a změnové řízení	330
Cenová ujednání, bonusy, malusy	334
Ukončení smlouvy a co bude „den poté“	334
Další obsahové náležitosti SLA	335
<b>Model ASP</b>	<b>335</b>
Smluvní typ v případě ASP	336
Autorská práva v případě ASP	336
Předmět smlouvy ASP	337
Další obsahové náležitosti smluv v modelu ASP	338
<b>Cloud Computing a SaaS</b>	<b>338</b>
Výhody Cloud Computingu	338
Kategorie Cloud Computingu	339
Jak právně uchopit Cloud Computing?	341
Model SaaS	342
Předmět smlouvy SaaS	342
Mezinárodní prvek	344
Odpovědnost za škodu	344
Ukončení smlouvy – co bude „den poté“?	345
S + S (Software plus Services)	345
<b>Přechod do cloudu, migrace dat a dalších prvků infrastruktury objednatele</b>	<b>345</b>
Migrační smlouva	346
Ukončení migrace a transformační projekty	348
Závěrem	348

## KAPITOLA 13

<b>Datové centrum, bezpečnost dat v Cloudu</b>	<b>351</b>
<b>Bezpečnost dat, hosting a telekomunikační služby</b>	<b>351</b>
Bezpečnost dat a počítačové sítě	353
Smlouva o poskytování hostingových služeb	355
Smlouva o poskytování telekomunikačních služeb	356
Škálovatelnost dat v cloudovém prostředí	358
<b>Nakládání s osobními údaji</b>	<b>360</b>
<b>Odpovědnost poskytovatele hostingů a Cloud Computingu za data</b>	<b>360</b>
Odpovědnost poskytovatele za škodu	360
Smluvní úprava odpovědnosti za ztrátu dat	361
Smluvní pokuta při ztrátě dat	362
Limitace náhrady škody	362
Způsob náhrady škody a její výše	363
Trestněprávní odpovědnost	365



**Nakládání s osobními údaji****367****Obecný úvod****367**

Základní pojmy Nařízení

367

Působnost aneb na co a na koho se Nařízení vztahuje?

368

**Zásady zpracování osobních údajů a práva subjektu údajů****370**

Přehled zásad zpracování osobních údajů

370

Právní důvody zákonného zpracování osobních údajů

372

Stručně k právům subjektu údajů

374

**Administrativní povinnosti správce****375**

Ohlašovací povinnost

375

Posouzení vlivu na ochranu osobních údajů

375

Pověřenec pro ochranu osobních údajů

376

Záznamy o činnostech zpracování (čl. 30 Nařízení)

379

Předávání osobních údajů do třetích zemí

380

**Technická a organizační opatření na ochranu osobních údajů****382**

Proaktivní povinnosti správce i zpracovatele

382

Technická opatření

383

Organizační opatření

384

Dokumentace, aktualizace a revize

385

Obecně k technickým a organizačním opatřením

385

**Postavení zpracovatele osobních údajů****386**

Povinnosti zpracovatele

386

Smlouva o zpracování

386

**Odpovědnost, sankce****388**

Odpovědnost za utrpěnou újmu

388

Správní pokuty

389

**Analýza a proces implementace opatření GDPR****389**

Mapování nakládání s osobními údaji

390

Rozdílová (GAP) analýza

390

Analýza rizik a dopadová analýza

391

Implementace opatření

392

**Specifika poskytovatelů IT služeb****394**

Postavení poskytovatelů IT služeb v rámci ochrany osobních údajů

394

Poskytovatel v postavení zpracovatele osobních údajů

394

Poskytovatel IT služeb určených ke zpracovávání osobních údajů

395

**IT a veřejné zakázky****397****Zadávací dokumentace****397**

Předmět veřejné zakázky

398

Dělení zakázek v IT – analýza a navazující dodávka softwaru

398

Požadavky zadavatele na kvalifikaci

400

Požadavek zadavatele na výhradní licenci

401

Úpravy softwaru zadavatelem a dopad na odpovědnost za vady

401

Požadavek zadavatele na neomezenou odpovědnost za škodu

402

Úschova zdrojových kódů jako ochrana zhotovitele

403



Hodnocení nabídek	403
Změnová řízení v rámci veřejné zakázky	404
Rozšíření systému o další licence	404
Servis softwaru a jeho customizace	405
Stav exkluzivity a předpoklad změny softwaru	407

## KAPITOLA 16

### **Vybrané aspekty krabicového softwaru a prodeje „použitého“ softwaru** **409**

<b>Pojem krabicový software a smluvní typ</b>	<b>409</b>
Kupní smlouva s licenčním ujednáním	410
Licenční smlouva	410
<b>Princip vyčerpání autorských práv</b>	<b>410</b>
Co je to princip vyčerpání	411
Užije se princip vyčerpání autorských práv i na software?	411
Prodej technologických kopií a COA štítků	413
Rozhodnutí Soudního dvora EU ze dne 12. října 2016 ve věci Aleksandri Ranksovi, Jurijsi Vasilevičsi vs. Microsoft Corp. (C – 166/15)	414
Hranice principu vyčerpání autorských práv	415
<b>Prodej použitého softwaru</b>	<b>416</b>
Starší zahraniční rozhodnutí soudů o prodeji použitého softwaru	417
Rozhodnutí Soudního dvora EU ze dne 3. července 2012 – usedSoft vs. Oracle (C-128/11)	417
(Ne)rozhodnutí německého BGH v případě usedSoft vs. Oracle	420
Princip vyčerpání a software poskytnutý za zvýhodněných podmínek, dělení licencí	422
Technické prostředky ochrany (DRM), smlouva o údržbě a princip vyčerpání	423
Nemožnost převést uživatelský účet	424
Možnosti „obrany“ ze strany výrobců softwaru	425
Na okraj: lze přenést výstupy rozhodnutí SD EU v kauze usedSoft obecně na digitální obsah?	427

### **Závěrem** **429**

#### PŘÍLOHA A

### **Vybraná ustanovení právních předpisů** **431**

Vybraná ustanovení Směrnice Evropského parlamentu a Rady 2009/24/ES	431
Vybraná ustanovení Nařízení Evropského parlamentu a Rady č. 2016/679	464

#### PŘÍLOHA B

### **Informační zdroje** **481**

Knihy	481
Články	482
Internetové zdroje	484

### **Rejstřík** **485**