

ESTUDIOS DE DERECHO INFORMÁTICO
RENATO JAVIER JIJENA LEIVA
DIRECTOR

EL SOFTWARE EN LA LEGISLACIÓN Y EL CLOUD COMPUTING EN LA ADMINISTRACIÓN PÚBLICA

CAMILA CONTRERAS MENA
RODRIGO CAMPOS CORTÉS



Eh Editorial Hammurabi®

ÍNDICE

PRESENTACIÓN DE LA COLECCIÓN	11
---	-----------

PARTE I

EL SOFTWARE Y SU NATURALEZA JURÍDICA. ACERCA DE LA IDONEIDAD DE LA LEGISLACIÓN CHILENA

CAMILA CONTRERAS

INTRODUCCIÓN	19
---------------------------	-----------

CAPÍTULO PRIMERO

EL SOFTWARE, CONCEPTO Y NATURALEZA JURÍDICA

1. PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA	21
2. CONCEPTO DE SOFTWARE	23
2.1. Componentes del <i>software</i>	25
2.2. Dimensiones del <i>software</i>	27
3. NATURALEZA JURÍDICA DEL SOFTWARE	27
3.1. De los bienes binarios	28
3.2. Los programas computacionales como obra literaria	29
3.3. De los bienes en el Código Civil	30
3.3.1. De los bienes corporales e incorporeales	31
3.3.2. De las cosas intelectuales como nueva categoría.	33

CAPÍTULO SEGUNDO

APROXIMACIÓN A LA PROTECCIÓN DEL SOFTWARE EN EL DERECHO INTERNACIONAL Y DERECHO COMPARADO

1. ESTADO DE LA CUESTIÓN	35
2. REGLAMENTACIÓN INTERNACIONAL	35
2.1. El tratado de Berna	36
2.2. La Convención Universal sobre Derechos de Autor	38
2.3. El Acuerdo sobre los Aspectos de los Derechos de Propiedad Intelec- tual relacionados con el Comercio (ADPIC)	39
2.4. El Tratado de la OMPI - WIPO sobre derechos de Autor	39
2.5. La Directiva Europea del 23 de abril de 2009 sobre la protección jurídica de programas de ordenador	41
3. DERECHO COMPARADO	42

3.1. El caso argentino	42
3.2. El caso estadounidense	44

CAPÍTULO TERCERO

APROXIMACIÓN A LA PROTECCIÓN DEL SOFTWARE EN CHILE

1. LA PROPIEDAD INTELECTUAL	49
1.1. La Propiedad Intelectual en Chile	50
2. REGULACIÓN DE SOFTWARE EN CHILE	51
2.1. Tutela a Nivel Constitucional	51
2.2. Protección en el Código Civil chileno	54
2.3. Protección en el Código Penal chileno	55
2.4. Otras normas legales sobre propiedad intelectual	56
2.4.1. Ley de libre competencia	56
2.4.2. Ley de propiedad industrial	57

CAPÍTULO CUARTO

PROTECCIÓN DE LA LEY N° 17.336 A LOS PROGRAMAS COMPUTACIONALES EN PARTICULAR

1. LEY 17.336 SOBRE PROPIEDAD INTELECTUAL	59
1.1. Estructura de la ley	59
1.2. Historia de la Ley y razones de su dictación	60
1.3. Régimen jurídico de protección	63
1.3.1. Concepto legal y regulación legal de los programas computacionales ...	63
1.3.2. Derechos concedidos	65
1.3.2.1. Los derechos de autor	65
1.3.2.2. Los derechos patrimoniales	68
1.3.2.3. Los derechos morales	70
1.3.3. Titularidad	72
1.3.3.1. Programas desarrollados por trabajadores	72
1.3.3.2. Programas por encargo	72
1.3.4. Plazo de protección	72
1.3.5. Plagio o Piratería de software	73
1.3.6. Contrato de licenciamiento de <i>software</i> “propietario”	75
1.3.7. Reglamento ley de propiedad intelectual	81
CONCLUSIONES	83
BIBLIOGRAFÍA	87

PARTE II

CLOUD COMPUTING EN LA ADMINISTRACIÓN PÚBLICA: SOBRE LA UTILIZACIÓN DE SERVIDORES PARA LA EXTERNALIZACIÓN DEL ALMACENAMIENTO DE INFORMACIÓN

RODRIGO CAMPOS

INTRODUCCIÓN	93
--------------------	----

CAPÍTULO I INTRODUCCIÓN AL CLOUD COMPUTING

1. QUÉ SE ENTIENDE POR CLOUD. ORIGEN Y CONCEPTO	97
2. CARACTERES	99
3. INFRAESTRUCTURA CLOUD	101
4. EL HOSTING V/S CLOUD COMPUTING	105
5. ASPECTOS JURÍDICOS GENERALES	107
5.1. Naturaleza Jurídica del contrato de servicios de Computación en la Nube y régimen supletorio	107
5. 2. Características de los contratos de servicios de computación en la nube	109
5. 3. Obligaciones del prestador de servicios <i>cloud computing</i> y del suscriptor	112

CAPÍTULO II NORMATIVA APLICABLE A LOS SERVICIOS DE CLOUD COMPUTING UTILIZADOS POR LA ADMINISTRACIÓN DEL ESTADO

1. LEY N° 18.575, ORGÁNICA CONSTITUCIONAL DE BASES GENERALES DE LA ADMINISTRACIÓN DEL ESTADO	118
2. LEY N° 19.886, DE BASES SOBRE CONTRATOS ADMINISTRATIVOS DE SUMINISTRO Y PRESTACIÓN DE SERVICIOS	123
3. LEY N° 19.628, SOBRE LA PROTECCIÓN DE LA VIDA PRIVADA O PROTECCIÓN DE DATOS DE CARÁCTER PERSONAL	125
4. DECRETO N° 83, SOBRE SEGURIDAD Y CONFIDENCIALIDAD DE LOS DOCUMENTOS ELECTRÓNICOS	130
5. LEY N° 20.285, SOBRE ACCESO A LA INFORMACIÓN PÚBLICA. LA INFORMACIÓN RESERVADA, ARTÍCULO N° 21	133
6. LEY N° 17.336, SOBRE PROPIEDAD INTELECTUAL	136
7. LEY N° 19.223, QUE TIPIFICA FIGURAS PENALES RELATIVAS A LA INFORMÁTICA	138

CAPÍTULO III EL CLOUD COMPUTING EN LA ADMINISTRACIÓN ESTATAL

1. CONVENIO MARCO DE DATA CENTER Y SERVICIOS ASOCIADOS	142
2. ACUERDO DE NIVEL DE SERVICIO	144
3. EL CONTRATO DE CLOUD COMPUTING SUSCRITO POR LA ADMINISTRACIÓN	145
3.1. Generalidades	145
3.2. Individualización de las partes	146
3.3. Definiciones	147
3.4. Objeto del Contrato	148
3.5. Duración del Contrato	148
3.6. Asunción de Riesgos Informáticos	149
3.7. Posibilidad de subcontratación por parte del prestador de servicios cloud	152
3.8. Cláusulas de confidencialidad	153

3.9. Cláusulas relativas a la integridad de la información 156

3.10. Cláusulas de propiedad intelectual 157

3.11. Cláusulas de exclusividad 158

3.12. Adaptabilidad del clausulado a las necesidades de la Administración ... 159

3.13. Prohibición de modificación unilateral 160

3.14. Cláusula de responsabilidad 161

3.15. Cláusulas penales 164

3.16. Legislación aplicable en caso de conflicto 165

3.17. Terminación del contrato 167

3.18. Condiciones de recuperación de los sistemas de información 169

CONCLUSIONES 171

BIBLIOGRAFÍA 173