

А. В. Минбалеев

АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ ЗАЩИТЫ СЕКРЕТОВ ПРОИЗВОДСТВА В РЕЖИМЕ КОММЕРЧЕСКОЙ ТАЙНЫ*

A. V. Minbaleev

ISSUES OF PROTECTION PRODUCTION SECRETS AS A TRADE SECRET

В статье рассматривается актуальная сегодня проблема разграничения секретов производства и информации, составляющей коммерческую тайну. Автор анализирует изменения гражданского и информационного законодательства и делает вывод, что сегодня секреты производства могут охраняться как в режиме коммерческой тайны, так и в режиме профессиональной тайны, служебной тайны и других режимов и конфиденциальности. Исследуются актуальные проблемы применения режима коммерческой тайны к секретам производства. Предлагается закреплять в приказах по организации или в перечне коммерческой тайны организации режим секретов производства в отношении конкретных сведений, составляющих коммерческую тайну.

Ключевые слова: секреты производства, информационная безопасность, коммерческая тайна, конфиденциальность, защита коммерческой информации.

The today issue of the day of differentiation of secrets of production and information making a commercial secret is examined in the article. An author analyses the changes of civil and informative legislation and draws conclusion, that today the secrets of production can be guarded both in the mode of commercial secret and in the mode of professional secret, official secret and other modes and confidentiality. The issues of the day of application of the mode of commercial secret are investigated to the secrets of production. It is suggested to fasten in orders on organization or in the list of commercial secret of organization mode of secrets of production in regard to concrete information making a commercial secret.

Keywords: secrets of production, informative safety, commercial secret, confidentiality, defence of commercial information.

Одним из основных механизмов защиты информационной безопасности предприятий является институт коммерческой тайны. С вступлением в силу с 1 января 2008 года части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) в систему объектов интеллектуальной собственности были введены секреты производства (ноу-хау), защита которых строилась на основе режима коммерческой тайны и механизмов защи-

ты интеллектуальной собственности. По сути секреты производства и информация, составляющая коммерческую тайну, отождествлялись. В соответствии с изменениями, внесенными ФЗ от 12 марта 2014 г. № 35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» секреты производства и информация, составляющая коммерческую тайну, законодатель сделал попытку развести данные объекты.

Согласно ст. 1465 ГК РФ в новой редакции от 12 марта 2014 г., под секретом производства (ноу-хау) признаются «сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и другие) о результа-

* Статья написана в рамках выполнения НИР по теме: «Разработка научно-методического обеспечения правовой поддержки хозяйствующих субъектов, ориентированная на минимизацию предпринимательского риска» в рамках реализации программы развития Южно-Уральского государственного университета на 2010-2019 гг. по приоритетному направлению развития «Энергосбережение в социальной сфере».

тах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере и о способах осуществления профессиональной деятельности, имеющие действительную или потенциальную коммерческую ценность вследствие неизвестности их третьим лицам, если к таким сведениям у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании и обладатель таких сведений принимает разумные меры для соблюдения их конфиденциальности, в том числе путем введения режима коммерческой тайны». При этом законодатель указывает, что секретом производства не могут быть признаны сведения, обязательность раскрытия которых либо недопустимость ограничения доступа к которым установлена законом или иным правовым актом. Полагаем, что последнее положение о возможности ограничения доступа к информации ограниченного доступа иным правовым актом является вряд ли допустимым, поскольку противоречит положению Конституции Российской Федерации. Любой режим конфиденциальности является ограничением конституционного права на информацию, а, значит, должен устанавливаться только на уровне федерального закона.

Секреты производства (ноу-хау) по обновленным требованиям ГК РФ могут быть защищены не только в режиме коммерческой тайны, если они являются фактически информацией, составляющей коммерческую тайну, но и в ином режиме информации ограниченного доступа. Например, это может быть режим профессиональной тайны (банковская тайна, аудиторская тайна и др.), служебной тайны (если информация непосредственно связана со служебной деятельностью в государственных предприятиях и учреждениях), за исключением налоговой и военной тайны. Полагаем, что секреты производства однозначно не могут охраняться в режиме государственной тайны.

Согласно ФЗ «О коммерческой тайне», информация, составляющая коммерческую тайну, — это «сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и другие), в том числе о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, а также сведения о способах осуществления профессиональной деятельности, которые имеют действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности их третьим лицам, к которым у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании и в отношении которых обладателем таких сведений введен режим

коммерческой тайны». Соответственно коммерческая тайна — это режим конфиденциальности информации, позволяющий ее обладателю при существующих или возможных обстоятельствах увеличить доходы, избежать неоправданных расходов, сохранить положение на рынке товаров, работ, услуг или получить иную коммерческую выгоду.

В качестве секретов производства (ноу-хау), соответственно, могут охраняться в режиме коммерческой тайны достаточно большой перечень информации, который формируется исходя из интересов хозяйствующего субъекта. Данный интерес обуславливается рядом факторов: возможность применения хозяйствующим субъектом мер по обеспечению конфиденциальности в режиме коммерческой тайны; эффективность режима коммерческой тайны для данного вида информации; необходимость обеспечения не только режима обладания информацией, но и режима исключительного права на секрет производства как объект интеллектуальной собственности (например, в случаях, когда субъект собирается внести в состав нематериальных активов исключительные права на секреты производства) и др.

В случаях же необходимости или большей эффективности применения иных разумных мер для соблюдения их конфиденциальности, секреты производства могут быть защищены в другом режиме.

Обладателю секрета производства принадлежит исключительное право его использования любым не противоречащим закону способом (исключительное право на секрет производства), в том числе при изготовлении изделий и реализации экономических и организационных решений. Таким образом, как и до введения изменений в 2014 г., в качестве секретов производства (ноу-хау) могут выступать практически любые сведения, в том числе и не имеющие никакого отношения к производству, например, сведения об особенностях управления деятельностью организации или учреждения, об особенностях организации системы охраны и т. п. И все сведения, которые ранее охранялись как сведения, составляющие коммерческую тайну, сегодня могут быть признаны секретами производства и охраняться в качестве объекта интеллектуальной собственности.

При защите секретов производства в режиме коммерческой тайны в целом сохраняются особенности данного режима, связанные с рядом обязательных и рекомендуемых мер, которые должен





осуществлять обладатель сведений, в отношении которых планируется засекречивание. Согласно Федеральному закону «О коммерческой тайне» к числу обязательных мер, которые должен применять обладатель информации, желающий установить в отношении нее режим коммерческой тайны, относятся:

1) определение перечня информации, составляющей коммерческую тайну;

2) ограничение доступа к информации, составляющей коммерческую тайну, путем установления порядка обращения с этой информацией и контроля за соблюдением такого порядка;

3) учет лиц, получивших доступ к информации, составляющей коммерческую тайну, и (или) лиц, которым такая информация была предоставлена или передана;

4) регулирование отношений по использованию информации, составляющей коммерческую тайну, работниками на основании трудовых договоров и контрагентами на основании гражданско-правовых договоров;

5) нанесение на материальные носители, содержащие информацию, составляющую коммерческую тайну, или включение в состав реквизитов документов, содержащих такую информацию, грифа «Коммерческая тайна» с указанием обладателя такой информации (для юридических лиц — полное наименование и место нахождения, для индивидуальных предпринимателей — фамилия, имя, отчество гражданина, являющегося индивидуальным предпринимателем, и место жительства). Наряду с указанными мерами обладатель информации, составляющей коммерческую тайну, вправе применять при необходимости средства и методы технической защиты конфиденциальности этой информации, другие не противоречащие законодательству Российской Федерации меры.

Меры по охране конфиденциальности информации признаются разумно достаточными, если:

1) исключается доступ к информации, составляющей коммерческую тайну, любых лиц без согласия ее обладателя;

2) обеспечивается возможность использования информации, составляющей коммерческую тайну, работниками и передачи ее контрагентам без нарушения режима коммерческой тайны.

При применении режима коммерческой тайны для охраны секретов производства хозяйствующие субъекты сегодня сталкиваются с рядом проблем. Прежде всего, возникает вопрос о том, как раз-

граничить сегодня информацию, составляющую коммерческую тайну, которые не являются секретами производства, с последними. Полагаем, что выходом из данной ситуации могло бы быть закрепление в приказах по организации режима секретов производства в отношении отдельных сведений, а также указание в перечне сведений, составляющих коммерческую тайну организации, что отдельные из них являются еще и секретами производства.

В ст. 1467 ГК РФ установлено положение о том, что исключительное право на секрет производства действует до тех пор, пока сохраняется конфиденциальность сведений, составляющих его содержание. При этом ни в ГК РФ, ни в Федеральном законе «О коммерческой тайне» не предусматриваются основания для утраты конфиденциальности. В результате возникает вопрос о том, является ли раскрытие секретов производства одному или нескольким лицам основанием для признания утраты конфиденциальности?

Сегодня правоприменитель уже сталкивается с проблемой признания факта прекращения действия исключительного права на секреты производства. В связи с этим можно порекомендовать обладателям информации, устанавливающим режим коммерческой тайны, а также правообладателям охраняемых секретов производства в правовых актах организаций, закрепляющих порядок защиты коммерческой тайны, включать условие следующего содержания: «В случае разглашения секретов производства третьим лицам правообладатель может принять решение об отсутствии факта утраты конфиденциальности, если предприняты достаточные меры для предотвращения дальнейшего распространения данной информации и соблюдаются условия конфиденциальности охраняемой информации». Данное положение может признаваться основанием продолжения действия режима коммерческой тайны в случае его нарушения. При этом необходимо учитывать, что в законодательстве регулируется ряд случаев, при которых утрата конфиденциальности должна признаваться абсолютной. Например, в случае размещения информации в информационно-телекоммуникационных сетях общего пользования. В данном случае, если использовать по аналогии п. 11 ч. 2 ст. 1270 ГК РФ (доведение до всеобщего сведения), происходит доведение до всеобщего сведения таким образом, что любое лицо может получить доступ к информации из любого места и

любое время. В этом случае применение каких-либо оговорок в локальных актах или договорах не повлияет на сохранение режима коммерческой тайны и у правообладателя исключительное право на секреты производства прекратит существование.

Во всех случаях утраты конфиденциальности необходимо осознавать, что режим конфиденциальности утрачивается прежде всего по отношению к субъектам, которые получили доступ к ней. Для большинства других же этот режим может существовать. Более того, поскольку ГК РФ допускает возможность одновременной охраны одних и тех же ноу-хау разными субъектами, можно предположить, что разглашение (утрата конфиденциаль-

ности) в отношении определенных лиц может быть оформлена правообладателем как передача секретов производства (возможна устная договоренность о дальнейшей охране полученных сведений несколькими субъектами).

Анализ новелл гражданского и информационного законодательства свидетельствует о том, что для хозяйствующих субъектов сегодня все-таки будет более выгодным применение режима коммерческой тайны для обеспечения конфиденциальности секретов производства. Связано это как со сложившимися традициями подобной защиты, так и с тем, что законодатель напрямую не указывает, какие иные режимы могут быть использованы для защиты секретов производства.

МИНБАЛЕЕВ Алексей Владимирович, доктор юридических наук, доцент, заместитель декана юридического факультета, профессор кафедры конституционного и административного права, Южно-Уральский государственный университет. 454080, Россия, г. Челябинск, пр. Ленина, 76. E-mail: alexmin@bk.ru

MINBALEEV Aleksey Vladimirovich, Doctor of Law, professor of department of constitutional and administrative law, associate of faculty of law dean at the South Ural State University. 454080, Russia, Chelyabinsk, Lenina ave., 76. E-mail: alexmin@bk.ru

For citation: **A. V. Minbaleev** Issues of protection production secrets as a trade secret *Problemy prava (Issues of Law) founders journal* № 6(54).2015. pp. 24–27.

