

УДК 608.1

Е.К. Андреева

Севастопольский национальный технический университет

Студгородок, г. Севастополь, Украина, 99053

E-mail: root@sevgtu.sebastopol.ua

ПРАВОВАЯ ОХРАНА КОММЕРЧЕСКОЙ ТАЙНЫ КАК ФАКТОР ЭКОНОМИЧЕСКОЙ БЕЗОПАСНОСТИ ФИРМЫ

Рассмотрены проблемы правовой защиты коммерческой информации, составляющей коммерческую тайну фирмы. Предложен алгоритм действий, позволяющий обеспечить охрану коммерческой тайны как фактора экономической безопасности фирмы.

Постановка проблемы

Интеллектуальную собственность на Западе называют «деньгами новой экономики», основанной на знаниях.

Большую часть активов ведущих компаний мира составляют объекты интеллектуальной собственности (ОИС). Превращение объектов интеллектуальной собственности в активы возможно при соблюдении двух условий: эффективного менеджмента и грамотной правовой защиты ОИС, обеспечивающей экономическую безопасность бизнеса.

В условиях жесткой конкуренции особую значимость приобретает такой специфический объект интеллектуальной собственности как коммерческая тайна. Недооценка важности охраны этого ОИС может привести (и приводит!) к потере части рынка товаров, работ, услуг, а также к нежелательным изменениям тактических и стратегических планов любой фирмы.

В то же время функционирование эффективной системы охраны коммерческой тайны создает условия для обеспечения конкурентных преимуществ в деятельности фирмы.

В современной Украине проблема охраны коммерческой тайны имеет практическое значение для субъектов предпринимательской деятельности в первую очередь с точки зрения обеспечения экономической безопасности бизнеса.

Анализ последних исследований и публикаций

Обозначенный ОИС для Украины является достаточно новым, так как экономические условия, при которых он приобретает значимость, только набирают силу. Поэтому пока не приходится говорить о фундаментальных исследованиях в этой области, отражающих национальную специфику.

Анализ опубликованных источников [1-4] дает основание говорить о том, что авторы в основном акцентирует свое внимание на научно-теоретическом аспекте коммерческой тайны. В этих публикациях практическая сторона проблемы либо не рассматривается, либо приводится опыт зарубежных фирм и компаний, безусловно, представляющий интерес, но, к сожалению, далекий от отечественных реалий.

В последнее время появились публикации [5-6], авторы которых рассматривают функционирование такого ОИС как коммерческая тайна с позиций теории права интеллектуальной собственности в современном украинском законодательстве.

Цель и задача статьи – рассмотреть проблемы правоприменительной практики ОИС «коммерческая тайна» в аспекте повышения экономической безопасности фирмы.

Изложение основного материала

В украинском законодательстве наиболее полное толкование ОИС «коммерческая тайна» дано в Гражданском кодексе (ГК) Украины, вступившим в силу с 1 января 2004 г.

В ст. 505 ГК приводится следующее определение коммерческой тайны «Комерційної таємниці є інформація, яка є секретною в тому розумінні, що вона в цілому чи в певній формі та сукупності її складових є невідомою та не є легкодоступною для осіб, які звичайно мають справу з видом інформації, до якого вона належить, у зв'язку з цим має комерційну цінність та була предметом адекватних існуючим обставинам заходів щодо збереження її секретності, вжитих особою, яка законно контролює цю інформацію».

... комерційною таємницею можуть бути відомості технічного, організаційного, комерційного та іншого характеру, за винятком тих, які, відповідно до закону, не можуть бути віднесені до комерційної таємниці».

В Постановлении Кабинета Министров № 611 от 09.08.1993 г. дан перечень документов и видов информации, которые не составляют коммерческую тайну. В частности, уставные документы, документы о платежеспособности фирмы, информация по всем установленным формам государственной отчетности, данные по обязательным платежам и т.п.

Таким образом, в соответствии с украинским законодательством коммерческая тайна представляет собой информацию, имеющую действительную или потенциальную коммерческую ценность ввиду ее неизвестности третьим лицам, к которой нет свободного доступа на законном основании и по отношению к которой обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности.

Соответствуя всем критериям, свойственным интеллектуальной собственности, и будучи одним из ее объектов, коммерческая тайна обладает рядом специфических особенностей.

Отличительной особенностью коммерческой тайны [КТ] является ее наибольшая универсальность по сравнению с другими ОИС.

Так, под такими ОИС, как изобретения, промышленные образцы, знаки для обозначения товаров и услуг (торговые марки) и другими закон понимает четко определенные результаты интеллектуальной деятельности. Под понятие «коммерческая тайна» могут быть подведены самые разнообразные сведения, связанные с производством, информация организационного характера, например, информация о методах ведения бизнеса, финансовая информация и т.д.

Важной особенностью КТ является тот факт, что в ее основе лежит фактическая монополия определенного лица (физического или юридического) на некоторую совокупность знаний, составляющих конкурентное преимущество фирмы и обеспечивающих ее экономическую безопасность.

Средства правовой охраны, которыми располагает обладатель коммерческой тайны, хотя и представляют ему определенные возможности для защиты его интересов, являются менее результативными, чем те, которыми обладают владельцы других объектов интеллектуальной собственности.

Поэтому, прежде всего от самого правообладателя, от своевременности, полноты и результативности принимаемых им мер по сохранению его фактической монополии на конкретный объем знаний, определяющих КТ фирмы, зависит реализация его права на КТ.

Украинское законодательство, как и законодательство большинства европейских стран, предъявляет к КТ следующие требования.

Во-первых, информация должна иметь действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу ее неизвестности третьим лицам.

Во-вторых, к информации, составляющей КТ, не должно быть свободного доступа на законном основании. Если соответствующая информация может быть получена законным образом любым заинтересованным лицом, например, путем изучения открытых данных, анализа образцов выпускаемой продукции, ознакомления с публикациями, КТ она не признается.

В-третьих, для того, чтобы информация получила статус КТ, обладатель информации должен принять меры к охране ее конфиденциальности. Это могут быть разнообразные меры технического, организационного и юридического характера, которые направлены на то, чтобы оградить информацию от несанкционированного доступа третьих лиц.

Наряду с термином «коммерческая тайна» в законодательстве и на практике широко используются такие термины, как «ноу-хау», «торговые секреты», «конфиденциальная информация и т.п. Хотя каждый из названных терминов имеет свою специфику и применяется обычно в достаточно конкретной ситуации, все они выражают, по сути, одно понятие, которое в Гражданском Кодексе Украины получило наименование «коммерческая тайна».

Несмотря на то, что законодательство Украины в области интеллектуальной собственности (ИС) в основном гармонизировано с законодательством европейских стран, в украинском законодательстве функционирует такой объект права ИС как рационализаторское предложение. Безусловно, этот объект можно считать данью прошлому, советской трактовкой понятия «ноу-хау». По всем своим признакам этот объект должен подпадать под понятие «коммерческая тайна», но в силу ряда обстоятельств в ГК Украины отражены два де-факто идентичных понятия, регулируемых по-разному. Так, источником права в области охраны рационализаторских предложений является первый нормативный акт Украины в области объектов интеллектуальной собственности «Временное положение о правовой защите объектов промышленной собственности», утвержденный Указом Президента Украины от 18 сентября 1992 г. и утративший силу в большинстве своих статей, кроме статей, касающихся правоприменительной практики в области рационализаторских предложений. Создается опасная двойственность в правоприменительной практике, позволяющая выводить из правового поля объекта ИС «коммерческая тайна» важнейшую его составляющую «ноу-хау».

Безусловно, эта проблема требует своего решения.

Отличительной чертой КТ, выделяющей ее среди других объектов ИС, является неограниченность срока ее охраны. Право на КТ действует до тех, пор, пока сохраняется фактическая монополия обладателя КТ на информацию, которая ее составляет, а также имеются предусмотренные законом условия ее охраны.

Это обстоятельство делает данную форму охраны привлекательной для предпринимателей в тех случаях, когда, например, их не удовлетворяют сроки патентной охраны.

Несмотря на то, что Гражданский Кодекс не регламентирует, какие методы получения информации являются незаконными, исходя из мировой практики, к ним можно отнести промышленный шпионаж, подкуп служащих обладателя КТ, проникновение в помещение с целью изъятия документов и информации, прослушивание средств связи, вскрытие корреспонденции и т.п.

Большинство из названных и подобных им действий запрещены законодательством и образуют составы административных и уголовных правонарушений.

Вопросы защиты информации, составляющей КТ, напрямую связаны с определением критериев, устанавливающих ценность информации для субъекта предпринимательства, таких как полезность, своевременность и достоверность.

Владелец коммерческой информации на основании совокупности перечисленных критериев анализирует поступившие сведения, их ценность для хозяйственной деятельности фирмы и принимает по ним оперативное решение, в частности о форме защиты.

На Западе коммерческая информация рассматривается не как средство достижения положительного результата (прибыли), а прежде всего условия, способствующего или препятствующего его наступлению.

Особо следует подчеркнуть стоимостный фактор коммерческой информации, определяющий ее способность выступать в качестве предмета купли-продажи.

Определение стоимости тех или иных сведений требует дифференцированного подхода. В определенных случаях, дешевле обходится метод собственных проб и ошибок, в других же целесообразнее получить (купить) информацию о том, как избежать подобных ошибок и сохранить ценную информацию от доступа посторонних лиц. Факт утечки информации напрямую связан с падением ее ценности для владельца.

ГК Украины предусматривает, что владельцами коммерческой информации, составляющей КТ, могут быть граждане Украины, граждане иностранных государств, а также объединения граждан - коллективных предпринимателей.

Субъекты предпринимательства, формы и направления их деятельности не равнозначны, отчего и потоки информации, циркулирующие в этих сферах, не равноценны.

Несмотря на все разнообразие информации, которая используется в коммерческой деятельности фирмы, к коммерческой тайне субъекта предпринимательской деятельности следует отнести конфиденциальную информацию, использование которой позволяет обеспечить конкурентное преимущество фирмы. Состав и объем информации, порядок работы с нею и ее защита определяются владельцем КТ самостоятельно.

В связи с тем, что в Украине отсутствуют нормативные документы, оговаривающие меры по защите КТ, целесообразно предложить следующий алгоритм действий.

1. Включить в уставные документы фирмы раздел, регламентирующий защиту коммерческой тайны.
2. Разработать «Перечень сведений составляющих коммерческую тайну предприятия»(далее Перечень), утверждаемый руководителем организации. Для разработки Перечня приказом руководителя фирмы (предприятия) следует создать комиссию из наиболее квалифицированных и компетентных специалистов основных подразделений и представителей службы безопасности, обладающих полным объемом данных, которые могут быть отнесены к КТ. При этом не следует знакомить всех привлекаемых экспертов с конкретными сведениями, которые могут быть отнесены к КТ, если они ранее этой информацией не владели.

Подход, при котором хотя бы один из экспертов действительно владеет информацией по рассматриваемому вопросу, а остальные представляют себе ее общий характер, наиболее рационален, так как дает возможность исключить уже на первом этапе необоснованное распространение КТ.

При формировании Перечня из всего объема информации, с которой работает фирма, необходимо, прежде всего, исключить информацию, которая не является КТ (Постановление КМУ от 09.08.93 г. № 611).

Однозначно к КТ следует отнести различные виды ноу-хау, информацию о служебных изобретениях и рационализаторских предложениях, не защищенных авторским или патентным правом, информацию о заключенных договорах (их содержание), планируемых контрактах, данные о поставщиках и клиентах, маркетинговые исследования, информацию о конфиденциальных переговорах, калькуляция издержек производства фирмы, структуру цен, уровень прибыли, планы развития предприятия и его инвестиций и т. д.

Экспертная группа на основе глубокого анализа информационных потоков фирмы определяет виды и объем информации, которая должна быть отнесена к КТ. Заключение экспертной группы является основанием для формирования Перечня, а также для выработки методики отнесения информации к КТ.

3. Разработать и утвердить «Положение о коммерческой тайне» (далее Положение).

При разработке Положения следует учесть, что оно является основным документом в системе правовой защиты коммерчески ценной информации от несанкционированного доступа.

Структура и содержание Положения должна отвечать требованиям украинского законодательства в информационной области и специальному законодательству в соответствующих сферах деятельности фирмы.

Положение устанавливает основные критерии и принципы защиты конфиденциальной информации, содержание и объем информации, составляющей коммерческую тайну (разработанный и утвержденный Перечень является логичным дополнением к Положению); процедуры доступа к данной информации, порядок приема, регистрации, инвентаризации и учета носителей информации, содержащих КТ. Положение определяет круг должностных лиц, допущенных к конфиденциальной информации, их обязанности, права и ответственность. Этот документ должен установить четкий порядок получения, использования, распространения и охраны информации, имеющей статус КТ фирмы.

Нормы Положения должны быть четко согласованы и не допускать двойного толкования.

Возможность Положения определяется отсутствием в Украине специальных нормативных актов, дополнительно регламентирующих охрану информации, составляющей КТ.

4. Рекомендуются также включать норму о неразглашении коммерческой тайны в трудовые договоры (контракты) как руководителя предприятия, так и других сотрудников.

Обязательство о неразглашении информации может быть оформлено как запись непосредственно в тексте трудового договора (контракта), так и в виде отдельного документа, т.е. дополнения к трудовому договору (контракту).

Сотрудника следует предупредить об ответственности за нарушение обязательств и взять с него расписку.

В трудовом договоре (контракте) или его дополнении следует предусмотреть порядок ознакомления работника с действующим Положением и др. документами, регламентирующими порядок защиты КТ.

Выводы. Обобщая вышесказанное, можно сделать вывод о том, что, несмотря на относительную новизну такого объекта интеллектуальной собственности как «коммерческая тайна» для правового поля Украины, и неразработанность системы его правовой защиты, предлагаемый алгоритм действий позволит не допустить несанкционированного доступа к КТ фирмы и повысить ее экономическую безопасность.

Библиографический список

1. Цивільний Кодекс України від 16 січня 2003 р. // Офіційний Вісник України. — 2003. — № 11. — С. 461.
2. Андрушак Г.А. Экономическая безопасность предприятия: защита коммерческой тайны / Г.А. Андрушак, П.П. Крайнев. — К.: Изд. Дом «Ин Юре», 2000. — 400 с.
3. Ткачук И.Б. Коммерческая тайна: организация защиты, расследование посягательств / И.Б. Ткачук. — М.: Изд-во «Щит-М», 2000. — 168 с.
4. Ильенкова Н.А. Экономическая безопасность и экономический риск предприятия / Н.А. Ильенкова // Экономика и коммерция. — 1997. — № 2. — С. 94–100.
5. Марущак А. Створення та збереження комерційної таємниці суб’єкта господарювання: правові засади / А. Марущак // Інтелектуальна власність. — 2006. — № 3. — С. 29–32.
6. Кржижановський О. Положення про конфіденційну інформацію – базовий документ економічної безпеки фірми / О. Кржижановський // Інтелектуальна власність. — 2006. — № 3. — С. 33–35.

Поступила в редакцию 24.02.2007 г.