

УДК 34

DOI: 10.34670/AR.2022.18.66.004

Анализ правового понятия «коммерческая тайна» и правовой значимости

Ларин Игорь Петрович

Начальник отдела сопровождения проектов,
ПАО «Брянский Арсенал»,
241050, Российская Федерация, Брянск, ул. Калинина, 98;
e-mail: larinbr32@gmail.com

Аннотация

Ограничение доступа к закрытой деловой торговой (коммерческой) информации и средств по ее защите от хищения конкурентами в разных формах и видах были присущи в разных формах и видах каждому историческому этапу развития человеческого общества. В статье рассмотрено правовое понятие «коммерческая тайна», даны характеристики и критерии защиты. Проведен ретроспективный анализ закона и его значимость для общества. Указаны слабые места правового взаимодействия закона, по защите коммерческой тайны в социальной жизни общества. Предложены варианты практических изменений создавшейся ситуации. Практический анализ применения и работы отдельных статей закона на практике свидетельствуют о необходимости внесения сегодня изменений в федеральное законодательство в части регулирования оборота закрытой служебной информации составляющей «коммерческую тайну компании» и облегчения процедуры ее соблюдения для коммерческих организаций России. Отсутствие сегодня поля широкого правового дискурса специалистов по информационной безопасности на уровне высоких государственных структур по данному вопросу является барьером на пути совершенствования закона.

Для цитирования в научных исследованиях

Ларин И.П. Анализ правового понятия «коммерческая тайна» и правовой значимости // Вопросы российского и международного права. 2022. Том 12. № 3А. С. 45-51. DOI: 10.34670/AR.2022.18.66.004

Ключевые слова

Коммерческая тайна, режим сохранения коммерческой тайны, правовое взаимодействие, правовая защита, правовая значимость.

Введение

Ограничение доступа к закрытой деловой торговой (коммерческой) информации и средства по ее защите от хищения конкурентами в разных формах и видах были присущи в разных формах и видах каждому историческому этапу развития человеческого общества. Информация, которая имела ценность и предназначалась для ограниченного круга доверенных лиц, обозначалась термином «конфиденциальность» (от лат. confidential – доверие).

В законодательстве России, датированном 1845 годом, в «Уложении о наказаниях», уже содержались четко прописанные нормы и правила, по которым следовало нести ответственность за нарушение в виде разглашения скрытой от всех тайной информации [Северин, www].

Одним из примеров, закладывающим основу бизнес-суверенности, в условиях формировавшейся в 90-х модели рыночной экономики является защита коммерческой тайны. Именно поэтому образование института коммерческой тайны в новой России оставалось вопросом естественным и необходимым.

Основная часть

Сегодня человек – обладатель знаниями по технической, организационной или торговой информации, относящимися к скрытому секретному сегменту производства (ноу-хау), имеет полное право на защиту этой информации от незаконного использования третьими лицами (конкурентами) при условии, что:

- эта информация имеет действительную или потенциальную коммерческую (деловую) ценность в силу неизвестности ее третьим лицам;
- к этой информации нет свободного доступа, она закрыта на законном основании;
- законный обладатель скрытой информации принимает надлежащие меры к охране ее конфиденциальности.

Срок охраны ноу-хау ограничивается временем действия названных условий.

Лицо, допустившее неправомерное использование ноу-хау, принадлежащего другому человеку, без официального разрешения обязано возместить ему деловые убытки. Лицо, самостоятельно и добросовестно получившее разрешение на такую информацию в полном праве может использовать ее без каких бы то ни было ограничений в своих целях.

Сегодня в российском деловом обществе сущность и правовая природа понятия «коммерческая тайна» определяются для всех лиц без ограничений федеральным законом РФ «О коммерческой тайне» № 98-ФЗ, который был принят 29.07.2004 (последняя редакция 18.04.2018). В законе четко по статьям разграничиваются основные юридические понятия и постулаты деловой деятельности, прочерчена четкая граница в понимании термина «коммерческая тайна» и такого понятия как «информация, составляющая коммерческую тайну».

Принимаемые меры по охране конфиденциальной информации на предприятии можно считать разумными по своему содержанию и достаточными, если они отвечают следующим критериям:

- есть жесткое исключение к доступу служебной информации, составляющей закрытую коммерческую тайну, всех посторонних лиц без согласия на то ее обладателя;
- в круглосуточном режиме обеспечивается контроль за возможностью использования

закрытой информации, то есть составляющей коммерческую тайну, работниками и передача ее контрагентам без нарушения режима коммерческой тайны.

Законодательно установлены и определены основные признаки, присущие определению «коммерческой тайны»:

- это наличие ценной и важной коммерческой информации;
- это ее максимальная защита и закрытость;
- это ее сохранность от придания ей широкой огласки в деловых кругах (обладатель коммерческой тайны должен принимать действенные меры по защите своей деловой информации).

Опыт такой передовой страны как Япония с ее развитой экономикой дает полное представление о том, как должны работать механизмы по защите коммерческой тайны и на чем они должны основываться.

Сегодня в основе защиты любой информации должны быть заложены следующие базовые принципы:

- база в виде законодательных норм российского права, направленных на защиту интересов обладателей коммерческой тайной;
- дисциплина по соблюдению локальных правовых норм по защите информации, которая является коммерческой тайной и не подлежит огласке, устанавливается руководством компании (на основании внутренних приказов, распоряжений, инструкции и т.д.);
- организация и создание специальных профильных структурных подразделений в компании, которые обязаны эффективно обеспечивать и проводить мероприятия в рамках работы компании по защите коммерческой информации.

С момента вступления в силу до настоящего времени в содержание закона семь раз вносились изменения, свидетельствующие о еще только формировании правовой базы этого понятия и его регулирования в условиях развития российской экономики.

Режим коммерческой тайны, установленный надлежащим образом, обеспечит правовые гарантии коммерческих интересов предприятия, не позволит использовать незаконным образом полученную конфиденциальную информацию в качестве доказательств в суде при возникновении недружественных споров (ч.3 ст. 64 АПК РФ, ч. 2 ст. 55 ГПК РФ). Кроме того, в случае разглашения конфиденциальной информации контрагентом он послужит основанием для взыскания убытков, причиненных разглашением, и неустойки при наличии такого условия в договоре.

Проводимая политика госкапитализма в современной России накладывает негативный отпечаток на работоспособность создаваемого правового института коммерческой тайны. Законодательство о коммерческой конфиденциальности в большей степени неактуально и лишает возможности мобильного реагирования на внутрикоммерческие проблемы.

Необходимо упомянуть также о еще действующем сегодня законодательном устаревшем документе – Постановлении Правительства РСФСР от 05.12.1991 № 35 «О перечне сведений, которые не могут составлять коммерческую тайну», устанавливающим запрет на введение понятия «коммерческой тайны» к такой информации как: -плату налогов; виды обязательных платежей в государственную бюджетную систему РСФСР; нарушения законодательства РСФСР и размерах причиненного при этом ущерба и т.д.

Нормы указанного Постановления дублируются и дополняются Федеральным законом Российской Федерации от 29.07.2004 г. № 98-ФЗ «О коммерческой тайне», не отменяющим его действия.

Анализ закона на предмет практической жизнеспособности показал громоздкость его применения и сложновыполнимые для бизнеса требования. Легитимное использование правовой защиты, предоставляемой вследствие соблюдения режима коммерческой тайны, подразумевает наличие в кадровой численности «чиновничьей номенклатуры», наделенной функционалом по соблюдению требований конфиденциальности. Содержание федерального закона «отдает» аналогией соблюдения режима секретности в уполномоченных государственных учреждениях.

Само по себе определение «режим» не свойственно внутреннему терминологическому обороту для описания бизнес-процессов. Возникает ощущение, что его наличие навеяно влиянием государственности, с сопутствующей структурой кадровой вертикали и свойственными издержками. Вместе с тем, реализация основной цели предпринимательства подразумевает экономию финансовых затрат и мобильное управление процессами.

Главная идея закона – это четкое правовое установление понятия «коммерческой тайны», являющегося абсолютным условием для применения, предусмотренных режимом правовых аспектов, а в случае его несоблюдения любые правовые споры касательно данного вопроса являются ничтожными.

Введение режима коммерческой тайны заключается в исполнении обязательных мероприятий; это первичная необходимость в определении перечня информации, подлежащей под гриф коммерческой тайны компании и перечня всех лиц данной компании, имеющих служебный доступ в рамках должностных инструкций к информации, составляющей коммерческую тайну, или лиц, которым скрытая служебная информация была предоставлена или передана.

Вместе с тем, по смыслу ст. 2 ГК РФ вся деятельность коммерческих образований направлена на получение прибыли, а вся возникшая в результате этого информация является коммерческой и по усмотрению собственника может быть тайной, за исключением установленных законом запретов.

На практике утверждение списка конфиденциальных сведений в любом случае сводится к введению ограничений на всю информацию, однако данное действие зарегулировано федеральным законом и сводится к созданию дополнительного документа в виде перечня, по сути, ни к чему не обязывающего.

Аналогичны обстоятельства с перечнем лиц, получивших доступ к информации. Трудоустраиваясь, любой работник обладает информацией и знаниями о функционировании коммерческой организации и является ее носителем. В этой связи несостоятельна судебная практика отказа, основанная на требованиях федерального закона, в удовлетворении мер ответственности к работникам, не включенным в перечень допущенных лиц.

Упростит использование прав, обеспеченных служебной закрытой информацией, переоценка правовых требований п. 5 ст. 2, пп. 1, 3 ст. 6 Федерального закона от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации», где обладателем информации может быть юридическое лицо, получившее на основании закона право определять по каким-либо признакам информацию, подлежащую защите.

Применительно к данным положениям целесообразно исходить из тезиса: «Вся информация о коммерческой деятельности является тайной, за исключением сведений, на которые законом установлен запрет распространения конфиденциальности». Таким образом, опустить законодательные издержки, связанные с необходимостью определения каких-либо признаков для распространения коммерческой тайны.

Следуя логике, по смыслу указанных статей обладателем информации является собственник

бизнеса. Поскольку законодательством не установлен запрет на включение в устав положений о защите конфиденциальной информации, а его наличие дополнительно легитимизирует режим коммерческой тайны, целесообразно утвердить факт введения в оборот режима коммерческой тайны лишь путем решения собственника бизнеса о применении правовых последствий коммерческой тайны в организации. При этом признать всеми правовыми институтами достаточным считать введенным режим конфиденциальности после внесения в устав принятого решения.

По этим основаниям отсутствует необходимость в учете лиц, допущенных к конфиденциальной информации. Законодательно предусмотреть всем без исключения работникам форму уведомления о соблюдении в коммерческой организации конфиденциальности информации и виды ответственности за ее разглашение.

Таким образом, необходимо определить, что правовые последствия от соблюдения требований коммерческой тайны наступают после внесения изменений в устав организации о соблюдении конфиденциальности информации и уведомлении работников о необходимости ее соблюдения путем внесения соответствующих поправок в трудовой договор. Указанные действия исключают необходимость бизнеса создавать отягощающие локальные акты о процедурных вопросах ведения режима коммерческой тайны.

Стремительная тенденция цифровизации современного российского общества, а также ограничения, связанные с пандемией, обесценили требования закона о нанесении реквизита «Коммерческая тайна» на документы и материальные носители, сведя такой порядок лишь к предоставлению сведений правоохранительным органам. В части взаимодействия с которыми в связи с наличием гарантированной законом открытой информации целесообразно рассмотреть вопрос об исключительно процессуальном порядке предоставления коммерческой информации.

Практическая реализация данной юридической нормы проявляется на практике в единичных случаях использования реквизита «Коммерческая тайна» и только при взаимодействии с правоохранительным блоком, поскольку внутренний оборот информации или передача ее контрагентам осуществляется по средствам электронной почты и с использованием социальных мессенджеров.

Данная практика ярко обличает отсутствие системности закона «О коммерческой тайне» к процедуре предоставления коммерческой тайны. Законодательно предусмотрен правомерный порядок представления конфиденциальной информации только государственным и правоохранительным органам, но сильно недоработан раздел по обмену информацией между контрагентами в ходе финансово-хозяйственной деятельности. Вместе с тем, наиболее «слабое» в законодательстве место, имеющее более «криминогенный характер» разглашения бизнес-секретов, находится именно в данном сегменте.

Для удобного практического применения закона, помимо указанных выше предложений, целесообразно было бы изменить название ст. 6 как «Предоставление информации, составляющей коммерческую тайну» на новое название следующего содержания «Оборот информации, составляющей коммерческую тайну», в которой определены разделы:

- обязательный отчет – предоставление коммерческой информации органам государственной власти и правоохранительным органам;
- обмен информацией с контрагентами;
- внутренний оборот конфиденциальной информации.

Определить порядок, что после внесения в устав решения о соблюдении конфиденциальности коммерческое образование обязано:

- при предоставлении информации государственным и правоохранительным органам направлять информацию с нанесением грифа «Коммерческая тайна» на бумажные и материальные носители, в рамках проводимых процессуальных проверок;
- при обмене информации с контрагентами предусмотреть пункт о соблюдении конфиденциальности информации, как существенное условие гражданско-правового договора или соглашение о неразглашении информации в случае длительного взаимодействия;
- при внутреннем обороте информации предусмотреть обязательное включение соответствующего пункта в трудовой договор и уведомление об правовой ответственности в рамках закона Российской Федерации за разглашение служебной (коммерческой) тайны.

Заключение

Практический анализ применения и работы отдельных статей закона на практике свидетельствуют о необходимости внесения сегодня изменений в Федеральное законодательство в части регулирования оборота закрытой служебной информации, составляющей «коммерческую тайну компании» и облегчения процедуры ее соблюдения для коммерческих организаций России. Отсутствие сегодня поля широкого правового дискурса специалистов по информационной безопасности на уровне высоких государственных структур по данному вопросу является барьером на пути совершенствования закона.

Библиография

1. Закон РСФСР от 22.03.1991 № 948-1 (ред. от 26.07.2006) «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках».
2. Закон РСФСР от 25.12.1990 № 445-1 (ред. от 30.11.1994) «О предприятиях и предпринимательской деятельности».
3. Северин В.А. Коммерческая тайна в России. URL: <https://istina.msu.ru/media/publications/book/fee/4d5/2717850/Книга.pdf>
4. Указ Президента РФ от 06.03.1997 № 188 (ред. от 13.07.2015) «Об утверждении Перечня сведений конфиденциального характера».
5. Федеральный закон «О коммерческой тайне» от 29.07.2004 № 98-ФЗ.

Analysis of the legal concept of trade secret and its legal significance

Igor' P. Larin

Head of Project Support Department,
PJSC “Bryansk Arsenal”,
241050, 98, Kalinina str., Bryansk, Russian Federation;
e-mail: larinbr32@gmail.com

Abstract

Restriction of access to closed business trading (commercial) information and means of protecting it from theft by competitors in various forms and types were inherent in different forms and types in each historical stage of development of human society. Commercial privacy legislation

Igor' P. Larin

is largely irrelevant and makes it impossible to respond fast to intra-commercial issues. The article considers the legal concept of trade secret, the author of the paper gives the characteristics and criteria for protection. A retrospective analysis of the law and its significance for society has been carried out. Weaknesses of the legal interaction of the law on the protection of trade secrets in the social life of society are indicated. Options for practical changes in the current situation are proposed. A practical analysis of the application and operation of certain articles of the law in practice indicates the need to amend federal legislation today in terms of regulating the circulation of classified proprietary information constituting a company's trade secret and facilitating the procedure for its observance for Russian commercial organizations. Today, the lack of a field for a wide legal discourse of information security specialists at the level of high state structures on this issue is a barrier to improving the law.

For citation

Larin I.P. (2022) Analiz pravovogo ponyatiya «kommercheskaya taina» i pravovoi znachimosti [Analysis of the legal concept of trade secret and its legal significance]. *Voprosy rossiiskogo i mezhdunarodnogo prava* [Matters of Russian and International Law], 12 (3A), pp. 45-51. DOI: 10.34670/AR.2022.18.66.004

Keywords

Trade secret, trade secret regime, legal interaction, legal protection, legal significance.

References

1. *Federal'nyi zakon «O kommercheskoi taine» ot 29.07.2004 № 98-FZ* [Federal Law No. 98-FZ dated July 29, 2004 “On Commercial Secrets”].
2. Severin V.A. *Kommercheskaya taina v Rossii* [Trade secret in Russia]. Available at: <https://istina.msu.ru/media/publications/book/fee/4d5/2717850/Kniga.pdf> [Accessed 03/03/2022]
3. *Ukaz Prezidenta RF ot 06.03.1997 № 188 (red. ot 13.07.2015) «Ob utverzhdenii Perechnya svedenii konfidentsial'nogo kharaktera»* [Decree of the President of the Russian Federation of March 6, 1997 No. 188 (as amended on July 13, 2015) “On Approval of the List of Confidential Information”].
4. *Zakon RSFSR ot 22.03.1991 № 948-1 (red. ot 26.07.2006) «O konkurentsii i ogranichenii monopolisticheskoi deyatel'nosti na tovarnykh rynkakh»* [Law of the RSFSR dated March 22, 1991 No. 948-1 (as amended on July 26, 2006) “On Competition and Restriction of Monopolistic Activities in Commodity Markets”].
5. *Zakon RSFSR ot 25.12.1990 № 445-1 (red. ot 30.11.1994) «O predpriyatiyakh i predprinimatel'skoi deyatel'nosti»* [Law of the RSFSR dated December 25, 1990 No. 445-1 (as amended on November 30, 1994) “On enterprises and entrepreneurial activity”].