

ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ АВТОНОМНОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ  
**«БЕЛГОРОДСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ НАЦИОНАЛЬНЫЙ  
ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ»**  
( Н И У « Б е л Г У » )

**ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ**

**Кафедра гражданского права и процесса**

**КОММЕРЧЕСКАЯ ТАЙНА: ПРАВОВАЯ ПРИРОДА И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА НАРУШЕНИЕ, В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ РФ**

**Выпускная квалификационная работа  
студента заочной формы обучения  
специальности 030501.65 Юриспруденция  
6 курса группы 01001052  
Пежова Дмитрия Васильевича**

**Научный руководитель:  
Доцент кафедры гражданского права  
и процесса Юридического института  
НИУ «БелГУ», к.ю.н., доцент  
Цуканов Олег Владимирович**

**Рецензент:  
Помощник начальника  
Белгородского юридического института  
МВД России имени И.Д. Путилина  
(по правовой работе -  
начальник отделения (правовое отделение),  
кандидат юридических наук, доцент под-  
полковник полиции  
Максименко Александр Владимирович**

**БЕЛГОРОД 2016**

## ОГЛАВЛЕНИЕ

<b>Введение</b> .....	<b>3</b>
<b>Глава 1. История и развитие института коммерческой тайны</b> .....	<b>6</b>
§ 1. Развитие института коммерческой тайны в зарубежном праве.....	6
§ 2. Развитие института коммерческой тайны в российском праве.....	18
<b>Глава 2. Коммерческая тайна: понятие, элементы, субъектный состав</b> ..	<b>29</b>
§1. Понятие института коммерческой тайны.....	29
§2. Субъекты права на коммерческую тайну и их правомочия.....	42
<b>Глава 3. Гражданско-правовая ответственность за разглашение коммерческой тайны</b> .....	<b>51</b>
<b>Заключение</b> .....	<b>68</b>
<b>Список использованной литературы</b> .....	<b>72</b>

## ВВЕДЕНИЕ

**Актуальность темы работы.** В условиях развития рыночных отношений, нестабильного рыночного равновесия повышается роль института коммерческой тайны в предпринимательской деятельности. Институт коммерческой тайны имеет длительную историю развития, он не раз становился предметом научных исследований, однако при этом целый ряд аспектов его понимания носит дискуссионный характер, а некоторые вопросы остаются слабо изученными, например, о системе защиты коммерческой тайны в корпоративных отношениях, а также в отношениях с конкурентами и органами власти.

Длительное время в Российской Федерации отсутствовал закон о коммерческой тайне, что привело к накоплению большинства нерешенных проблем. Так как при реализации программ приватизации, узаконении частной и корпоративной собственности, реорганизации предприятий возникло много споров за право владения технической документацией на результаты интеллектуальной деятельности, научно-технической и производственной информацией.

Существенным шагом в этом направлении можно считать, принятый Государственной Думой Федерального Собрания РФ 9 июля 2004 г. Федеральный закон «О коммерческой тайне». Предприниматели, служащие государственных ведомств и представители силовых структур возлагали на закон большие надежды, но многие положения закона оказались недостаточно проработаны или противоречивы. Например, фрагментарно был определен перечень информации конфиденциального характера, не конкретизированы субъекты прав на коммерческую тайну.

После введения части 4 Гражданского кодекса правовой статус коммерческой тайны значительно изменился, были переформулированы цели и сфера применения Закона о коммерческой тайне. Если ранее коммерческая тайна рассматривалась, прежде всего, как объект гражданских прав, то сей-

час о ней следует говорить именно в контексте права интеллектуальной собственности. Так порядок правовой охраны секретов производства определяют положения главы 75 Гражданского кодекса РФ. Как следствие в Законе о коммерческой тайне упразднены цели принятия Закона. Однако декларативный характер ч. 1 ст. 1 не изменился, в ней перечислены виды отношений, регулируемых Законом: отношения, связанные с установлением, изменением и прекращением режима коммерческой тайны в отношении информации, составляющей секрет производства (ноу-хау).

Существенные изменения нормативно-правовой базы, недостаточная разработанность проблем в области правового регулирования коммерческой тайны обусловили выбор темы исследования.

**Объектом работы** являются общественные отношения, возникающие по поводу коммерческой тайны.

**Предмет работы** составляет совокупность норм, регулирующих отношения в сфере коммерческой тайны.

**Цель исследования** состоит в раскрытии понятия «коммерческая тайна», определение правовой природы прав на коммерческую тайну.

Для достижения указанной цели необходимо решить следующие **задачи**:

1. рассмотреть историю зарождения и развития института коммерческой тайны в зарубежном и российском праве;
2. рассмотреть понятие «коммерческая тайна»;
3. изучить правовую природу прав на коммерческую тайну;
4. рассмотреть субъектов права на коммерческую тайну, их права и обязанности;
5. изучить гражданско-правовую ответственность за разглашение коммерческой тайны.
6. проанализировать полученные знания в ходе проведенного исследования, обобщить их в работе и сделать выводы.

**Методологическая основа работы.** Данное исследование опирается на

диалектический метод научного познания явлений окружающей действительности. Использовались частные методы: правовой, логический, функциональный, комплексный метод и системный подход.

**Нормативная правовая основа исследования.** В данной работе для рассмотрения поставленных вопросов и решения задач были использованы такие нормативно-правовые акты как: Конституция РФ, Гражданский кодекс РФ, ФЗ «О коммерческой тайне» и другие нормативно-правовые акты.

Исследовались законодательство Российской империи, а также нормативно правовые акты советского периода и современное законодательство зарубежных стран (например, в США в 1996 г. был принят Федеральный закон «Об экономическом шпионаже», Единообразный закон о торговых секретах 1979г.; в Китае – Закон «О незаконной конкуренции» 1993 г.; в Таиланде – Закон «О коммерческой тайне» 2002 г. и другие).

**Теоретическая основа исследования.** Проблема законодательного регулирования коммерческой тайны в Российской Федерации начала довольно активно обсуждаться, начиная с 90-х годов 20 века. Исследования в данной области отражены в работах таких авторов как В.А. Северин, В.В. Погуляев, В.А. Копылов, А.П. Сергеев, М.А. Рассолов, Н.А. Потапов.

Квалификационная работа базируется на материалах рассмотрения и разрешения гражданских дел Федерального арбитражного суда Поволжского округа, Седьмого арбитражного апелляционного суда и Федерального арбитражного суда Западно-Сибирского округа.

**Структура работы.** Выпускная квалификационная работа состоит из введения, трех структурированных глав, заключения и списка использованной литературы.

## **Глава 1. История и развитие института коммерческой тайны**

### **§ 1. Развитие института коммерческой тайны в зарубежном праве**

Рассматривая историю зарождения института коммерческой тайны, необходимо отметить, что еще в древние времена вопрос связанный с охраной и защитой информации вызывал огромный интерес. В различные эпохи правителями государств создавались специальные законы. Эти законы защищали интересы самого государства, а также интересы производителей товаров от возможной утечки секретов. Например, в Древнем Риме приняли закон, который предусматривал наказание в виде штрафа за принуждение чужих рабов к выдаче тайн своего хозяина. В античном мире родилась идея вести торговые книги. Тайна этих книг являлась разновидностью коммерческой тайны. Промышленники, банкиры и торговцы обязаны были вести названные книги, отражавшие их деятельность и материальное положение, что гарантировало защиту тайны на законном основании. Данные же торговых книг сообщались только для целей правосудия, по фискальным соображениям, а именно для уточнения налогов, по делам о наследовании имущества, в случаях прекращения существования товарищества или наступления банкротства.

Институт коммерческой тайны был по-разному введен в правовую систему различных государств.

В США долгое время коммерческая тайна охранялась на основе различных статей гражданского и уголовного законодательства. Нелегальное приобретение коммерческой тайны признавалось актом недобросовестной конкуренции или нарушением контрактных обязательств. В 1979 г., из-за резкого усложнения обстоятельств преступлений в сфере коммерческой тайны и их учащения, был принят закон «О коммерческой тайне» (Uniform Trade Secret Act). В законе дано определение коммерческой тайны и указаны условия, при которых использование коммерческой тайны третьими лицами счи-

тается преступлением. Коммерческая тайна определяется как информация (включая формулы, модели, программы, механизмы, способы, технологии) или технология, обладающая самостоятельной технологической ценностью (действительной или потенциальной) и недоступна для других лиц, которые могли бы извлечь экономическую выгоду из ее использования или разглашения, и в отношении которой приняты меры по защите ее секретности. Законодательно определяются три обязательных признака коммерческой тайны: коммерческая ценность информации, ее закрытость и охраняемость (т.е. обладатель коммерческой тайны должен принимать действенные меры к защите такой информации). По мнению Д.Р. Песковой, данные признаки стали основными для последующих международных соглашений в области охраны коммерческой тайны, и указаны в Северо-Американском соглашении о свободной торговле (NAFTA) и соглашении Всемирной торговой организации о торговых аспектах интеллектуальной деятельности (TRIPS); 41 американский штат утвердил единообразный закон «О коммерческой тайне»<sup>1</sup>.

В 1966 году в США вступил в силу закон об экономическом шпионаже, который заложил основы федеральной системы защиты коммерческой тайны и заполнил ранее существовавшие пробелы в законодательстве. Документ предусматривает уголовную ответственность за присвоение лицом коммерческой тайны в своих интересах или в интересах других лиц, если данное лицо было осведомлено о том, что его действия наносят ущерб обладателю коммерческой тайны.

К коммерческой тайне в США предъявляются минимальные требования новизны ее содержания, т.е. коммерческая тайна может содержать только отдельные неизвестные третьим лицам элементы, которые отличают ее от общедоступной информации. Основным признаком информации, составляющей коммерческую тайну, является отсутствие к ней публичного доступа разрешенными законом способами и отсутствие аналогичной информации у

---

<sup>1</sup> Пескова Д.Р. Эволюция коммерческой тайны в Соединенных Штатах Америки // Экономические науки. 2011. № 1. С. 371-372.

третьих лиц. Информация, отнесенная к коммерческой тайне, не должна содержаться в публикациях или иных общедоступных источниках, не должна быть очевидной для конкурентов или иных специалистов – закон не предоставляет защиту в отношении информации, которая считается секретной, не смотря на то, что она хорошо известна в соответствующих отраслях науки и промышленности. Однако если опубликованная информация позволяет специалисту узнать о содержании коммерческой тайны с помощью проведенного им научного исследования, коммерческая тайна не будет лишена юридической защиты. Также необходимо учитывать, что к коммерческой тайне может быть отнесена и та информация, отдельные элементы которой являются общеизвестными сведениями, если они представляют собой уникальное, экономически ценное сочетание<sup>1</sup>.

В США обладатель коммерческой тайны обязан определить ценность охраняемых материалов и оценить риск их возможной утраты. Меры, принятые в целях обеспечения секретности информации, должны быть соразмерны ее ценности. В ходе судебного разбирательства оцениваются технические средства, использованные для защиты информации, а также общая политика компании в сфере инновационного обмена с третьими лицами. Данные сведения могут послужить основанием для отказа в судебной защите интересов лица, не проявившего должную предусмотрительность в сфере охраны собственных секретов.

Также в США коммерческой тайной признается информация, обладатель которой раскрывает ее своим контрагентам в рамках лицензионного договора, договора комиссии или иных соглашений, предусматривающих использование информации в строго определенных целях. В этом случае обладателю коммерческой тайны необходимо заключить со всеми получателями информации договоры о неразглашении переданных сведений.

---

<sup>1</sup> Пескова Д.Р. Эволюция коммерческой тайны в Соединенных Штатах Америки // Экономические науки. 2011. № 1. С. 371-372.

Американская судебная практика не дает однозначного ответа на вопрос, теряет ли информация статус коммерческой тайны в случае ее анонимного опубликования в сети Интернет. В ряде судебных решений указывалось, что отказ в юридической защите в этом случае лишь стимулирует нарушителей законодательства публиковать неправомерно полученную информацию в Интернете с целью разрушения института коммерческой тайны.

Экономическая ценность информации, составляющей коммерческую тайну в США, может быть установлена различными способами. Например, оценка стоимости коммерческой тайны может быть основана на рыночной цене сделок по передаче аналогичной или сходной информации. В расчет могут быть приняты расходы, понесенные обладателем коммерческой тайны в ходе соответствующих разработок и исследований. В случае если информация, составляющая коммерческую тайну, была украдена и продана третьим лицам, в судебном разбирательстве будет учтена и та цена, которую за нее заплатили правонарушителю.

Не всегда американские суды относят к коммерческой тайне информацию, которая считается компанией и чаще всего действительно является ценной для осуществления предпринимательской деятельности. Например, клиентская база компании может быть признана составляющей коммерческую тайну только в том случае, если клиенты, содержащиеся в ней, не известны в соответствующей отрасли промышленности или торговли, и могут быть найдены только с применением значительных организационных и финансовых ресурсов, а на создание базы потребовалось значительное количество времени. В этом случае экономическая ценность клиентской базы будет заключаться именно в отсутствии аналогичной информации у конкурентов.

За нарушение прав обладателя коммерческой тайны американский закон предусматривает наказание в виде лишения свободы сроком до десяти лет и штрафа в размере до полумиллиона долларов США. Если субъектом преступления является юридическое лицо, штраф может достигать пяти миллионов долларов США. Повышенные наказания предусмотрены также, если

кража коммерческих секретов осуществляется в интересах иностранных граждан или организаций.

Среди особенностей американского законодательства о защите коммерческой тайны следует выделить огромное внимание законодателя к мерам уголовной ответственности как наиболее эффективному средству обеспечения прав и интересов обладателя коммерческой тайны. Считается, что предусмотренная законом гражданская ответственность (возмещение убытков) недостаточна для предотвращения информационных преступлений<sup>1</sup>.

В 1817 году в Великобритании впервые на судебных процессах обсуждалась коммерческая тайна, а судебные решения стали важнейшими прецедентами, на основе которых развивалась данная отрасль права, которая получила название конфиденциального права. Объектом регулирования конфиденциального права являются отношения в сфере предпринимательской деятельности, однако соответствующие положения применяются также и для защиты государственной тайны и тайны частной жизни. В английском праве коммерческая тайна рассматривается как один из элементов интеллектуальной собственности.

В Великобритании информация получает юридическую защиту при наличии следующих условий: 1) информация должна иметь «неотъемлемый признак конфиденциальности»; 2) информация должна быть связана с условиями, из которых следует обязательство о ее неразглашении; 3) должно иметь место неправомерное использование этой информации, причиняющее ущерб ее обладателю.

В английском праве к конфиденциальной информации не может относиться публичная собственность (всеобщее достояние) или общедоступные сведения, доступные неопределенному кругу лиц. Сведения, для получения которых необходимы денежные, временные или какие-либо другие затраты, не являются открытыми к доступу и не могут быть признаны всеобщим до-

---

<sup>1</sup> Брединский А.Г. Правовой режим и защита коммерческой тайны в США и Великобритании // Бизнес и право. 2007. № 8. [Электронный ресурс]. [www.sec4all.net](http://www.sec4all.net).

стоянием. Конфиденциальный характер информации определяется тем фактом, что ее создатель затратил интеллектуальные усилия на производство результата, который может быть воспроизведен кем-либо только таким же способом. Объектом правовой защиты является не столько сама информация, сколько затраты, связанные с ее созданием.

Обязательства по неразглашению коммерческой тайны в Великобритании основываются на договорных отношениях, например между лицензиаром и лицензиатом, причем могут быть прямо установлены или подразумеваться. Если стороны не связаны договорными отношениями, обязанность по сохранению коммерческой тайны может быть установлена на основе принципа справедливости, учитывая конкретные обстоятельства. Например, в том случае если коммерческая тайна раскрывается сторонам на этапе преддоговорных споров, получатель информации не должен злоупотреблять оказанным ему доверием и использовать конфиденциальные сведения в своих интересах. Объем обязательств по защите коммерческой тайны зависит от того, на каких условиях была осуществлена передача информации. Так, использование информации может быть ограничено теми целями, которые оговаривались сторонами в соглашении о ее передаче. Подобные ограничения могут быть специально предусмотрены в договоре, а также могут устанавливаться, исходя из требований разумности.

Английское законодательство не предусматривает специального состава преступления, связанного с хищением коммерческой тайны, так как информация не рассматривается как собственность и, соответственно не может быть объектом хищения. В своей статье А.В. Гелич указывает, что соответствующие деяния могут быть квалифицированы как кража со взломом, причинение вреда имуществу, мошенничество или взяточничество. Кроме того, законодательство предусматривает специальные составы преступлений, касающиеся нарушений в сфере компьютерных коммуникаций<sup>1</sup>.

---

<sup>1</sup> Гелич А.В. Развитие зарубежной практики защиты коммерческой тайны (на примере Великобритании) // История государства и права. 2007. № 1. С. 15.

В Германии законы о защите коммерческой тайны появились в 1990 году одновременно с принятием законов о незаконных способах конкуренции. Основными признаками коммерческой тайны считаются доступность информации строго ограниченному кругу лиц (секретность), охрана информации ее обладателем и правомерный экономический интерес в сохранении секретности. Законодательство Германии рассматривает нарушение коммерческой тайны как факт недобросовестной конкуренции.

В немецком законодательстве уголовная ответственность за преступления, связанные с нарушением коммерческой тайны, предусмотрена в Законе о недобросовестной конкуренции. Для квалификации соответствующих преступлений должны быть установлены наличие охраняемой законом тайны и факт ее разглашения (неправомерного использования). Умысел преступника может быть направлен как на получение выгоды, так и на причинение ущерба обладателю информации. Уголовная ответственность наступает лишь в том случае, если информация, составляющая коммерческую тайну, была получена с помощью незаконных действий. Также необходимо отметить, что данное преступление считается совершенным и при отсутствии ущерба, причиненного обладателю коммерческой тайны<sup>1</sup>.

В гражданском законодательстве Венгрии предусмотрена возможность удовлетворения в судебном порядке ряда требований обладателя коммерческой тайны, чьи права были нарушены. Во-первых, истец может обратиться в суд с требованием о признании неправомерности раскрытия или использования коммерческой тайны. Во-вторых, если нарушение имеет длящийся характер или совершается неоднократно, суд может вынести запрет на совершение соответствующих действий. В-третьих, истец может потребовать возмещения убытков, а также принесения публичных извинений со стороны нарушителя. Кроме того, суд вправе принять решение о восстановлении прав истца за счет ответчика и об уничтожении продукции, произведенной с

---

<sup>1</sup> Брединский А.Г. Правовой режим и защита коммерческой тайны в странах Европы и Азии // Бизнес и право. 2007. № 10. [Электронный ресурс]. [www.sec4all.net](http://www.sec4all.net).

нарушением коммерческой тайны. В случае, если размер взысканной компенсации не соответствует тяжести поступка нарушителя, суд может обязать его уплатить штраф в государственную казну.

В Чехии понятие коммерческой тайны было введено двухсторонним соглашением о свободной торговле с США в 1990 году. Формулировка коммерческой тайны почти без изменений была перенесена в чешское законодательство и включает в себя «любую форму, устройство, информационную компиляцию, компьютерную программу, образцы продукции, технологию или процесс, которые используются или могут быть использованы в сфере деловых интересов правообладателя и которые имеют действительную или потенциальную экономическую ценность, будучи неизвестными, конкурентам правообладателя»<sup>1</sup>.

Гражданское право Франции выделяет три вида коммерческой тайны: производственная информация, ноу-хау и конфиденциальная деловая информация. Ответственность за незаконное получение и распространение предусматривает возмещения ущерба и штрафа.

В законодательстве Австрии применяется термин «закрытая информация». Нормы о коммерческой тайне не объединены в специальный нормативный акт, а содержатся в отдельных законах, например, в Австрийском торговом кодексе 1938 года. Информация считается закрытой, если обладает следующими признаками:

- имеет определенную коммерческую ценность для ее владельца;
- установлена ответственность для работников компании за разглашение закрытой информации;
- круг лиц, имеющих доступ к информации, максимально ограничен;
- хранится в особых условиях и охраняется при помощи специальных мер<sup>2</sup>.

---

<sup>1</sup> Брединский А.Г. Правовой режим и защита коммерческой тайны в странах Европы и Азии // Бизнес и право. 2007. № 10. [Электронный ресурс]. [www.sec4all.net](http://www.sec4all.net).

<sup>2</sup> Рачковский В.В. Зарубежное законодательство о коммерческой тайне // Известия вузов. Правоведение. - 1999. № 3. С. 100-104.

В Австрии ответственность за разглашение коммерческой тайны несут служащие государственных органов, которым фирмы и предприятия обязаны предоставлять информацию по отчетам и другие документы о своей коммерческой деятельности.

В Китае коммерческая тайна относится к сфере гражданского права. В 1993 году вступил в силу закон «О незаконной конкуренции», в котором хищение и незаконное использование коммерческой информации трактуется как нарушение закона. В соответствии с законодательством Китая, понятие коммерческой тайны определяется как техническая и управленческая информация закрытого характера, обладающая признаком экономической или практической ценности, и в отношении которой приняты разумные меры по защите секретности. Юридическая защита устанавливается в отношении промышленных «ноу-хау», содержащихся в любых документах, дизайнерских проектах и чертежах. Закон устанавливает запрет на совершение действий, связанных с получением коммерческой тайны путем хищения, незаконного принуждения или другими неправомерными способами. Также закон запрещает разглашение и использование сведений, составляющих коммерческую тайну, полученных незаконными способами, а также с нарушением условий использования информации, предусмотренных соглашением между сторонами<sup>1</sup>. Владелец коммерческой тайны, в отношении которого были совершены указанные действия, может обратиться в суд с требованием о возмещении причиненных убытков. В случае если размер убытков не может быть точно определен, с нарушителя взыскивается доход, полученный с того момента, когда он получил доступ к коммерческой тайне.

В Японии специальный закон о коммерческой тайне вступил в силу в июне 1991 года. Основные признаки коммерческой тайны – коммерческая ценность, ограниченность доступа, соответствующие меры по ее охране со стороны обладателя. В уголовном законодательстве подробно классифициро-

---

<sup>1</sup> Брединский А.Г. Правовой режим и защита коммерческой тайны в странах Европы и Азии // Бизнес и право. 2007. № 10. [Электронный ресурс]. [www.sec4all.net](http://www.sec4all.net).

ваны способы нарушения коммерческой тайны – путем хищения, мошенничества, вымогательства. Помимо возмещения ущерба потерпевший вправе потребовать уничтожения всей продукции, произведенной конкурентами с использованием незаконно полученной информации. Уголовной ответственности за нарушение коммерческой тайны в законе не предусмотрено.

Также защиту коммерческой тайны в Японии регулирует Закон о предотвращении нечестной конкуренции. Примером может служить судебное решение города Иокогама (Япония) в отношении двух бывших сотрудников компании по производству прессового оборудования «Есидзука индастриз», которые были признаны виновными в передаче одной из фирм КНР чертежей, представляющих коммерческую тайну. Подсудимые, признав свою вину, были приговорены к 2 годам тюрьмы с отсрочкой исполнения и штрафам около 13000 долларов с каждого. В Токио подчеркнули, что приговор вынесен на основании Закона о предотвращении нечестной конкуренции. В обвинительной речи прокурора говорится, что осужденные нанесли ущерб конкурентоспособности японской продукции<sup>1</sup>.

Защита коммерческой тайны в Таиланде осуществляется на основе Закона о коммерческой тайне, который вступил в силу в июле 2002 года. В законе содержатся положения о защите коммерческой информации от несанкционированного разглашения, включая полномочия по управлению судебных запретов. Кроме того, закон устанавливает условия возмещения вреда, причиненного нарушением режима коммерческой тайны.

В соответствии с законодательством Таиланда, к коммерческой информации относятся коммерческие сведения, которые не являются общеизвестными и открытыми для свободного доступа в отношении лиц, которые обычно имеют дело со сходной информацией. К материалам, составляющим коммерческую тайну, относятся термины, понятия и сведения, выраженные и передаваемые в любой форме, включая формулы, работы, программы, методы,

---

<sup>1</sup> Воробьев В. В Японии китайские промышленные шпионы приговорены к двум годам тюрьмы // Российская газета. 2012. [Электронный ресурс]. <http://www.rg.ru/2012/09/20/japan-site-anons.html>

технологии или процессы. Закон разделяет коммерческую информацию на два вида. К первому виду относятся промышленные тайны, которые состоят из коммерческой информации, затрагивающей технические вопросы, связанные, например, с производственным процессом или химическими формулами. Ко второму виду относится коммерческая информация, включающая в себя методику продаж, договорные формы, клиентскую базу, рекламные технологии<sup>1</sup>.

К существенным признакам коммерческой тайны в Таиланде относится ее экономическая ценность, существующая благодаря отсутствию к ней свободного доступа. В отношении коммерческой тайны должны быть приняты надлежащие меры по обеспечению ее секретности.

Закон Таиланда предусматривает права обладателя коммерческой тайны: право на раскрытие, передачу и использование, а также право передавать другим лицам свои полномочия с соблюдением необходимых условий конфиденциальности. Следует отметить, что коммерческая тайна может быть передана на основе правового акта или унаследована.

Под нарушением коммерческой тайны в таиландском законе понимается ее разглашение, передача или использование без правомерного согласия обладателя, в том случае если это противоречит добросовестной предпринимательской практике. К действиям, противоречащим добросовестной предпринимательской практике, относятся нарушение условий договора, злоупотребление доверием, подкуп, запугивание, мошенничество, хищение, похищение краденого имущества и промышленный шпионаж.

Законом Таиланда установлено право обладателя коммерческой тайны обратиться в суд с требованием о выплате компенсации. Определяя размер компенсации, суд, помимо компенсации реального ущерба, предписывает нарушителю выплатить истцу компенсацию в размере полученной прибыли, которая была получена от неправомерного использования коммерческой

---

<sup>1</sup> Брединский А.Г. Правовой режим и защита коммерческой тайны в странах Европы и Азии // Бизнес и право. 2007. № 10. [Электронный ресурс]. [www.sec4all.net](http://www.sec4all.net).

тайны. Кроме того, суд может руководствоваться принципом разумности. В случае, если нарушение коммерческой тайны было произведено с намерением причинить ущерб обладателю коммерческой тайны, суд может обязать ответчика выплатить истцу дополнительную компенсацию, не превышающую двойной размер причиненных убытков. В качестве мер уголовной ответственности за нарушение коммерческой тайны законодательство Таиланда предусматривает штраф и лишение свободы.

В Таиланде закон предусматривает создание специального административного органа (Комитета по коммерческой тайне), в задачи которого входит обобщение и изучение вопросов, связанных с защитой коммерческой тайны и государственной политикой в сфере рынка технологий. В целях исполнения возложенных на Комитет функций, он наделен полномочиями по изданию обязательных предписаний о предоставлении документов и материалов и правом рассматривать досудебные споры, связанные с нарушением коммерческой тайны<sup>1</sup>.

Законодательство о коммерческой тайне существует также в странах СНГ (например, в Туркменистане, Молдове).

Таким образом, во всех развитых странах существует законодательство, регулирующее правовой статус коммерческой тайны.

## **§2. Развитие института коммерческой тайны в российском праве**

---

<sup>1</sup> Брединский А.Г. Правовой режим и защита коммерческой тайны в странах Европы и Азии // Бизнес и право. 2007. № 10. [Электронный ресурс]. [www.sec4all.net](http://www.sec4all.net).

Процесс формирования и развития правового института коммерческой тайны включает этапы, характерные для периодизации истории государства и права России.

На первом этапе (XI в.-1861 г.) с момента возникновения феодального государства и права до крестьянской реформы выделяются несколько периодов, предшествовавших появлению коммерческой тайны. Первый период характеризуется ведением общинного натурального хозяйства, основанного на коллективной форме собственности и образованием крупной церковной, княжеской и боярской собственности. Для этого периода характерны межгосударственные торговые отношения Киевской Руси с Византией и другими государствами. Договоры содержали условия, позволявшие сторонам защищать свои национальные интересы (государственная тайна). Внутри государства между представителями различных слоев населения заключались договоры с участием торговых и профессиональных секретов. При согласовании условий договора купли-продажи купцы, ростовщики, мастеровые люди пользовались информацией, содержащейся в торговых книгах, где отражались их деятельность и материальное положение. Тайна торговых книг охранялась законом. Торговой тайной считались знание мест закупки товаров, списки покупателей и другая информация<sup>1</sup>.

Второй период характеризуется разделением труда с его последующей кооперацией, использованием ремесленной техники, возникновением мануфактурного производства и появлением понятия «промышленной тайны»<sup>2</sup>, позволявшей промышленникам защищать свои имущественные интересы. Значение «промышленной тайны» возросло в связи с распространением частной собственности, рыночных отношений и постепенным переходом от мануфактурного к индустриальному производству.

---

<sup>1</sup> Северин В.А. Коммерческая тайна России. М.:Зерцало, 2009. С. 18-29.

<sup>2</sup> Дозорцев В.А. Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 2001. № 7. С. 99-113.

Для третьего периода характерно начало промышленного переворота в России (30 - 40-е годы XIX века), ростом крупных предприятий и возникновением конкуренции, переходом от мануфактуры к фабрике, появлением понятия «фабричной тайны». Гасанов Р.М. отмечает, что начиная с этого периода коммерческие тайны, начали приносить деньги, которые давали торговцам и банкирам власть, подтачивая устои феодализма<sup>1</sup>.

Второй этап (1861 – 1917 гг.) – период утверждения и развития капитализма в России. На этом этапе происходит постепенное понимание того, что использование коммерческой тайны является важным средством увеличения прибыли предприятий, служит защитой их частных интересов и требует соответствующей правовой охраны. Реформы, проведенные в этот период, способствовали развитию частной собственности в промышленности и других сферах, активному расширению рыночных отношений, созданию акционерных обществ, усилению процессов монополизации в экономике. Россия к концу XIX века вплотную подошла к стадии индустриального общества. «Промысловая тайна» была введена в рыночный оборот как средство защиты предпринимателей от недобросовестной конкуренции: всякое ее нарушение вызывало правовое реагирование со стороны лиц, чье право было нарушено. Понятие «промысловая тайна» прочно утвердилось в законодательных актах Российской империи и включало в себя различные виды промышленной или фабричной тайны, а также коммерческой (деловой, торговой) тайны<sup>2</sup>.

Под промышленной (фабричной) тайной понималось добавление чего-либо нового в процесс создания благ: фабричным секретом считался не только предмет патента, но и всякая особенность производства. Статья 1355 Уложения о наказаниях, предусматривавшая охрану промышленной (фабричной) тайны, гласит дословно следующее: «кто из людей, принадлежащих к фабрике, заводу или мануфактуре, огласит какое-либо содержимое втайне и вверенное ему в виде тайны средство, употребляемое при изготовлении или

---

<sup>1</sup> Гасанов Р.М. Шпионаж особого рода. М., 1989. С. 29-35.

<sup>2</sup> Северин В.А. Коммерческая тайна России. М.:Зерцало, 2009. С. 18-29.

отделки произведений тех фабрик, заводов или мануфактур, когда не было на, следственно, к ущербу их, тот подвергается за сие заключению в тюрьме сие положительного согласия тех, коим сия тайна принадлежит по праву и на время от 4 до 8 месяцев»<sup>1</sup>.

Объектом промышленной (фабричной) тайны, согласно статье 1355 Уложения о наказаниях, являлось «средство, употребляемое при изготовлении и отделке произведений фабрик, заводов и мануфактур»<sup>2</sup>. При этом обязательным критерием правовой охраны фабричной тайны должна была быть относительная новизна.

Тайна деловая (торговая, коммерческая) – это тайна процессов распределения благ. Торговая тайна включала элементы индивидуальности, исключительности ведения торговли (например, знание мест закупки товара, списки покупателей, данные калькуляции цен), т.е. свойственные данному предприятию особенности, индивидуальные детали его коммерческой деятельности. Охрану торговой тайны предусматривала статья 1187 Уложения о наказаниях, однако, по мнению В.Розенберга, данная статья была достаточно узкой и «из всех возможных случаев нарушения коммерческой тайны эта статья выбирает только один, а именно предусматривает учинение купеческим приказчиком или сидельцем явного подрыва кредита хозяина путем 1) каких-либо действий по торговле; 2) открытия какой-либо тайны и 3) вредных на счет хозяина разглашений»<sup>3</sup>.

Если деяние было умышленным, оно наказывалось денежным взысканием до 200 рублей, тюремным заключением от 2 до 8 месяцев и лишением права на торговлю. Но если это деяние совершалось из корыстных побуждений, то оно приравнивалось к мошенничеству и наказывалось как таковое<sup>4</sup>.

---

<sup>1</sup> Хохлов А.В. История развития правового института коммерческой тайны в России // Безопасность информационных технологий. 2002. № 3. С. 32-33.

<sup>2</sup> Хохлов А.В. История развития правового института коммерческой тайны в России // Безопасность информационных технологий. 2002. № 3. С. 32-34.

<sup>3</sup> Розенберг В. Промысловая тайна. СПб., 1910. С. 10-24.

<sup>4</sup> Хохлов А.В. История развития правового института коммерческой тайны в России // Безопасность информационных технологий. 2002. № 3. С. 32-34.

Уголовное уложение 1903 года содержало в 29 главе «Об оглашении тайн» шесть статей (541 – 546 включительно). Статья 545 посвящалась вопросам коммерческой тайны: «состоящий на службе в торговом предприятии, виновный в оглашении коммерческой тайны с целью навредить хозяину предприятия или получить имущественную выгоду, наказывается заключением в тюрьме не свыше 6 месяцев»<sup>1</sup>.

Таким образом, охрана конфиденциальности информации в дореволюционной России, в основном обеспечивалась с помощью норм уголовного права.

На третьем этапе (1917 – 1991 гг.) в период Советского государства, была уничтожена частная собственность и значительно ослаблены товарно-денежные отношения, что привело к изменению «промысловой тайны» в «государственную» и «служебную» тайну с приобретением новых функций по защите государственных интересов на уровне предприятий. Изменение внешнего названия правового института тайны частично отразилось и на ее содержании. Промышленным (фабричным) тайнам по-прежнему уделялось значительное внимание со стороны государства, так как производство более совершенных товаров, в основном для нужд обороны и безопасности, не могло обойтись без использования новых технологий и техники. Техническая, технологическая, экономическая и иная информация в зависимости от ее значимости для интересов государства имела три степени секретности: «секретно», «совершенно секретно» и «особой важности», что определялось перечнями сведений, утверждаемых правительством СССР<sup>2</sup>. Торговая (коммерческая) тайна использовалась в основном во внешнеторговых отношениях.

Первый период (1917 – 1920 гг.) характеризовался ликвидацией частной собственности, установлением рабочего контроля над производством и финансами предприятий. Законы Российской империи, защищавшие произ-

---

<sup>1</sup> Уголовное уложение. СПб., 1903. С. 107-108.

<sup>2</sup> Северин В.А. Коммерческая тайна России. М.:Зерцало, 2009. С. 18-29.

водственную и коммерческую тайны, были отменены в связи с принятием Всероссийским Центральным Исполнительным Комитетом (ВЦИК) Положения о рабочем контроле от 14 (27) ноября 1917 года. В связи с национализацией промышленности и торговли, произошло преобразование понятия «промысловая тайна» в государственную тайну. Важное место отводилось институту перечней сведений, составляющих государственную тайну. Первое упоминание о таком перечне содержалось в Положении о военной цензуре (1918 г.).

Второй период (1921 – 1929 гг.) – новой экономической политики (нэп) – характеризуется созданием экономических стимулов для развития производства. В этот период были восстановлены рыночные отношения, разрешена частная торговля, что привело к восстановлению промышленности к середине 20-х годов. Восстановление частного предпринимательства сопровождалось конкуренцией на рынке товаров и необходимостью защиты коммерческой информации. Однако из-за отсутствия нового законодательства о недобросовестной конкуренции защита информации осуществлялась договорным путем на уровне предприятий с использованием обычаев.

В 1924 году в связи с образованием СССР был утвержден Перечень сведений, составляющих тайну и не подлежащих разглашению, включивший раздел об экономических сведениях<sup>1</sup>.

В третьем периоде (1930-1985 гг.) были сформированы основные параметры защиты государственных секретов. Промышленная продукция была неконкурентоспособной на мировом уровне. Одной из причин такого состояния экономики можно назвать излишнюю секретность, когда коммерчески значимая информация надолго оседала в специальных хранилищах и не была доступна организациям, которые действительно в ней нуждались.

Четвертый период (1985 – 1991 гг.) характеризуется формированием законодательной базы о коммерческой тайне. Это период реформирования системы в рамках социализма, гласности, повышения личной заинтересован-

---

<sup>1</sup> Новицкий И.Б. История советского гражданского права. М., 1957. С. 137-150.

ности, совершенствование хозяйственного механизма, который завершился распадом СССР. Политические и экономические изменения, произошедшие в СССР в период с 1985 по 1991 годы, явились причиной возрождения правового института коммерческой тайны.

Факторами, которыми обусловили процесс разделения сведений, ранее принадлежавших государству, на государственную тайну и секреты предприятий (коммерческая тайна), являются следующие.

1) Политический фактор. Благодаря перестройке активно начали развиваться международные политические отношения, позволившие укрепить взаимопонимание и доверие между СССР и другими странами и как следствие снять ограничения на большое количество информации, ранее действовавшей в закрытом режиме.

Были рассекречены наименования и места расположения некоторых режимных предприятий. На режимных предприятиях допускалось создание кооперативов и совместных с иностранными фирмами предприятий. Объем секретной информации в ряде отраслей промышленности уменьшился на 30-40 процентов. Значительная часть массива этой информации была отнесена к коммерческой тайне предприятий<sup>1</sup>.

2) Экономический фактор. С приходом в СССР зарубежного частного капитала, начали формироваться отношения по поводу использования и охраны информации. Создание первых совместных предприятий с участием иностранного капитала выявило проблемы в сфере правового регулирования и защиты права на коммерческую тайну в СССР<sup>2</sup>. Вопросы обмена деловой конфиденциальной информацией и охраны торговых секретов частично были решены в соглашениях между СССР и США, подписанных в 1990 году, о научно-техническом сотрудничестве в области мирового использования атомной энергии и торговых отношениях.

---

<sup>1</sup> Северин В.А. Коммерческая тайна России. М.:Зерцало, 2009. С. 18-29.

<sup>2</sup> Рубанов В., Дмитриев Ю. К вопросу о защите «промышленных секретов» совместных предприятий // Хозяйство и право. 1989. № 1.

В период с 1988 по 1991 годы Межведомственной рабочей группой при Гостехкомиссии СССР был подготовлен ряд законопроектов: «О защите секретной информации», «О недобросовестной конкуренции», «О коммерческой тайне» и др. По мнению В.А. Северина, основные положения названных законопроектов были сформулированы в русле официальной политической доктрины перестройки, то есть обновления существующей государственной системы режима секретности без учета возрождения частной собственности и защиты интересов предприятий на коммерчески значимую информацию<sup>1</sup>.

Впервые законодательно понятие коммерческой тайны было закреплено в Законе СССР от 04 июня 1990 года «О предприятиях в СССР». Согласно статье 33 данного закона «под коммерческой тайной предприятия понимаются не являющиеся государственными секретами сведения, связанные с производством, технологической информацией, управлением, финансами и другой деятельностью предприятия, разглашение (передача, утечка) которых может нанести ущерб его интересам»<sup>2</sup>.

В 1991 году в статье 151 Основ гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик от 31.05.1991 года были установлены условия, при которых обладатель технической, организационной или коммерческой информации, составляющей секрет производства (ноу-хау), имеет право на защиту от незаконного использования этой информации третьими лицами в следующих случаях: эта информация имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу ее неизвестности третьим лицам; к этой информации нет свободного доступа на законном основании; обладатель информации принимает надлежащие меры к охране ее конфиденциальности. Также в данной статье Основ определяется срок охраны ноу-хау, который ограничивается временем действия названных условий, также устанавливалась гражданско-правовая ответственность: «лицо, неправомерно ис-

---

<sup>1</sup> Северин В.А. Коммерческая тайна России. М.: Зерцало, 2009. С. 18-29.

<sup>2</sup> Закон СССР от 04.06.1990 г. № 1529-1 «О предприятиях в СССР» // [Электронный ресурс]. <http://zaki.ru>.

пользующее ноу-хау, принадлежащее другому лицу, обязано возместить ему убытки»<sup>1</sup>.

На четвертом этапе (с 1992 года по настоящее время) характерным является переход от социализма к капитализму, от плановой к рыночной экономике, что обуславливает изменения в правовой системе, включая регулирование обращения коммерчески значимой информации и охрану ее конфиденциальности.

Дальнейшее законодательное развитие понятия коммерческой тайны было осуществлено в Законе РСФСР от 24 декабря 1990 года (в ред. от 24.06.1992 г.) № 443-1 «О собственности в РСФСР». Понятие коммерческой тайны было заменено на ноу-хау и торговые секреты.

В статье 28 Закона РСФСР от 25 декабря 1990 года (в ред. от 30.11.1994 г.) № 445-1 «О предприятиях и предпринимательской деятельности» был регламентирован порядок предоставления коммерческой тайны, а именно «предприятие имеет право не предоставлять информацию, содержащую коммерческую тайну. Перечень сведений, составляющих коммерческую тайну, определяется руководителем предприятия. Перечень сведений, которые не могут составлять коммерческую тайну, определяется Советом министров РСФСР»<sup>2</sup>. Такой перечень был утвержден 5 декабря 1991 года Постановлением Правительства РСФСР<sup>3</sup>.

Статьей 10 Закона РСФСР от 22 марта 1991 года (в ред. от 26.07.2006 г.) № 9481 «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» устанавливалось, что «получение, использование, разглашение информации, составляющей коммерческую, служебную тайну и

---

<sup>1</sup> Хохлов А.В. История развития правового института коммерческой тайны в России // Безопасность информационных технологий. 2002. № 3. С. 34-35.

<sup>2</sup> Закон РСФСР от 25.12.1990 г. № 445-1 «О предприятиях и предпринимательской деятельности» // [Электронная версия]. СПС КонсультантПлюс. 2012.

<sup>3</sup> Постановление Правительства РСФСР от 05.12.1991 г. (в ред. от 03.10.2002 г.) №35 «О перечне сведений, которые не могут составлять коммерческую тайну» // [Электронный ресурс]. СПС КонсультантПлюс. 2012.

охраняемую законом тайну»<sup>1</sup> является одной из форм недобросовестной конкуренции.

В 1994 году, институт коммерческой тайны получил правовое закрепление с принятием Гражданского кодекса Российской Федерации (статья 139 «Служебная и коммерческая тайна»)<sup>2</sup>.

В.А. Северин считает, что большое влияние на развитие информационного права и формирование института правового регулирования коммерческой тайны оказал Федеральный закон от 25 января 1995 года № 24-ФЗ «Об информации, информатизации и защите информации», который в настоящее время утратил силу. В данном законе впервые был установлен порядок документирования информации и закреплено право собственности на материальные носители информации, определены правовые режимы защиты информации<sup>3</sup>. А, по мнению И.М. Гостева, данный закон так и не стал базой для развития отечественного информационного права, хотя и ввел множество правовых новаций<sup>4</sup>.

В 1997 году Государственная Дума Российской Федерации приступила к рассмотрению Федерального закона «О коммерческой тайне» и спустя два года приняла его. Но 25 февраля 1999 года его отклонил Президент России по причине отсутствия концепции правового регулирования отношений, связанных с охраной информации, составляющей коммерческую тайну и из-за противоречий, содержащихся в положениях Федерального закона, Гражданскому кодексу РФ.

Федеральный закон «О коммерческой тайне» №98-ФЗ был принят Государственной Думой 9 июля 2004 года, одобрен Советом Федерации 15 июля и подписан Президентом РФ 29 июля 2004 года. Закон состоит из 16 статей.

---

<sup>1</sup> Закон РСФСР от 22 марта 1991 года (в ред. от 26.07.2006 г.) № 9481 «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» // [Электронная версия]. СПС КонсультантПлюс. 2012.

<sup>2</sup> Хохлов А.В. История развития правового института коммерческой тайны в России // Безопасность информационных технологий. 2002. № 3. С. 34.

<sup>3</sup> Северин В.А. Коммерческая тайна России. М.:Зерцало, 2009. С. 18-29.

<sup>4</sup> Гостев И.М. Необыкновенные приключения коммерческой тайны в России // Защита информации. Конфидент. 2004. №1.

С введением в действие 1 января 2008 г. части четвертой Гражданского кодекса РФ, полностью посвященной правам на различные результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации (в том числе ноу-хау), ФЗ «О коммерческой тайне» претерпел существенную трансформацию, затронувшую как концептуальные положения, так и формулировки отдельных норм. В своей первоначальной версии закон содержал достаточное количество декларативных положений, которые не имели существенной роли для правоприменителя, но закладывали теоретические основы отрасли права, подчеркивая значимость в процессе регулирования определенных видов отношений в обществе.<sup>1</sup>

Были признаны утратившими силу статья 7 («Права обладателя информации, составляющей коммерческую тайну»), статья 8 («Обладатель информации, составляющей коммерческую тайну, полученную в рамках трудовых отношений»), статья 9 («Порядок установления режима коммерческой тайны при выполнении государственного контракта для государственных нужд»), ряд положений статьи 11 («Охрана конфиденциальности информации в рамках трудовых отношений») и статья 12 («Охрана конфиденциальности информации в рамках гражданско-правовых отношений»).

Также с внесением изменений в ФЗ «О коммерческой тайне» была отменена статья 139 ГК РФ.

Ранее в статье 1 ФЗ «О коммерческой тайне» указывалось, что Закон регулирует отношения, связанные с отнесением информации к коммерческой тайне, передачей такой информации, охраной ее конфиденциальности. В настоящее время Закон регулирует отношения, связанные с установлением, изменением и прекращением режима коммерческой тайны в отношении информации, которая имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам.

---

<sup>1</sup> Погуляев В.В. Комментарий к Федеральному закону от 29.07.2004 г. № 98-ФЗ «О коммерческой тайне» (постатейный). М: Юстицинформ., 2010. С. 5-7.

В первоначальной версии Закона под коммерческой тайной понималась конфиденциальность информации, а в настоящее время это понятие определяется через режим конфиденциальности, в то время как понятие режима конфиденциальности исключено из Федерального закона «О коммерческой тайне».

По нашему мнению в прежней редакции Закона о коммерческой тайне понятие информации, составляющей коммерческую тайну, было более широким, поскольку включало в себя научно-техническую, технологическую, производственную, финансово-экономическую или иную информацию, в том числе составляющую секреты производства (ноу-хау).

## **ГЛАВА 2. Коммерческая тайна: понятие, элементы, субъектный состав**

### **§ 1. Понятие института коммерческой тайны**

Институт коммерческой тайны в настоящее время является одним из средств обеспечения конкурентоспособности и защиты экономических интересов субъектов предпринимательской деятельности.

Коммерческая тайна (в переводе с английского «commercial») означает перечень сведений о деятельности фирмы, предприятия, не подлежащих раз-

глашению ввиду возможных убытков, недополучения прибыли и других отрицательных последствий.

По мнению Е.Н. Трубецкого, коммерческая тайна – это право предприятий, организаций не разглашать, не сообщать, сохранять в тайне сведения об их производственной, торговой, финансовой, научно-технической деятельности, обусловленное опасностью нанесения ущерба предприятию<sup>1</sup>.

А.С. Пелих, А.А. Чумаков, И.И. Боков, Г.А. Дреев и другие указывают, что коммерческая тайна предприятия – это не являющиеся государственными секретами сведения, связанные с производством, технологической информацией, управлением, финансами и др., разглашение (передача, утечка) которых может нанести ущерб его интересам<sup>2</sup>.

А.В. Адамов в своей статье не только дает определение коммерческой тайне, но и выделяет ряд признаков: «коммерческая тайна – это научно-техническая (в том числе о результатах творческой деятельности), коммерческая, организационная или иная используемая в предпринимательской деятельности информация: 1) которая обладает действительной или потенциальной ценностью в силу неизвестности ее третьим лицам; 2) к которой нет свободного доступа на законном основании; 3) обладатель которой принимает надлежащие правовые, организационные, технические и иные меры по защите ее конфиденциальности<sup>3</sup>».

М.А. Кульков и А.А. Виноградов выделяют похожие критерии, которым должна отвечать информация, составляющая коммерческую тайну:

1) иметь ценность для ее обладателя (то есть обладатель этой информации при прочих равных условиях должен иметь преимущество перед остальными участниками рынка, такой информацией не владеющими);

2) не быть известной третьим лицам;

---

<sup>1</sup> Трубецкой Е.Н. Энциклопедия права. СПб.: Юридический институт., 1998. С. 22.

<sup>2</sup> Организация предпринимательской деятельности: Учебник / Под редакцией Пелиха А.С. М.: ИКЦ «МарТ», 2003. С. 352.

<sup>3</sup> Адамов А.В. К вопросу о коммерческой тайне // Вестник Московского университета МВД России. 2007. № 4. С. 21.

3) быть защищенной от ее получения третьими лицами на законных основаниях (за исключением тех случаев, когда обладатель информации предоставляет ее по мотивированному требованию государственных органов);

4) обладатель такой информации должен ввести в отношении нее режим коммерческой тайны (то есть разработать и внедрить комплекс мер, направленных на защиту такой информации)<sup>1</sup>.

Н.А. Потапов пишет, что коммерческая тайна – это совокупность различных мер, обеспечивающих конфиденциальность соответствующей информации<sup>2</sup>.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона «О коммерческой тайне» коммерческая тайна – это режим конфиденциальности информации, позволяющей ее обладателю при существующих или возможных обстоятельствах увеличить доходы, избежать неоправданных расходов, сохранить положение на рынке товаров, работ, услуг или получить иную коммерческую выгоду<sup>3</sup>.

Понятие «режим конфиденциальности информации» в законодательстве не раскрывается, в тоже время в Законе об информации используется понятие «конфиденциальность информации», означающее обязательное для выполнения лицом, получившим доступ к определенной информации, требование не передавать такую информацию третьим лицам без согласия ее обладателя<sup>4</sup>.

Термин «конфиденциальность» применительно к информации означает хранение в тайне. Таким образом, конфиденциальность – это признак огра-

---

<sup>1</sup> Кульков М.А., Виноградов А.А. Что такое коммерческая тайна и как ее защитить // Представительская власть – XXI век: законодательство, комментарии, проблемы. 2006. № 5.

<sup>2</sup> Потапов Н.А. Соотношение ноу-хау с коммерческой тайной // Юрист. 2010. № 6. С. 43.

<sup>3</sup> Федеральный закон № 98-ФЗ от 29.07.2004 г. (в ред. от 12.03.2014 № 35-ФЗ) «О коммерческой тайне». [Электронная версия]. СПС КонсультантПлюс. 2014.

<sup>4</sup> Федеральный закон № 149-ФЗ от 27.07.2006 г. (в ред. от 21.07.2011 № 252-ФЗ) «Об информации, информационных технологиях и о защите информации». [Электронная версия]. СПС КонсультантПлюс. 2012.

ниченного доступа к информации, а тайна – это конкретный режим ограничения доступа. Р.В. Северин, справедливо указывает, что термины «конфиденциальность информации» и «доступ к информации, составляющей коммерческую тайну» идентичны с точки зрения ограничения доступа к такой информации<sup>1</sup>.

Таким образом, определяя понятие коммерческой тайны через режим конфиденциальности информации, законодатель отождествляет меры, направленные на охрану конфиденциальности, с режимом коммерческой тайны, что не одно и то же. В прежней редакции п.3 статьи 3 Закона о коммерческой тайне, действовавшей до 1 января 2008 года, режим коммерческой тайны определялся как правовые, организационные, технические и иные меры по охране конфиденциальности информации ее обладателем. Мы считаем, что исключение из текста Закона о коммерческой тайне понятия «режим коммерческой тайны» осложняет понимание, напрямую связанное с охраной конфиденциальности информации (статья 10 Закона).

При определении объекта коммерческой тайны необходимо исходить из того, что информация в гражданском обороте представляет коммерческий интерес и имеет специфические свойства, позволяющие ее отличить от других видов информации.

В литературе исследователи выделяют различные признаки информации, имеющей гражданско-правовое значение. В.А. Копылов<sup>2</sup> и Р.В. Северин<sup>3</sup> выделяют признаки, которые по нашему мнению, позволяют понять специфику коммерческого оборота информации.

Первый признак – это физическая неотчуждаемость информации, когда отчуждение информации может быть только в виде передачи прав на ее использование.

---

<sup>1</sup> Северин Р.В. Механизм защиты прав на коммерческую тайну. М.: Книжный дом «ЛИБРОКОМ», 2012. С. 38-39.

<sup>2</sup> Копылов В.А. Информационное право. Учебник. М. 2005. С. 20-48.

<sup>3</sup> Северин Р.В. Механизм защиты прав на коммерческую тайну. М.: Книжный дом «ЛИБРОКОМ», 2012. С. 26.

Вторым признаком является обособленность информации, когда информация может существовать независимо от своего создателя в виде символов, знаков, что делает возможным оборот информации.

Третий признак определяет, что информация, участвующая в гражданском обороте, как правило, отображается на материальном носителе, вследствие чего возникает двуединство информации и того носителя на котором она отображена<sup>1</sup>.

Четвертый признак – это тиражируемость (распространяемость) информации, которая означает, что одна и та же информация может принадлежать одновременно неограниченному кругу лиц и быть использована неограниченное количество раз неограниченным числом субъектов.

И пятый признак – это существование информации в определенной организационной форме (например, документ), что дает возможность юридически закреплять принадлежность ее конкретному лицу.

Всю информацию, которая обращается в коммерческом обороте, можно разделить на общедоступную (открытую) и ограниченную в обращении (закрытую)<sup>2</sup>.

Открытая информация – это та, которая не скрывается производителем и коммерсантом. Она общеизвестна, представляет познавательный и прикладной интерес, используется в процессе производства и реализации товаров (выполнения работ, оказания услуг). Открытой информацией может воспользоваться любое лицо без каких-либо ограничений в системе товарообращения. Источниками открытой информации являются:

- периодическая печать (газеты, специализированные журналы, издания банков, сообщения государственных органов и органов МСУ по вопросам торговли, в которых содержатся общие данные об изучаемом рынке, формах и методах торговли);

---

<sup>1</sup> Северин Р.В. Механизм защиты прав на коммерческую тайну. М.: Книжный дом «ЛИБРОКОМ», 2012. С. 26-27.

<sup>2</sup> Лагушкин В.П. Коммерческая тайна как правовая категория // Налоги. 2008. № 32.

- специализированные справочники по торговым фирмам, где содержатся данные об их отраслевой и финансовой взаимосвязи с другими организациями;
- веб-сайты предприятий и организаций;
- информация предприятий, публикуемая в открытом доступе (отчеты эмитента; бухгалтерская отчетность);
- информационные серверы сети Интернет.

Закрытой является коммерческая информация, которая специально скрывается и защищается производителем товаров (работ, услуг) от посторонних лиц. Ее использование в процессе производства и сбыта товаров дает предпринимателю конкурентное преимущество на рынке. Право отнесения коммерческой информации к категории «закрытой» принадлежит ее обладателю.

Перечень сведений, которые могут составлять коммерческую тайну, может быть следующим<sup>1</sup>:

1. Сведения о финансовой деятельности: объемы товарооборота, прибыль, затраты, кредиты и займы; бизнес планы и стратегические сведения; стоимость основных средств; финансовые отчеты и прогнозы и т.д.

2. Маркетинговая информация: исследования рынков товаров и услуг; цены, скидки, условия договоров купли-продажи продукции и сырья; стратегии маркетинга; политика ценообразования, сбыта и продвижения; отношения с потребителями; прогнозы продаж отдельных видов продукции (работ, услуг).

3. Технология производства продукции и особенности производственного процесса: сведения о техническом уровне производства; технико-экономическая характеристика продукции; сведения о модернизации применяемых технологий, процессов и оборудования; схемы и чертежи отдельных деталей продукции; сведения о внедрении новых технологий; номенклатура

---

<sup>1</sup> Лагушкин В.П. Коммерческая тайна как правовая категория // Налоги. 2008. № 32.

изделий; состояние основных производственных фондов и оборотных средств и т.д.

4. Информация о системе материально-технического обеспечения: потребности предприятия в сырье и материалах; продавцы сырья и материалов и посредники; закупочные цены сырья и материалов; транспортные и энергетические потребности.

5. Сведения о научных разработках: ноу-хау; программы оптимизации процессов; новые алгоритмы, планируемые для использования при производстве и реализации продукции и прочее.

6. Сведения о менеджменте предприятия: порядок принятия и реализации решений; стратегия развития; условия продажи и слияния компаний; сведения о фактах проведения переговоров, предметах и целях совещаний и заседаний органов управления и др.

Институт коммерческой тайны является главным из правовых средств охраны закрытой коммерческой информации.

С юридической точки зрения информация может быть признана товаром, если она содержит признаки необщезвестности, недоступности и оборотоспособности, указанные в статье 1465 ГК РФ. Факторы общезвестности информации, составляющей коммерческую тайну, и общедоступности к ней исключают ее коммерческую ценность и возможность быть товаром<sup>1</sup>.

Для определения объекта права на коммерческую тайну важно выявить соотношение понятий «коммерческая тайна» и «секрет производства (ноу-хау)», общие и отличительные их признаки.

Общее между институтами коммерческой тайны и ноу-хау проявляется, прежде всего, в нематериальном характере результата, проявляющемся в форме информации<sup>2</sup>. Кроме того, содержание коммерческой тайны и ноу-хау составляет конфиденциальная информация, в отношении которой применя-

---

<sup>1</sup> Северин Р.В. Объект коммерческой тайны: понятие и признаки // Законодательство. 2009. № 11. С. 55-56.

<sup>2</sup> Потапов Н.А. Соотношение ноу-хау с коммерческой тайной // Юрист. 2010. № 6. С. 41.

ются одинаковые критерии охраны прав на нее; действительная или потенциальная ценность в силу неизвестности третьим лицам; отсутствие свободного доступа на законном основании; принимаемые владельцем меры к охране ее конфиденциальности.

Отличия между рассматриваемыми институтами следующие:

1) различный состав информации, входящей в ее содержание. Информация, составляющая коммерческую тайну – практически любая информация, попадание которой к посторонним лицам, а особенно к конкурентам, может причинить вред ее правообладателю; ноу-хау – информация о сущности охраноспособных результатов интеллектуальной деятельности, о методах, технологиях, процессах производства, сведения, относящиеся к способам реализации экономических и организационных решений при продвижении на рынок продукции и услуг.

2) различный состав субъектов права на данные объекты<sup>1</sup>. Ноу-хау в отличие от коммерческой тайны может принадлежать не только юридическому, но и физическому лицу.

По нашему мнению, понятие коммерческой тайны значительно шире, чем понятие «ноу-хау», так как коммерческую тайну могут составлять даже списки клиентов, первичные бухгалтерские документы и другие сведения.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 29.07.2004 г. № 98-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 владельцем таких сведе-

---

<sup>1</sup> Потрашкова О.А. Правовой режим ноу-хау // Информационное право. 2007. № 3. С. 22.

ний введен режим коммерческой тайны<sup>1</sup>. В последней редакции закона от 12.03.2014 законодатель убрал информацию составляющую секреты производства (ноу-хау) из перечня информации составляющей коммерческую тайну. По нашему мнению данное обстоятельство, в настоящее время, исключает коллизию ст.3 закона о коммерческой тайне и ст.1465 ГК. РФ.

Рассмотрим условия правового режима охраноспособности коммерческой тайны.

1. Понятие «коммерческая ценность информации» в ГК не рассматривается, а в юридической литературе большинством авторов под коммерческой ценностью понимается способность информации быть объектом рыночного оборота. К коммерческой тайне относится информация, использование которой предоставляет ее обладателю определенные конкурентные преимущества. Если информация не представляет для ее обладателя коммерческой ценности, она не может считаться коммерческой тайной<sup>2</sup>.

2. Информация не входит в перечень сведений, доступ к которым не может быть ограничен и перечень сведений, отнесенных к государственной и иной тайне.

В соответствии со статьей 5 Закона о коммерческой тайне следующие сведения не могут составлять коммерческую тайну:

1) содержащиеся в учредительных документах юридического лица, документах, подтверждающих факт внесения записей о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях в соответствующие государственные реестры;

2) содержащихся в документах, дающих право на осуществление предпринимательской деятельности;

3) о составе имущества государственного или муниципального унитарного предприятия, государственного учреждения и об использовании ими средств соответствующих бюджетов;

---

<sup>1</sup> Федеральный закон № 98-ФЗ от 29.07.2004 г. (в ред. от 12.03.2014 № 35-ФЗ) «О коммерческой тайне». [Электронная версия]. СПС КонсультантПлюс. 2014.

<sup>2</sup> Лагушкин В.П. Коммерческая тайна как правовая категория // Налоги. 2008. № 32.

4) о загрязнении окружающей среды, состоянии противопожарной безопасности, санитарно-эпидемиологической и радиационной обстановке, безопасности пищевых продуктов и других факторах, оказывающих негативное воздействие на обеспечение безопасного функционирования производственных объектов, безопасности каждого гражданина и безопасности населения в целом;

5) о численности, о составе работников, о системе оплаты труда, об условиях труда, о показателях производственного травматизма и профессиональной заболеваемости, и о наличии свободных рабочих мест;

6) о задолженности работодателей по выплате заработной платы и по иным социальным выплатам;

7) о нарушениях законодательства Российской Федерации и фактах привлечения к ответственности за совершение этих нарушений;

8) об условиях конкурсов или аукционов по приватизации объектов государственной или муниципальной собственности;

9) о размерах и структуре доходов некоммерческих организаций, о размерах и составе их имущества, об их расходах, о численности и об оплате труда их работников, об использовании безвозмездного труда граждан в деятельности некоммерческой организации;

10) о перечне лиц, имеющих право действовать без доверенности от имени юридического лица;

11) обязательность раскрытия которых или недопустимость доступа к которым установлена иными федеральными законами<sup>1</sup>.

Отметим также, что действует Постановление Правительства РСФСР от 05.12.1991 года № 35 «О перечне сведений, которые не могут составлять коммерческую тайну», которое устанавливает, что коммерческую тайну предприятия и предпринимателя не могут составлять: учредительные документы и устав; документы, дающие право заниматься предпринимательской

---

<sup>1</sup> Федеральный закон № 98-ФЗ от 29.07.2004 г. (в ред. от 12.03.2014 № 35-ФЗ) «О коммерческой тайне». [Электронная версия]. СПС КонсультантПлюс.

деятельностью; сведения по установленным формам отчетности о финансово-хозяйственной деятельности и иные сведения, необходимые для проверки правильности исчисления и уплаты налогов и других обязательных платежей; документы о платежеспособности; сведения о численности, составе работающих, их заработной плате и условиях труда, а также о наличии свободных рабочих мест; документы об уплате налогов и обязательных платежах; сведения о загрязнении окружающей среды, нарушении антимонопольного законодательства, несоблюдении безопасных условий труда, реализации продукции, причиняющей вред здоровью населения, а также других нарушениях законодательства и размерах причиненного при этом ущерба; сведения об участии должностных лиц предприятия в кооперативах, малых предприятиях, товариществах, акционерных обществах, объединениях и других организациях, занимающихся предпринимательской деятельностью<sup>1</sup>.

3. Отсутствие свободного доступа к информации на законном основании. Наличие доступа означает, что информация общеизвестна. Под «общеизвестным» принято понимать то, что «известно неопределенно большому кругу лиц и доступно восприятию каждого желающего»<sup>2</sup>. Общеизвестная информация, даже если она имеет экономическую ценность, не может считаться коммерческой тайной.

В соответствии с Законом о коммерческой тайне, под доступом к информации, составляющей коммерческую тайну, понимается ознакомление определенных лиц с информацией, составляющей коммерческую тайну, с согласия ее обладателя или на ином законном основании при условии сохранения конфиденциальности этой информации<sup>3</sup>.

Доступ к информации может быть законным и незаконным.

---

<sup>1</sup> Постановление Правительства РСФСР от 05.12.1991 года № 35 «О перечне сведений, которые не могут составлять коммерческую тайну». [Электронный ресурс]. СПС КонсультантПлюс.

<sup>2</sup> Пугинский Б.И. Коммерческое право России. М.: Юрист, 2005. С. 92

<sup>3</sup> Федеральный закон № 98-ФЗ от 29.07.2004 г. (в ред. от 12.03.2014 № 35-ФЗ) «О коммерческой тайне». [Электронная версия]. СПС КонсультантПлюс.

Законным признается получение информации, если такая информация была получена: от ее обладателя на основании договора или ином законном основании; лицом самостоятельно при осуществлении исследований, систематических наблюдений или иной деятельности.

Незаконным признается получение информации в случае, если: ее получение осуществлялось с умышленным преодолением принятых обладателем информации мер по охране ее конфиденциальности; ее получатель знал или имел достаточные основания полагать, что информация составляет коммерческую тайну определенного ее обладателя и что осуществляющее ее передачу лицо не имеет на это законного основания.

Можно выделить следующие формы доступа к информации, составляющей коммерческую тайну:

1) Передача информации, составляющей коммерческую тайну, ее обладателем контрагенту на основании договора в объеме и на условиях, которые предусмотрены договором, включая условие о принятии контрагентом установленных договором мер по охране ее конфиденциальности.

Контрагентом признается сторона гражданско-правового договора, которой обладатель информации, составляющей коммерческую тайну, передал ее<sup>1</sup>. Охрана конфиденциальности информации при этом осуществляется в рамках гражданско-правовых отношений, возникающих между обладателем информации и контрагентом.

2) Доступ работников к информации, составляющей коммерческую тайну. Охрана конфиденциальности в данном случае, осуществляется в рамках трудовых отношений, возникающих между работодателем (обладателем информации) и работником.

3) Представление информации, составляющей коммерческую тайну, ее обладателем органам публичной власти в целях выполнения их функций. Информация может быть истребована органами дознания, следствия и суда, а

---

<sup>1</sup> Федеральный закон № 98-ФЗ от 29.07.2004 г. (в ред. от 12.03.2014 № 35-ФЗ) «О коммерческой тайне». [Электронная версия]. СПС КонсультантПлюс.

также другими органами публичной власти и их должностными лицами. При этом информация предоставляется в рамках административного порядка истребования информации.

В соответствии с Законом о коммерческой тайне разглашение информации, составляющей коммерческую тайну, - действие или бездействие, в результате которых информация, составляющая коммерческую тайну, в любой возможной форме (устной, письменной, иной форме, в том числе с использованием технических средств) становится известной третьим лицам без согласия обладателя такой информации либо вопреки трудовому или гражданско-правовому договору<sup>1</sup>.

4. Меры по охране конфиденциальности информации. Большинство авторов (И.Л. Бачило, В.Н. Лопатин, Ф.Г. Панкратов, А.П. Сергеев и другие) условно выделяют три группы мер: технические, организационные и юридические меры<sup>2</sup>.

К техническим относятся меры, связанные с использованием различных технических средств, препятствующих несанкционированному доступу к информации (кодирование сообщений, передаваемых каналам электронной или факсимильной связи; установление различных устройств, препятствующих снятию информации в процессе ее прохождения по каналам связи; использование аппаратов для уничтожения документов и ряд других).

К организационным можно отнести меры по ограничению доступа к конфиденциальной информации работников организации. Эти меры могут быть связаны с введением пропускного режима на предприятии; с ограничением доступа лиц к информации коммерческого характера и другие.

К юридическим мерам относятся такие способы охраны конфиденциальности информации, которые предполагают использование определенного комплекса правовых средств, предоставленных законом и подзаконными актами обладателям информации. К ним следует отнести разработку и приня-

---

<sup>1</sup> Федеральный закон № 98-ФЗ от 29.07.2004 г. (в ред. от 11.07.2011 № 200-ФЗ) «О коммерческой тайне». [Электронная версия]. СПС КонсультантПлюс.

<sup>2</sup> Северин В.А. Коммерческая тайна России. М.: Зерцало, 2009. С. 297-301.

тие таких корпоративных актов, как перечень сведений, составляющих коммерческую тайну, положение о коммерческой тайне и другие.

В соответствии с Законом о коммерческой тайне режим коммерческой тайны включает правовые, организационные, технические и иные принимаемые обладателем информации, составляющей коммерческую тайну, меры по охране ее конфиденциальности.

Права обладателя информации, составляющей коммерческую тайну, возникают с момента установления им режима коммерческой тайны.

## **§ 2. Субъекты права на коммерческую тайну и их правомочия**

Под субъектом права понимается физическое или юридическое лицо, за которыми государство признает способность быть носителями субъективных прав и обязанностей. В литературе понятие «субъект права» чаще используется в качестве синонимов терминов «субъект» или «участник правоотношения»<sup>1</sup>.

К субъектам информационных отношений относят: граждан, юридических лиц, в том числе иностранных, а также государство. В.А. Копылов выделяет создателей или производителей информации, обладателей и потребителей информации<sup>2</sup>. Каждый из них имеет свой объем правомочий на получение, использование и передачу информации.

Субъектами права на коммерческую тайну могут быть не любые лица. Среди специалистов нет единого мнения по вопросу определения статуса субъекта коммерческой тайны<sup>3</sup>. Выделяются две проблемы, одна из которых

---

<sup>1</sup> Северин Р.В. Механизм защиты прав на коммерческую тайну. М.: Книжный дом «ЛИБРОКОМ», 2012. С. 46-58.

<sup>2</sup> Копылов В.А. Информационное право. Учебник. М. 2005. С. 20-48.

<sup>3</sup> Снытников А.А. Информация как объект гражданских правовых отношений. Автореферат дис.канд.юрид. наук. Тверь-СПб., 2000.

связана с профессиональной деятельностью субъекта, его принадлежностью к предпринимателям, а вторая - касается обозначения субъекта как обладателя этой тайны.

Законом о коммерческой тайне определяется, что коммерческой тайной являются сведения, представляющие коммерческую ценность для предпринимателей. Следовательно, субъектами права на коммерческую тайну могут быть лица, которые профессионально занимаются предпринимательской деятельностью<sup>1</sup> и их правопреемники. А.П. Сергеев подчеркивает, что «граждане, выступающие в гражданском обороте в качестве потребителей или в своем обычном качестве, равно как и граждане, занимающиеся предпринимательской деятельностью с нарушением установленного порядка, правом на коммерческую тайну не пользуются».

Обладателями прав на коммерческую тайну могут быть физические и юридические лица. В статье 3 Закона о коммерческой тайне дается определение «обладатель информации, составляющей коммерческую тайну, - лицо, которое владеет информацией, составляющей коммерческую тайну, на законном основании, ограничило доступ к этой информации и установило в отношении ее режим коммерческой тайны». Р.В. Северин справедливо указывает, что Закон о коммерческой тайне и Гражданский кодекс РФ не содержит указания на субъективную принадлежность лиц, имеющих право на коммерческую тайну<sup>2</sup>, следовательно можно предполагать, что обладателями прав на коммерческую тайну могут выступать любые лица.

В литературе используется различная терминология для обозначения субъекта прав на информацию, составляющую коммерческую тайну. Кроме лиц, занимающихся предпринимательской деятельностью, которые признаются субъектами-обладателями коммерческой тайны, выделяются и другие субъекты. В.Н. Лопатин отмечает, что «правильнее было бы говорить не об

---

<sup>1</sup> Гражданское право. Том 3. // Под ред. А.П.Сергеева, Ю.К. Толстого. М., 2007. С. 279.

<sup>2</sup> Северин Р.В. Механизм защиты прав на коммерческую тайну. М.: Книжный дом «ЛИБРОКОМ», 2012. С. 46-58.

обладателях, а о владельцах коммерческой тайны», имеющих монопольное право на такую информацию, а также о «конфидентах коммерческой тайны», т.е. лицах, которым на основании договора либо закона стала известной коммерческая тайна<sup>1</sup>.

Ряд ученых под обладателем понимают собственника такой информации, а под владельцем – других лиц, которые получили информацию на законном основании от ее собственника. Причем по совокупности правомочий ставится знак равенства между собственником и владельцем такой информации. О.А. Городов выделяет хранителя коммерческой тайны, наделяя его полномочиями владельца такой информации<sup>2</sup>. М.В. Беляев различает обладателя и владельца коммерческой тайны и считает, что правильнее было бы говорить не об обладателях, а о владельцах коммерческой тайны<sup>3</sup>.

Также М.В. Беляев предлагает отнести к субъектам права на коммерческую тайну – «конфидентов коммерческой тайны»<sup>4</sup>. Это наемные работники, органы власти и их должностные лица, иные лица, которым информация передана для выполнения профессиональных обязанностей (адвокаты, нотариусы, страховщики и т.п.) Этим лицам часто относят к группе «пользователей» коммерческой тайны, которые отличаются от правообладателей объемом полномочий, представленными им законодательством либо договором. Они не обладают фактической монополией на информацию, так как для них коммерческая тайна выступает вторичной, переданной ее первичным владельцем. Действия таких субъектов связаны с выполнением служебных обязанностей, включая обеспечение режима конфиденциальности информации.

В.В. Погуляев считает, что введенная Законом о коммерческой тайне в систему правоотношений фигура обладателя информации, составляющей

---

<sup>1</sup> Лопатин В.Н. Правовая охрана и защита коммерческой тайны // Законодательство. 1998. № 11. С. 78-79.

<sup>2</sup> Северин Р.В. Механизм защиты прав на коммерческую тайну. М.: Книжный дом «ЛИБРОКОМ», 2012. С. 48.

<sup>3</sup> Беляев М.В. Субъекты права на коммерческую тайну: проблемы правового статуса // Информационное право. 2005. № 3.

<sup>4</sup> Беляев М.В. Субъекты права на коммерческую тайну: проблемы правового статуса // Информационное право. 2005. № 3.

коммерческую тайну, не вполне удачна<sup>1</sup>. Доводы сводятся к тому, что таким обладателем – владельцем информации может быть как лицо, которому она принадлежит, так и иное лицо, получившее к ней доступ. Закон не проводит различий в правовом статусе между первоначальными и производными обладателями такой информации. На взгляд В.В. Погуляева, логичнее выглядел бы термин не обладатель информации, а собственник информационных ресурсов – субъект, в полном объеме реализующий полномочия владения, пользования, распоряжения указанными объектами (ч.11 ст.2 и ст.6 ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации»). В сочетании с фигурой владельца информации – субъекта, осуществляющего владение и пользование информационными ресурсами и реализующего полномочия распоряжения ими в пределах, установленных ч.12 ст.2 и ст.15 Закона об информации, фигура собственника информационных ресурсов внесла бы большую определенность в правовое регулирование сферы коммерческой тайны. По мнению В.В. Погуляева, субъект-обладатель сведений, составляющих коммерческую тайну, также имеет право на существование, но лишь в той мере, в какой он объединяет в себе юридические свойства собственника и владельца данной информации, позволяет адекватно определить их правовое положение и эффективно защищать права указанных лиц<sup>2</sup>.

По нашему мнению наиболее правильна точка зрения Р.В. Северина, который считает, что использование терминов «собственник» и «владелец» информации не является правильным, так как информация – нематериальный объект на который невозможно распространить права собственности. Поэтому в ГК РФ и других законах для обозначения субъекта, имеющего право на установление режима коммерческой тайны, правильнее использовать термин «обладатель», что позволяет четко определить правовой статус субъекта.

---

<sup>1</sup> Погуляев В.В. Комментарий к Федеральному закону от 29.07.2004 г. № 98-ФЗ «О коммерческой тайне» (постатейный). М: Юстицинформ., 2010. С. 11-16.

<sup>2</sup> Погуляев В.В. Комментарий к Федеральному закону от 29.07.2004 г. № 98-ФЗ «О коммерческой тайне» (постатейный). М: Юстицинформ., 2010. С. 11-16.

Определение правового положения лица имеет значение для выбора способа защиты информации в случае нарушения права доступа к ней. В связи с этим считаем необходимым внести дополнение в ст. 3 п.4 Закона о коммерческой тайне, дополнив ее фразой - обладатель информации, составляющей коммерческую тайну, коммерческая организация или индивидуальный предприниматель, который владеет информацией, составляющей коммерческую тайну, на законном основании, ограничило доступ к этой информации третьих лиц и установило в отношении ее режим коммерческой тайны..

К правам субъектов (обладателей) информации, составляющей коммерческую тайну, относятся:

1. Возможность принятия мер, направленных на сохранение конфиденциальности информации (статья 10 Закона о коммерческой тайне).

Субъект права на коммерческую тайну может использовать любые допустимые законом средства по обеспечению конфиденциальности информации. К ним относятся различные меры, связанные, например, с подбором кадров, организацией документооборота. Важнейшим правом обладателя коммерческой информации является право на отнесение сведений к коммерческой тайне в том случае, если он получил ее законным способом и не нарушает ограничения, установленные законом.

Существенное значение имеет разработка корпоративных актов: правила внутреннего трудового распорядка, положение об охране конфиденциальности информации, инструкции по работе с документами, имеющими гриф «Коммерческая тайна». Необходимой мерой для обеспечения охраны коммерческой тайны является возложение на лиц, владеющих сведениями в силу служебной деятельности, обязанности по их неразглашению<sup>1</sup>.

2. Право пользования по своему усмотрению секретом производства и коммерческой информацией.

---

<sup>1</sup> Северин Р.В. Механизм защиты прав на коммерческую тайну. М.: Книжный дом «ЛИБРОКОМ», 2012. С. 55.

Под правом пользования информацией, составляющей коммерческую тайну, следует понимать возможность совершения любых действий, осуществляемых обладателем по ее использованию и применению в своей хозяйственной деятельности.

3. Право распоряжения принадлежащей ему информацией, составляющей коммерческую тайну.

Данное право выражается в отчуждении исключительного права на секрет производства (статья 1468 ГК РФ), раскрытии ценной информации и прекращение режима ее конфиденциальности. Обладатель вправе передать приобретателю принадлежащее ему исключительное право на секрет производства в любой момент, либо публично раскрывать те сведения, которые составляли коммерческую тайну, если при этом не нарушаются права контрагентов, либо предоставить права на использование секрета производства, в пределах установленных лицензионным договором (статья 1469 ГК РФ)<sup>1</sup>. При этом стороны обязаны хранить конфиденциальность до прекращения действия исключительного права на секрет производства.

4. Право требовать от третьих лиц воздержания от незаконного завладения информацией, составляющей коммерческую тайну.

Возможность требовать от третьих лиц воздержания от действий, которые могут привести к разглашению сведений, составляющих коммерческую тайну, либо их использования без согласия правообладателя, а также в требовании совершить определенные действия, например, установить меры по охране конфиденциальности информации. Такие правомочия в основном характерны для договорных отношений, связанных с отчуждением исключительного права на секрет производства либо предоставлением права на его использование.

5. Право обладателя, по мнению В.П. Грибанова, состоит также в возможности управомоченного лица использовать дозволенные законом сред-

---

<sup>1</sup> Гражданский кодекс Российской Федерации. Части первая, вторая, третья и четвертая: текст с изм. и доп. на 1 февраля 2012 г. М.: Эксмо, 2012. С. 426.

ства собственного принудительного воздействия на правонарушителя; защищать принадлежащее ему право собственными действиями фактического порядка (самозащита гражданских прав); применять непосредственно самим управомоченным лицом юридические меры оперативного воздействия на правонарушителя; обращаться к государственным компетентным органам с требованием принуждения обязанного лица к определенному поведению. Указанные возможности, как отмечал В.П. Грибанов, неразрывно связаны и в различных сочетаниях входят в правомочие на защиту субъективного права<sup>1</sup>.

Вышеуказанные права были закреплены в первой редакции Закона о коммерческой тайне, где права обладателя коммерческой тайны были закреплены в отдельной статье (пункт 2 статьи 7). Законом предусматривалось, что «обладатель информации, составляющей коммерческую тайну, имеет право:

1) устанавливать, изменять и отменять в письменной форме режим коммерческой тайны в соответствии с настоящим Федеральным законом и гражданско-правовым договором;

2) использовать информацию, составляющую коммерческую тайну, для собственных нужд в порядке, не противоречащем законодательству Российской Федерации;

3) разрешать или запрещать доступ к информации, составляющей коммерческую тайну, определять порядок или условия доступа к этой информации;

4) вводить в гражданский оборот информацию, составляющую коммерческую тайну, на основании договоров, предусматривающих включение в них условий об охране конфиденциальности этой информации;

5) требовать от юридических и физических лиц, получивших доступ к информации, составляющей коммерческую тайну, органов государственной власти, иных государственных органов, органов местного самоуправления,

---

<sup>1</sup> Грибанов В.П. Осуществление и защита гражданских прав. Изд. 2-е. М.: Статут, 2001. С. 107.

которым предоставлена информация, составляющая коммерческую тайну, соблюдения обязанностей по ее конфиденциальности;

б) требовать от лиц, получивших доступ к информации, составляющей коммерческую тайну, в результате действий, осуществленных случайно или по ошибке, охраны конфиденциальности этой информации;

в) защищать в установленном законом порядке свои права в случае разглашения, незаконного получения или незаконного использования третьими лицами информации, составляющей коммерческую тайну, в том числе требовать возмещения убытков, причиненных в связи с нарушением его прав»<sup>1</sup>.

Перечисленные права обеспечивали фактическую монополию субъекта на коммерческую тайну, хотя и не были закреплены права на информацию, составляющую такую тайну. Обладателю было предоставлено право принимать предупредительные меры по ограничению доступа к информации и требовать от других лиц не нарушать установленный режим охраны<sup>2</sup>. С 1 января 2008 года ст. 7 Закона о коммерческой тайне утратила силу на основании ФЗ №231 от 18.12.2006г. Данное обстоятельство связано с принятием четвертой части ГК РФ. Глава 75 части четвертой ГК РФ закрепляет исключительное право на секрет производства (ноу-хау) и, судя по замыслу законодателя о тождестве понятий «секрет производства» и «коммерческая тайна», предоставляет аналогичную правовую возможность обладателю прав на информацию, составляющую коммерческую тайну. При таком подходе, можно говорить о сущности защиты прав на информацию, составляющую коммерческую тайну, которая выражается в принятии мер восстановительного характера уже после того, как некое противоправное действие совершено<sup>3</sup>. В такой редакции, закон действовал в силу до 12 марта 2014 года, чем породил не мало проблем как теоретического, так и практического характера. Фе-

---

<sup>1</sup> Северин Р.В. Механизм защиты прав на коммерческую тайну. М.: Книжный дом «ЛИБРОКОМ», 2012. С. 56-57.

<sup>2</sup> Теренин А.А., Погуляев В.В. Информационная безопасность экономических субъектов // Защита информации. Конфидент. 2003. № 2 (50). С. 39.

<sup>3</sup> Северин Р.В. Механизм защиты прав на коммерческую тайну. М.: Книжный дом «ЛИБРОКОМ», 2012. С. 56-57.

Федеральный закон от 12.03.2014 № 35-ФЗ ввел статью 6.1 Права обладателя информации, составляющей коммерческую тайну, практически все положения ст.7 закона были обратно приняты, за исключением права вводить в гражданский оборот информацию, составляющую коммерческую тайну, на основании договоров, предусматривающих включение в них условий об охране конфиденциальности этой информации.

Мы полностью согласны с таким решением законодателя, так как отмена статьи 7 Закона о коммерческой тайне создала трудности для определения прав субъекта коммерческой информации. Статья 10 Закона не могла заменить содержательный смысл утратившей силу статьи 7, так как у нее совсем другое функциональное назначение, касающейся установления обладателем в отношении такой информации режима коммерческой тайны.

### **ГЛАВА 3. Гражданско-правовая ответственность за разглашение коммерческой тайны**

Под гражданско-правовыми нарушениями в области коммерческой тайны следует понимать нарушения норм Глав 75 части четвертой ГК РФ, Закона о коммерческой тайне и иных правовых актов, регулирующих отношения по использованию коммерческой тайны (секрета производства) и распоряжению правом на ее использование, а также нарушение права доступа к такой информации.

Субъективные права и обязанности по поводу защиты секрета производства, охраняемого в режиме коммерческой тайны – это совокупность правомочий, составляющих содержание единого субъективного гражданского права. Это обусловлено тем, что право на защиту коммерческой тайны является востребованным лишь в тех случаях, когда кто-либо оспаривает, посягает или нарушает субъективное гражданское право на коммерческую тайну<sup>1</sup>.

Следует отметить, что термины «защита» и «охрана» прав на коммерческую тайну имеют разный правовой смысл. «Охрана» - это установление общего правового режима информации, а «защита» - это меры, используемые в тех случаях, когда субъективные права на информацию нарушены<sup>2</sup>. Данного мнения придерживаются ряд ученых в своих работах. Например, позиция

---

<sup>1</sup> Потапов Н.А. Правовое регулирование коммерческой тайны в Российской Федерации: дисс. ... канд.юр.наук /Н.А. Потапов. – Москва. 2010. С. 162.

<sup>2</sup> Семашко А.В. Юрисдикционные и неюрисдикционные формы защиты информации конфиденциального характера: теоретические аспекты // «Черные дыры» в Российском законодательстве. 2007. № 6.

Г.А. Свердлыка и Э.Л. Страунинга сводятся к следующему: «защита гражданских прав» - не что иное, как предусмотренные законом меры охраны гражданских прав в случае их нарушения или реальной угрозы такого нарушения, а «охрана гражданских прав», охватывает всю совокупность мер, обеспечивающих «нормальный ход реализации прав». «Содержание понятия «охрана» несколько шире понятия «защита» еще и потому, что оно включает в себя действие как государственных и иных органов, так и самого управомоченного лица»<sup>1</sup>. Е.Е. Богданова считает, что «гражданские права охраняются до правонарушения, после его совершения они подлежат защите»<sup>2</sup>.

Защита может быть предоставлена в том случае, если правообладателем приняты все необходимые меры для обеспечения ее конфиденциальности.

Право на защиту можно определить как предоставленную управомоченному лицу возможность применения мер правоохранительного характера для восстановления его нарушенного или оспариваемого права. Право на защиту представляет собой самостоятельное субъективное право и реализуется в двух формах: юрисдикционной (государственно-правовой) и неюрисдикционной (самозащита). Государственно-правовая защита осуществляется в судебном порядке (Конституционным Судом РФ, арбитражным судом, судом общей юрисдикции) или в административном порядке путем обращения с жалобой к вышестоящему лицу или органу.

Статьей 12 ГК РФ предусмотрено право обладателя коммерческой тайны на защиту своих гражданских прав путем признания права на коммерческую тайну, восстановления положения, признания недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления, возмещения

---

<sup>1</sup> Свердлык Г.А., Страунинг Э.Л. Защита и самозащита гражданских прав. М.: Лекс-Книга, 2002. С. 6-7.

<sup>2</sup> Богданова Е.Е. Договор купли-продажи. Защита прав и интересов сторон. М.: Приор-издат., 2003. С. 14.

убытков и иными способами, не противоречащими действующему законодательству<sup>1</sup>.

Под гражданско-правовой ответственностью понимаются санкции, применяемые к правонарушителю в виде возложения на него дополнительного обременения: совершения гражданско-правовой обязанности или лишения принадлежащего ему гражданского права<sup>2</sup>.

Уровень защиты коммерческой тайны должен соответствовать степени ценности информации. Охрана конфиденциальности коммерческой тайны самими правообладателями может выражаться в самых различных организационных мероприятиях, например, с подбором кадров, организацией документооборота, введением пропускного режима. Большое значение имеет разработка и принятие локальных правовых актов (правила внутреннего трудового распорядка, положение об охране коммерческой тайны и других). При этом обладатель информации имеет право сохранять коммерческую информацию в режиме коммерческой тайны до тех пор, пока он может обосновать ценность такой информации<sup>3</sup>.

Отношения между обладателем информации, составляющей коммерческую тайну и контрагентами, регулируются законом и договором.

В договорных отношениях могут быть использованы различные способы самозащиты в случае нарушения контрагентом права на коммерческую тайну. Данное правомочие признается и гарантируется за обладателем коммерческой тайны в силу норм ст.12 и ст.14 ГК РФ.

К сожалению, в законе не предусмотрены способы самозащиты гражданских прав в договорных отношениях, поэтому они могут быть определены непосредственно в договоре.

---

<sup>1</sup> Гражданский кодекс Российской Федерации. Части первая, вторая, третья и четвертая : текст с изм. и доп. на 1 февраля 2012 г. М.:Эксмо, 2012. С. 8.

<sup>2</sup> Гражданское право: учебник / под ред.Рассолова М.М., Алексия П.В., Кузбагарова А.Н. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2011. С. 418.

<sup>3</sup> Интеллектуальная собственность: Учебник / Под общ. ред. д.ю., проф. Н.М. Коршунова. – М.: Норма, 2006. С. 277-285.

По нашему мнению, договора, содержащие коммерческую тайну, необходимо дополнять следующими пунктами:

1. Информация, полученная сторонами в ходе выполнения условий настоящего Договора, а также все положения настоящего Договора и дополнительные соглашения к нему, а также выявленные или сообщенные в ходе выполнения работы по настоящему Договору им данные являются коммерческой тайной, и Стороны обязуются не разглашать ее во всех формах третьим лицам, за исключением случаев, предусмотренных действующим законодательством Российской Федерации.

2. В случае нарушения Сторонами коммерческой тайны, предусмотренной и оговоренной в пункте «Х» настоящего Договора, виновная Сторона обязана выплатить другой Стороне штраф в размере «У» рублей.

3. В случае обнаружения нарушения сохранения коммерческой информации по настоящему Договору, потерпевшая сторона вправе расторгнуть настоящий Договор в одностороннем порядке, предупредив об этом другую сторону в письменном виде.

Также одним из способов самозащиты нарушенных прав на коммерческую тайну является досудебный порядок урегулирования спора, который выполняет функции предупреждения и пресечения нарушения прав без обращения в суд. Речь идет о претензионной работе, которая включает подготовку необходимых материалов, оформление и учет претензий, контроль за их исполнением (добровольное возмещение убытков и др.)<sup>1</sup>.

Убытки – это наиболее распространенное последствие нарушения гражданских прав, поэтому их возмещение применяется во всех случаях нарушения гражданских прав (ст.15 ГК РФ)<sup>2</sup>.

Убытки в информационной сфере по поводу коммерческой тайны следует рассматривать как имущественные потери, возникшие вследствие не-

---

<sup>1</sup> Северин Р.В. Механизм защиты прав на коммерческую тайну. М.: Книжный дом «ЛИБРОКОМ», 2012. С. 138.

<sup>2</sup> Гражданское право: учебник / под ред. Рассолова М.М., Алексия П.В., Кузбагарова А.Н. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2011. С. 418.

правомерных действий лиц, связанные с правонарушением режима коммерческой тайны, несанкционированным получением, использованием информации, и принятием мер по охране ее конфиденциальности, а иногда и правомерных действий, затрагивающих частные интересы предпринимателей<sup>1</sup>.

Убытки, причиненные нарушением права на коммерческую тайну, по своему содержанию и направленности могут рассматриваться как:

- ущерб от несоблюдения договорных обязательств в информационной среде по поводу режима коммерческой тайны, например, нарушение стороной условий конфиденциальности в договоре;

- убытки могут возникнуть из причинения вреда во внедоговорных отношениях, когда лицо незаконно получает методами промышленного шпионажа и использует чужую информацию, составляющую коммерческую тайну, и в этом плане понятие убытков, не всегда может совпадать с классическим определением их в законе как реальный ущерб или упущенная выгода (ст.15 ГК РФ).

В ГК РФ прямо не предусмотрена ответственность за вред, причиненный имуществу юридического лица во внедоговорных отношениях вследствие незаконного получения и использования чужой информации, составляющей коммерческую тайну. Р.В. Северин предлагает при решении вопроса о возмещении убытков, причиненных с использованием методов промышленного шпионажа, применять по аналогии закона общие положения о возмещении вреда (п.1, ст.1064 ГК РФ), и нормы законодательства о договорных убытках<sup>2</sup>.

В законе отсутствует механизм определения размера компенсации, применяемой сторонами вместо возмещения убытков, причиненных от незаконного получения, передачи и использования информации. На практике это ведет к тому, что суды часто отказывают в удовлетворении требований о вы-

---

<sup>1</sup> Северин Р.В. Механизм защиты прав на коммерческую тайну. М.: Книжный дом «ЛИБРОКОМ», 2012. С. 176

<sup>2</sup> Северин Р.В. Механизм защиты прав на коммерческую тайну. М.: Книжный дом «ЛИБРОКОМ», 2012. С. 176

плате суммы компенсации, поскольку обладатель не может привести доказательства установления режима коммерческой тайны и его нарушения в организации, их причинную связь с убытками. Несовершенство ГК РФ в части урегулирования вне обязательственных отношений по поводу убытков, причиненных неправомерными действиями нарушителей режима коммерческой тайны, увеличивает латентность таких правонарушений, и не позволяет в полной мере реализовать принцип возмещения убытков и функцию предупреждения вреда в области охраны коммерческой тайны.

Важной задачей является определение экономических потерь правообладателя в случае несанкционированного использования третьей стороной информации, составляющей коммерческую тайну, и особенностей проявления ущерба (вреда) в информационной сфере.

Необходимо отметить, что возместить убытки, возникшие из-за незаконного использования информации, а также за разглашение информации, составляющей коммерческую тайну, можно лишь в том случае, если обладателем введен режим коммерческой тайны, то есть, приняты обязательные меры по охране конфиденциальности информации. Так, Постановлением Седьмого арбитражного апелляционного суда не был удовлетворен иск ЗАО «Сибэнерготрейд» (истец) к ОАО «МРСК Сибири» (ответчик) о взыскании убытков в размере 1440932 руб. 51 коп.

В апелляционной жалобе ЗАО «Сибэнерготрейд» просит суд взыскать с ОАО «МРСК Сибири» убытки, причиненные в результате разглашения ОАО «МРСК Сибири» сведений, составляющих коммерческую тайну, третьим лицам. Апелляционная жалоба мотивирована нарушением норм материального права.

Исследовав доказательства по делу, изучив доводы, изложенные в апелляционной жалобе истца, арбитражный апелляционный суд посчитал, что апелляционная жалоба не подлежит удовлетворению по следующим основаниям. Истец не предоставил должных доказательств наличия убытков в виде упущенной выгоды. Также в отношении сведений о порядке расчетов за

услуги по передаче электроэнергии, сторонами договора перечень информации составляющей коммерческую тайну не определялся, порядок обращения с данной информацией и контроль за ее соблюдением не установлен, учет лиц, получивших допуск к конфиденциальной информации не осуществлялся, текст договора не содержит грифа «Коммерческая тайна» с указанием обладателя такой информации. Таким образом, истец не доказал, что в отношении разглашенных сведений, содержащихся в договоре установлен режим коммерческой тайны<sup>1</sup>.

При выявлении разглашения сведений конфиденциального характера обладатель защищает нарушенные права способами, предусмотренными действующим законодательством. Под способами защиты, понимаются установленные в законе материально-правовые меры принудительного характера, посредством которых происходит восстановление (признание) нарушенных (оспариваемых) прав и воздействие на правонарушителя<sup>2</sup>.

К ответственности за разглашение сведений, составляющих коммерческую тайну, можно привлечь тех лиц, которые знали или должны были знать, в силу исполнения служебных обязанностей, что предоставляемые ими сведения являются коммерческой тайной (работники, контрагенты, должностные лица, получившие доступ в связи с выполнением своих служебных полномочий).

В.В. Погуляев в качестве потенциальных нарушителей прав на коммерческую тайну выделяет:

- лицо, получившее информацию, составляющую коммерческую тайну от другого лица, незаконными методами;
- работника, разгласившего указанную информацию вопреки трудовому договору;

---

<sup>1</sup> Седьмой Арбитражный апелляционный суд. Постановление от 25.04.2012г. № 07АП-2839/12 на решение Арбитражного суда Кемеровской области от 09.02.2012 по делу № А27-12862/2011 // [Электронный ресурс]. СПС КонсультантПлюс. 2012.

<sup>2</sup> Сергеев А.П. Гражданское право: учебник. Т.1. М.: Изд-во Велби, 2009. С. 545.

- контрагента, сделавшего это вопреки гражданско-правовому договору<sup>1</sup>.

Также в пункте 3 статьи 14 Закона о коммерческой тайне указано, что органы государственной власти, иные государственные органы, органы местного самоуправления, получившие доступ к информации, составляющей коммерческую тайну, несут перед обладателем информации, составляющей коммерческую тайну, гражданско-правовую ответственность за разглашение или незаконное использование этой информации их должностными лицами, государственными или муниципальными служащими указанных органов, которым она стала известна в связи с выполнением ими должностных (служебных) обязанностей<sup>2</sup>.

Р.В. Северин, в зависимости от правового положения лиц и доступа их к коммерческой тайне, классифицирует возможных нарушителей следующим образом<sup>3</sup>:

#### 1. Внутренний нарушитель:

1.1. Нарушение права на коммерческую деятельность акционерами (участниками).

Юридические лица и их органы управления: общее собрание учредителей (акционеров), совет директоров и исполнительный орган (правление, генеральный директор) в процессе деятельности имеют право получать, пользоваться и распоряжаться не только открытой, но и конфиденциальной информацией. Возможные нарушения прав на коммерческую тайну вытекают из предоставленных им полномочий по обеспечению безопасности организации.

Анализируя материалы о спорах, рассмотренных арбитражными судами о нарушениях акционерами (участниками) общества требований о конфи-

---

<sup>1</sup> Погуляев В.В. Комментарий к Федеральному закону от 29.07.2004 г. № 98-ФЗ «О коммерческой тайне» (постатейный). М: Юстицинформ., 2010. С. 47.

<sup>2</sup> Федеральный закон № 98-ФЗ от 29.07.2004 г. (в ред. от 11.07.2011 № 200-ФЗ) «О коммерческой тайне». [Электронная версия]. СПС КонсультантПлюс. 2012.

<sup>3</sup> Северин Р.В. Механизм защиты прав на коммерческую тайну. М.: Книжный дом «ЛИБРОКОМ», 2012. С. 98.

денциальности информации, свидетельствует о трудностях доказывания нарушения прав на коммерческую тайну. Так, решением Арбитражного суда Астраханской области был удовлетворен иск участников ООО «Трусовский хлебозавод» (далее истицы) об исключении М. из числа участников этого общества<sup>1</sup>. В кассационной жалобе М. (ответчица) просит отменить решение суда и принять новое решение об отказе в иске, поскольку суд неправильно применил ст.10, п.3 ст.12 ФЗ РФ «Об обществах с ограниченной ответственностью», не применил подлежащие применению при рассмотрении спора п.1 и п.11 ст. 5 ФЗ РФ от 29.07.2004 «О коммерческой тайне». Судебная коллегия кассационной инстанции пришла к выводу о наличии оснований для отмены решений суда первой инстанции и принятии нового решения об отказе в иске.

В основании иска были положены обстоятельства, связанные с нарушением ответчицей устава общества и ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» путем распространения третьим лицам конфиденциальной информации о деятельности общества, что повлекло попытки данных третьих лиц, при пособничестве ответчицы, скупить доли участников общества. Истицы также заявили, что ответчица передает информацию о подготовке управленческих решений.

В соответствии со ст. 10 ФЗ РФ «Об обществах с ограниченной ответственностью» участник общества может быть исключен из состава участников, если он грубо нарушает свои обязанности, либо своими действиями (бездействиями) делает невозможной деятельность общества или существенно ее затрудняет. Суд первой инстанции пришел к выводу о нарушении ответчицей устава и учредительного договора общества.

Обязанность участника общества не разглашать конфиденциальную информацию о деятельности общества, установлена ст. 9 ФЗ РФ «Об обще-

---

<sup>1</sup> Федеральный арбитражный суд Поволжского округа. Постановление кассационной инстанции по проверке законности и обоснованности решений (определений, постановлений) арбитражных судов, вступивших в законную силу от 12.04.2005г. Дело № А06-2626/1-6/04 // [Электронный ресурс]. СПС КонсультантПлюс. 2012.

ствах с ограниченной ответственностью». В силу п.3 ФЗ РФ «О коммерческой тайне» учредительные документы являются открытыми и общедоступными, поэтому в отношении данных сведений не может быть установлен режим коммерческой тайны. В уставе и в учредительном договоре ООО «Трусовский хлебозавод» указаны сведения о составе участников общества и их местожителство, о размере их долей в уставном капитале, являющихся общедоступными в силу закона. Разглашение этих сведений не может повлечь ответственность участника общества в виде исключения его из состава участников в силу ст. 10 ФЗ РФ «Об обществах с ограниченной ответственностью». В деле не имеется доказательств, подтверждающих доводы истиц о передаче ответчицей иным лицам сведений, составляющих коммерческую тайну общества.

1.2. Нарушение прав на коммерческую тайну наемными работниками в трудовых отношениях, которые часто происходят по инициативе самих работников как допущенных по службе к коммерческой тайне, так и не обладающих такими секретами.

## 2. Внешний нарушитель:

2.1. Нарушения конкурентами прав на коммерческую тайну путем шпионажа. С переходом к рыночной экономике предприятия пытаются завладеть чужими секретами, совершая при этом различные правонарушения с целью выживания в условиях конкуренции и получения прибыли.

2.2. Нарушения прав на коммерческую тайну контрагентами при заключении договоров и исполнения обязательства о конфиденциальности.

При внутренних и внешнеторговых сделках купли-продажи товаров (работ, услуг) стороны используют не только открытые сведения, но и информацию, составляющую коммерческую тайну.

Во внутренних сделках нарушения связаны с тем, что стороны не соблюдают информационную безопасность при заключении договора, либо не соблюдают договорные условия о конфиденциальности информации. Чаще всего это проявляется при заключении договоров купли-продажи информа-

ционных продуктов, на выполнение работ и оказание услуг, предметом которых, является передача информации, в том числе составляющей коммерческую тайну, и при исполнении обязательств.

При совершении внешнеторговых сделок чаще всего нарушения проявляются в том, что продавец и покупатель не всегда обоснованно используют закрытые сведения для изучения условий рынка, форм и методов торговли, не учитывают коммерческие интересы друг друга и возможные потери от преждевременного ознакомления партнера с информацией<sup>1</sup>.

2.3. Нарушения в период совершения сделок участниками финансового рынка с использованием инсайдерской информации.

Законом инсайдерская информация определена как точная и конкретная информация, включая сведения, составляющие коммерческую тайну, распространение которой может оказать существенное влияние на цены финансовых инструментов, иностранной валюты и товаров<sup>2</sup>.

Нарушение состоит в том, что манипулятор, называясь инсайдером или осведомленным лицом и распространяя зачастую ложную информацию об эмитенте, создает повышенный спрос на определенные ценные бумаги, способствует повышению их цены, а затем продает по завышенным ценам. После совершения подобных операций цена на рынке возвращается к исходному уровню, а рядовые инвесторы оказываются в убытке. Данная схема используется при недостатке или отсутствии информации о компаниях, ценные бумаги которых редко торгуются. Инсайдером может быть любое лицо, относимое законом к инсайдерам. Чаще всего это директор, акционеры и их ближайшие родственники. Самостоятельную группу составляют лица, кото-

---

<sup>1</sup> Северин Р.В. Механизм защиты прав на коммерческую тайну. М.: Книжный дом «ЛИБРОКОМ», 2012. С. 106.

<sup>2</sup> Федеральный закон «О противодействии и неправомерному использованию инсайдерской информации и манипулированию рынком и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» № 224-ФЗ от 27.07.2010 г. // [Электронная версия]. СПС КонсультантПлюс. 2012.

рые, применяя методы промышленного шпионажа, незаконно получают конфиденциальную информацию о компании<sup>1</sup>.

2.4. Нарушения, возникающие при взаимодействии хозяйствующих субъектов с банками и иными организациями.

Нарушения прав обладателей, коммерческой тайны при взаимоотношениях с банками и иными организациями имеют определенную специфику. Банки работают с клиентами, интересы которых могут пострадать при разглашении информации, составляющей коммерческую тайну об операциях, сделках, счетах и пр. Особенность режима банковской тайны заключается в том, что перечень охраняемых сведений определяется законодательно на основании ГК РФ (статья 857) и Федерального закона «О банках и банковской деятельности» (статья 26)<sup>2</sup> и на корпоративном уровне по усмотрению самого банка. Сведения, составляющие банковскую тайну могут быть предоставлены только клиентам и их представителям, а также государственным органам и их должностным лицам в порядке, предусмотренном законом.

Аудиторские и страховые компании, с которыми заключаются договоры на аудиторское обслуживание и различные виды страхования, и осуществляющие в этой связи обязательные проверки организаций, не вправе раскрывать третьим лицам сведения о финансово-хозяйственной деятельности, составляющей коммерческую тайну.

2.5. Нарушение прав обладателя коммерческой тайны государственными органами и органами местного самоуправления.

В статье 6 Закона о коммерческой тайне урегулирован порядок предоставления по запросу государственного органа информации, составляющей коммерческую тайну. Мотивированное требование должно содержать: подпись уполномоченного должностного лица; цели и правовые основания затребования информации, составляющей коммерческую тайну; срок предо-

---

<sup>1</sup> Шестакова Е. Борьба с инсайдерством в России и за рубежом // ЭЖ-Юрист, 2011. № 10.

<sup>2</sup> Федеральный закон «О банках и банковской деятельности» от 02.12.1990 г. № 395-1 // [Электронная версия]. СПС КонсультантПлюс. 2012.

ставления информации. Отсутствие реквизитов документа и подписи указывают на признаки нарушения, допущенного в части затребования такой информации со стороны государственного органа.

Например, коммерческий банк обратился в арбитражный суд с заявлением о признании недействительным решения налогового органа о привлечении его к ответственности за несвоевременное сообщение сведений, которые он обязан был сообщить<sup>1</sup>. Решением суда в удовлетворении заявленных требований было отказано. Суд считает неправомерным довод банка о необходимости скрепления мотивированного требования печатью. Постановлением арбитражного апелляционного суда решение было отменено, и принят новый акт об удовлетворении требований. Суд считает, что в соответствии с установленным порядком мотивированный запрос представляется в банк налоговым органом на бланке налогового органа, подписывается руководителем (заместителем руководителя) данного органа и заверяется печатью, поэтому вывод банка о несоблюдении налоговым органом требований к оформлению запроса является правомерным. Суд кассационной инстанции, оставил без изменения постановление суда апелляционной инстанции, и подтвердил, что требование налогового органа, адресованное банку, относится к документам, требующим особого удостоверения их подлинности, поэтому должно быть заверено печатью налогового органа, поскольку запрашиваемая информация относится к информации, составляющей банковскую тайну.

Анализируя нормы, содержащиеся в ч. 1 ст. 6 и ст.15 Закона о коммерческой тайне, многие авторы делают вывод о незащитности коммерческой тайны перед государством, а также о неизбежности злоупотреблений органов власти правом истребовать такую информацию, учитывая большое количество государственных органов и органов местного самоуправления<sup>2</sup>. С этим выводом можно согласиться. Однако Федеральный закон «О размещении за-

---

<sup>1</sup> Федеральный арбитражный суд Западно-Сибирского округа. Постановление от 19.03.2008 г. № Ф04-2033/2008(2420-А46-26) // [Электронный ресурс]. СПС Консультант-Плюс. 2012.

<sup>2</sup> Лапин Д. Коммерческую тайну рассекретили // Бизнес-адвокат. 2004. № 16. С. 4.

казов на поставки товаров, выполнении работ, оказании услуг для государственных и муниципальных нужд» от 21.07.2005 г. № 94-ФЗ устанавливает ответственность в виде возмещения ущерба юридическому лицу, причиненного в результате разглашения органом либо его должностными лицами информации, составляющей коммерческую тайну. Такой ущерб возмещается за счет казны Российской Федерации.

Также, согласно ч. 3 ст. 14 Закона о коммерческой тайне за неправомерные действия своих должностных лиц или служащих органы государственной власти, иные государственные органы, органы местного самоуправления несут перед обладателем коммерческой тайны гражданско-правовую ответственность, предполагающую, в том числе и возмещения убытков по правилам статьи 15 ГК РФ.

К сожалению, действующий Закон о коммерческой тайне не конкретизирует органы власти, которым предоставлено право истребовать информацию, составляющую коммерческую тайну. Вместе с тем практика показывает, что в Российской Федерации правом получения информации конфиденциального характера обладает большое количество органов: правоохранительные, судебные, органы прокуратуры; фискальные и контрольные (налоговые, таможенные, антимонопольные и т.д.); надзорные (госпожнадзор, Госсанэпиднадзор и т.д.); органы лицензирования и учета<sup>1</sup>.

Обладатель информации, составляющей коммерческую тайну, вправе отказаться от предоставления коммерческой тайны компетентным органам, если он считает требования необоснованными. Однако в этом случае, в соответствии с п.2 ст.6 Закона о коммерческой тайне, полномочный орган наделен правом затребовать информацию в судебном порядке. Закон предоставляет право на обращение в суд и обладателю коммерческой тайны. Он вправе подать иск о признании предписания государственного органа не соответ-

---

<sup>1</sup> Забегайло Л.А., Назарова И.А. Актуальные вопросы охраны коммерческой тайны в отношениях с органами государства //Юрист. 2011. № 10.

ствующем закону, тем самым закон предоставляет обеим сторонам спора равные процессуальные возможности для отстаивания своей позиции.

В правовой литературе справедливо поднят вопрос о возможности применения самозащиты в отношениях обладателя коммерческой тайны с представителями проверяющих органов. Примером такой самозащиты может служить отказ обладателя коммерческой тайны допустить должностных лиц государственных органов (органов местного самоуправления) к проведению проверки, если их полномочия надлежащим образом не оформлены<sup>1</sup>.

Основной формой защиты права на коммерческую тайну является судебный порядок защиты. Обладатель коммерческой тайны обращается с иском о защите нарушенных прав в суд. Поскольку вопрос о коммерческой тайне связан с предпринимательской деятельностью, иски, в основном, относятся к подведомственности арбитражных судов. А в случаях, когда в качестве ответчика выступает сотрудник организации, разгласивший коммерческую тайну вопреки трудовому договору, дело рассматривается в суде общей юрисдикции.

Кроме того, поскольку рассмотрение в судах гражданско-правовых споров, связанных с нарушением прав на коммерческую тайну, включает в себе возможность раскрытия конфиденциальной информации – придание ей статуса общеизвестной информации, обладателю коммерческой тайны предоставлено право предотвратить данные последствия путем проведения закрытых судебных слушаний. Согласно части 2 статьи 11 АПК РФ, разбирательство дела в закрытом судебном заседании допускается в случаях, если открытое разбирательство дела может привести к разглашению государственной тайны, в иных случаях предусмотренных законом, а также при удовлетворении ходатайства лица, участвующего в деле и ссылающегося на

---

<sup>1</sup> Курбатов А. Защита прав предпринимателей в отношении с государством // Хозяйство и право. 2005. № 9. С. 103.

необходимость сохранения коммерческой, служебной и иной охраняемой законом тайны<sup>1</sup>.

Следует отметить, что при разглашении коммерческой тайны может ставиться вопрос и о компенсации морального вреда. Кроме того, могут быть использованы несудебные формы защиты прав на коммерческую тайну (третейские суды, медиация).

В Российской Федерации вопрос об охране коммерческой тайны, в отношениях с органами государства достаточно актуален. Сведения, составляющие коммерческую тайну, могут по многим каналам стать достоянием недобросовестных чиновников. Нередки случаи, когда проверки организуются со специальной целью – завладеть конфиденциальной информацией фирмы по поручению и в интересах ее конкурента. В последнее время разглашение коммерчески ценной информации стало довольно прибыльным бизнесом для некоторых представителей власти. Усугубляет положение низкая культура обращения должностных лиц с такой информацией, о чем свидетельствуют нашумевшие случаи утечки закрытой информации из Центрального банка РФ, а также сведений по базам данных абонентов сотовых сетей, которые впоследствии стали доступны широкой общественности<sup>2</sup>.

В качестве пробела в законодательстве следует рассматривать отсутствие механизма защиты сведений, составляющих коммерческую тайну, при реорганизации и ликвидации юридических лиц. Также, прямо не прописывается ответственность органов следствия, прокуратуры, судей за разглашение коммерческой тайны. Мы согласны с точкой зрения Н.А. Потапова, что выше перечисленные должностные лица должны нести повышенную ответственность<sup>3</sup>.

---

<sup>1</sup> Арбитражный процессуальный кодекс РФ от 24.07.2002 г. № 95-ФЗ (в ред. от 09.03.2010 г. № 20-ФЗ). – М.: Эксмо, 2010.

<sup>2</sup> Колебошин Г. Проблемы сохранения конфиденциальности коммерческой информации, переданной в порядке предоставления органам власти // Хозяйство и право. 2008. № 1. С. 98.

<sup>3</sup> Потапов Н.А. Правовое регулирование коммерческой тайны в Российской Федерации: дисс. ... канд.юр.наук /Н.А. Потапов. – Москва. 2010. С. 173.

В соответствии с законодательством РФ, кроме гражданско-правовой ответственности, нарушение прав на коммерческую тайну влечет за собой также дисциплинарную, административную и уголовную ответственность.

К мерам дисциплинарной ответственности относятся замечание или выговор.

Административная ответственность может наступать по ст. 13.14 КоАП РФ: разглашение информации, доступ к которой ограничен федеральным законом (за исключением случаев, если разглашение такой информации влечет уголовную ответственность), лицом, получившим доступ к такой информации в связи с исполнением служебных или профессиональных обязанностей, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от 500 до 1000 рублей; на должностных лиц – от 4000 до 5000 рублей.

Статья 183 «Незаконное получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну» УК РФ предусматривает уголовную ответственность за собирание сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну, путем похищения документов, подкупа или угроз, а равно иным незаконным способом (такие деяния наказываются штрафом в размере до 80000 рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от 1 до 6 месяцев либо лишением свободы на срок до двух лет – ч.1 ст.183), а также за незаконное разглашение или использование сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну, без согласия их владельца лицом, которому она была доверена или стала известна по службе или работе (такие деяния наказываются штрафом в размере до 120000 рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до одного года с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет либо лишением свободы на срок до трех лет – ч.2 ст.183). Если указанные деяния причинили крупный ущерб или были совершены из корыстной заинтересованности, то они наказываются штрафом в размере до 200000 рублей или в размере заработной платы или

иною дохода осужденного за период до 18 месяцев с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет либо лишением свободы на срок до 5 лет (ч. 3 ст. 183). Деяния, предусмотренные ч. 2 и 3 ст. 183 УК РФ, повлекшие тяжкие последствия, наказываются лишением свободы на срок до 10 лет.

## **ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

В ходе проведенного исследования мы пришли к следующим выводам.

В законодательстве о коммерческой тайне зарубежных стран, много общего в определении коммерческой тайны, в механизмах привлечения к ответственности за разглашение коммерческой тайны и ее незаконное использование.

Институт коммерческой тайны как правовой включает в себя совокупность общих и специальных норм, регулирующих отношения, возникающие по поводу информации, которые являются частью общественных отношений, возникающих по поводу информации в целом.

В Российской Федерации коммерческая тайна относится к конфиденциальной информации; направлена на защиту права на осуществление предпринимательской деятельности.

В настоящее время Закон определяет коммерческую тайну как режим конфиденциальности. В то время как раньше она определялась как научно-техническая, технологическая, производственная, финансово-экономическая или иная информация (в том числе составляющая секреты производства (ноу-хау)). Новый подход законодателя не упростил, а усложнил рассматриваемый вопрос, так как словосочетание «режим коммерческой тайны» содержит скрытую тавтологию. Определение, которое существовало ранее, было более логичным.

Законодатель характеризует коммерческую тайну как объект гражданских правоотношений и выделяет три существенных признака: действительная или потенциальная ценность коммерческой информации в силу неизвестности третьим лицам, отсутствие доступа на законном основании и принятие правообладателем мер к охране ее конфиденциальности.

В ФЗ «О коммерческой тайне» существует достаточно много пробелов, например, не урегулирован порядок передачи сведений, относящихся к коммерческой тайне при реорганизации и ликвидации юридического лица, детально не урегулирован порядок передачи сведений, составляющих коммерческую тайну, государственным органам и органам местного самоуправления.

Статьей 6 Закона о коммерческой тайне предусмотрено, что обладатель информации, составляющей коммерческую тайну, по мотивированному требованию органа государственной власти, иного государственного органа, органа местного самоуправления предоставляет им на безвозмездной основе информацию, составляющую коммерческую тайну. Учитывая множество «иных государственных органов» и их склонность к получению информации о прибыльной хозяйственной деятельности, следует предполагать неизбежность злоупотребления положениями этой нормы и утечки информации. Законодатель прямо не запрещает данным органам использовать в своей деятельности полученную информацию, не ограничен срок нахождения материалов, составляющих коммерческую тайну в данных органах.

В статье 13 ФЗ «О коммерческой тайне» не предусмотрено ограничение доступа к конфиденциальной информации, персонализации информации и т.д.

Законом не предусмотрены способы самозащиты гражданских прав на коммерческую тайну в договорных отношениях, поэтому они могут быть определены в договоре.

Также в Законе прямо не предусмотрена ответственность за вред, причиненный юридическому лицу вследствие незаконного получения и использования чужой информации, составляющей коммерческую тайну.

На основе сделанных выводов мы вносим следующие предложения.

По нашему мнению необходимо вернуть прежнюю формулировку понятия «коммерческая тайна», которая рассматривала коммерческую тайну как более широкое понятие, включающее и ноу-хау.

На основании проведенного исследования (§ 2 Глава 2) мы считаем, что в Гражданском кодексе РФ и ФЗ «О коммерческой тайне», для обозначения правового статуса субъекта, имеющего право на установление режима коммерческой тайны, правильнее использовать термин «обладатель».

Так же в ФЗ «О коммерческой тайне» необходимо указать права субъекта информации, составляющей коммерческую тайну. Мы считаем, что в утратившей силу статье 7 Закона о коммерческой тайне были наиболее полно представлены права обладателя информации, составляющей коммерческую тайну. Таким образом, предлагаем внести в ФЗ «О коммерческой тайне» следующую формулировку: «Обладатель информации, составляющей коммерческую тайну, имеет право:

1) использовать информацию, составляющую коммерческую тайну, для собственных нужд в порядке, не противоречащем законодательству Российской Федерации;

2) разрешать или запрещать доступ к информации, составляющей коммерческую тайну, определять порядок и условия доступа к этой информации;

3) требовать от юридических и физических лиц, получивших доступ к информации, составляющей коммерческую тайну, органов государственной власти, иных государственных органов, органов местного самоуправления, которым предоставлена информация, составляющая коммерческую тайну, соблюдения обязанностей по охране ее конфиденциальности;

4) вводить в гражданский оборот информацию, составляющую коммерческую тайну, на основании договоров, предусматривающих включение в них условий об охране конфиденциальности этой информации;

5) защищать в установленном законом порядке свои права в случае разглашения, незаконного получения или незаконного использования третьими лицами информации, составляющей коммерческую тайну, в том числе требовать возмещения убытков, причиненных в связи с нарушением его прав».

Мы считаем, что для защиты прав обладателя, коммерческой тайны, в случае нарушения контрагентом права на коммерческую тайну, договора, содержащего коммерчески значимую информацию, текст в обязательном порядке должен содержать следующие пункты:

1. Информация, полученная сторонами в ходе выполнения условий настоящего Договора, а также все положения настоящего Договора и дополнительные соглашения к нему, а также выявленные или сообщенные в ходе выполнения работы по настоящему Договору им данные являются коммерческой тайной, и Стороны обязуются не разглашать ее во всех формах третьим лицам, за исключением случаев, предусмотренных действующим законодательством Российской Федерации.

2. В случае нарушения Сторонами коммерческой тайны, предусмотренной и оговоренной в пункте настоящего Договора, виновная Сторона обязана выплатить другой Стороне штраф в размере определенной сторонами сумме.

3. В случае обнаружения нарушения сохранения коммерческой информации по настоящему Договору, потерпевшая сторона вправе расторгнуть настоящий Договор в одностороннем порядке, предупредив об этом другую сторону в письменном виде.

Подводя итоги, следует отметить, что сегодня Российская Федерация находится на этапе становления института коммерческой тайны, о чем свидетельствует количество и качество принимаемых нормативных актов. Но нормативное декларирование института не всегда гарантирует возможность его

реального существования. В нашей стране необходим эффективный правовой механизм защиты коммерческой тайны, направленный на положительный результат законодательных правил и правовую защищенность участников гражданского оборота.

## СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

### 1. Нормативные правовые акты:

1. Конституция Российской Федерации (с учетом поправок, внесенных Законами Российской Федерации о поправках к Конституции Российской Федерации от 30.12.2008 г. №6-ФКЗ и от 30.12.2008 г. №7-ФКЗ) // [Электронная версия]. СПС Консультант Плюс. 2016.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации. Части первая, вторая, третья и четвертая: текст с изм. и доп. на 30 января 2015 г. М.: Эксмо, 2015.
3. Арбитражный процессуальный кодекс РФ от 24.07.2002 г. № 95-ФЗ (в ред. от 30.12.2015 г.). – М.: Эксмо, 2015.
4. Федеральный закон «О коммерческой тайне» от 29.07.2004 г. № 98-ФЗ (в ред. от 12.03.2014 № 35-ФЗ) // [Электронная версия]. СПС Консультант Плюс. 2016.
5. Федеральный закон «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» от 27.07.2006 г. № 149-ФЗ (в ред. от 13.07.2015 г. № 252-ФЗ) // [Электронная версия]. СПС Консультант Плюс. 2015.

6. Федеральный закон «О противодействии и неправомерному использованию инсайдерской информации и манипулированию рынком и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» № 224-ФЗ от 21.07.2014 г. // [Электронная версия]. СПС Консультант Плюс. 2016.

7. Федеральный закон «О банках и банковской деятельности» от 02.12.1990г.№395-1 (ред. от 29.12.2015г.), (с изм. и доп., вступ., в силу с 09.02.2016г.) // [Электронная версия]. СПС Консультант Плюс. 2016.

8. Федеральный закон « О защите конкуренции» от 20.07.2006г. № 135 ФЗ (в ред. от 05.10.2015г) (с изм. и доп., вступ., в силу с 10.01.2016г.) // [Электронная версия]. СПС Консультант Плюс. 2016.

9. Постановление Правительства РФ от 05.12.1991 г. (в ред. от 03.10.2002 г.) №35 «О перечне сведений, которые не могут составлять коммерческую тайну» // [Электронный ресурс]. СПС КонсультантПлюс. 2015.

10. Закон СССР от 04.06.1990 г. № 1529-1 «О предприятиях в СССР» (утратил силу) // [Электронный ресурс]. <http://zaki.ru>.

11. Закон РФ от 25.12.1990 г. № 445-1(в ред. от 30.11.1992 г.) «О предприятиях и предпринимательской деятельности» (утратил силу) // [Электронный ресурс]. СПС Консультант Плюс. 2012.

## **2. Материалы правоприменительной практики:**

12. Федеральный арбитражный суд Поволжского округа. Постановление кассационной инстанции по проверке законности и обоснованности решений (определений, постановлений) арбитражных судов, вступивших в законную силу от 12.04.2005г. Дело № А06-2626/1-6/04 // [Электронный ресурс]. СПС Консультант Плюс. 2015.

13. Седьмой Арбитражный апелляционный суд. Постановление от 25.04.2015г. № 07АП-2839/12 на решение Арбитражного суда Кемеровской

области от 09.02.2012 по делу № А27-12862/2011 // [Электронный ресурс]. СПС КонсультантПлюс. 2015.

14. Федеральный арбитражный суд Западно-Сибирского округа. Постановление от 19.03.2008 г. № Ф04-2033/2008(2420-А46-26) // [Электронный ресурс]. СПС КонсультантПлюс. 2016.

### **3. Научная и учебная литература:**

15. Адамов А.В. К вопросу о коммерческой тайне // Вестник Московского университета МВД России. 2004. № 4. С. 21.

16. Беляев М.В. Субъекты права на коммерческую тайну: проблемы правового статуса // Информационное право. 2013. № 3.

17. Богданова Е.Е. Договор купли-продажи. Защита прав и интересов сторон. М.: Приор-издат., 2003. С. 14.

18. Брединский А.Г. Правовой режим и защита коммерческой тайны в США и Великобритании // [Электронный ресурс]. [www.sec4all.net](http://www.sec4all.net).

19. Брединский А.Г. Правовой режим и защита коммерческой тайны в странах Европы и Азии // [Электронный ресурс]. [www.sec4all.net](http://www.sec4all.net).

20. Воробьев В. В Японии китайские промышленные шпионы приговорены к двум годам тюрьмы // Российская газета. 2012. // [Электронный ресурс]. <http://www.rg.ru/2012/09/20/japan-site-anons.html>.

21. Гасанов Р.М. Шпионаж особого рода. М., 1989. С. 29-35.

22. Гелич А.В. Развитие зарубежной практики защиты коммерческой тайны (на примере Великобритании) // История государства и права. 2007. № 1.

23. Гостев И.М. Необыкновенные приключения коммерческой тайны в России // Защита информации. Конфидент. 2015. № 1.

24. Гражданское право: учебник / под ред. Рассолова М.М., Алексия П.В., Кузбагарова А.Н. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2011. С. 418.

25. Гражданское право: учебник. Том 3. / Под ред. А.П.Сергеева, Ю.К. Толстого. М., 2007. С. 279.
26. Грибанов В.П. Осуществление и защита гражданских прав. Изд. 2-е. М.: Статут, 2001. С. 107.
27. Дозорцев В.А. Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 2001. № 7. С. 99-113.
28. Забегайло Л.А., Назарова И.А. Актуальные вопросы охраны коммерческой тайны в отношениях с органами государства //Юрист. 2011. № 10.
29. Интеллектуальная собственность: Учебник / Под общ. ред. д.ю., проф. Н.М. Коршунова. – М.: Норма, 2006. С. 277-285.
30. Колебошин Г. Проблемы сохранения конфиденциальности коммерческой информации, переданной в порядке предоставления органам власти // Хозяйство и право. 2014. № 1. С. 98.
31. Копылов В.А. Информационное право. Учебник. М.: 2005.С. 20-48.
32. Кульков М.А., Виноградов А.А. Что такое коммерческая тайна и как ее защитить // Представительская власть – XXI век: законодательство, комментарии, проблемы. 2006. № 5.
33. Курбатов А. Защита прав предпринимателей в отношении с государством // Хозяйство и право. 2005. № 9. С. 103
34. Лагушкин В.П. Коммерческая тайна как правовая категория // Налоги. 2008. № 32.
35. Лапин Д. Коммерческую тайну рассекретили // Бизнес-адвокат. 2004. № 16. С. 4.
36. Лопатин В.Н. Правовая охрана и защита коммерческой тайны // Законодательство. 1998. № 11. С. 78-79.
37. Новицкий И.Б. История советского гражданского права. М., 1957. С. 137-150.
38. Организация предпринимательской деятельности: Учебник / Под редакцией Пелиха А.С. М.: ИКЦ «МарТ», 2003. С. 352.

39. Пескова Д.Р. Эволюция коммерческой тайны в Соединенных Штатах Америки // Экономические науки. 2011. № 1. С. 371-372.
40. Погуляев В.В. Комментарий к Федеральному закону от 29.07.2004 г. № 98-ФЗ «О коммерческой тайне» (постатейный). М: Юстицинформ., 2013. С. 5-7.
41. Потапов Н.А. Соотношение ноу-хау с коммерческой тайной // Юрист. 2010. № 6. С. 43.
42. Потапов Н.А. Правовое регулирование коммерческой тайны в Российской Федерации: дисс. ... канд.юр.наук /Н.А. Потапов. – Москва. 2010. С. 162.
43. Потрашкова О.А. Правовой режим ноу-хау // Информационное право. 2007. № 3. С. 22.
44. Пугинский Б.И. Коммерческое право России. М.: Юрист, 2005. С. 92.
45. Рачковский В.В. Зарубежное законодательство о коммерческой тайне // Известия вузов. Правоведение.-1999. № 3. С. 100-104.
46. Розенберг В. Промысловая тайна. СПб., 1910. С. 10-24.
47. Рубанов В., Дмитриев Ю. К вопросу о защите «промышленных секретов» совместных предприятий // Хозяйство и право. 1989. № 1.
48. Свердлык Г.А., Страунинг Э.Л. Защита и самозащита гражданских прав. М.: Лекс-Книга, 2002. С. 6-7.
49. Северин В.А. Коммерческая тайна России. М.:Зерцало, 2009. С. 18-29.
50. Северин Р.В. Механизм защиты прав на коммерческую тайну. М.: Книжный дом «ЛИБРОКОМ», 2015. С. 38-39.
51. Северин Р.В. Объект коммерческой тайны: понятие и признаки // Законодательство. 2009. № 11. С. 55-56.
52. Семашко А.В. Юрисдикционные и неюрисдикционные формы защиты информации конфиденциального характера: теоретические аспекты // «Черные дыры» в Российском законодательстве. 2007. № 6.

53. Сергеев А.П. Гражданское право: учебник. Т.1. М.: Изд-во Велби, 2009. С. 545.

54. Снытников А.А. Информация как объект гражданских правовых отношений. Автореферат дис.канд.юрид. наук. Тверь-СПб., 2000.

55. Теренин А.А., Погуляев В.В. Информационная безопасность экономических субъектов // Защита информации. Конфидент. 2003. № 2 (50). С. 39.

56. Трубецкой Е.Н. Энциклопедия права. СПб.: Юридический институт, 1998. С. 22.

57. Уголовное уложение. СПб., 1903. С. 107-108.

58. Хохлов А.В. История развития правового института коммерческой тайны в России // Безопасность информационных технологий. 2002. № 3. С. 32-34.

59. Шестакова Е. Борьба с инсайдерством в России и за рубежом // ЭЖ-Юрист, 2014. № 10.

#### **4. Интернет ресурсы:**

60. <http://www.base.consultant.ru>

61. <http://www.zaki.ru>

62. <http://www.sec4all.net>

63. <http://www.juristlib.ru>

