

УДК 343.533+347.776

Ю.А. НАЗАРЕНКО, Донецкий национальный университет МОН Украины

А.А. СМІРНОВ, канд. юрид. наук, доц.,
Донецкий национальный университет МОН Украины

ПРАВОВАЯ РЕГЛАМЕНТАЦИЯ ЗАЩИТЫ СВЕДЕНИЙ, СОСТАВЛЯЮЩИХ КОММЕРЧЕСКУЮ ТАЙНУ

Ключевые слова: недобросовестная конкуренция, коммерческая тайна, коммерческая ценность информации, защита информации, незаконное соби́рание, использование и разглашение коммерческой тайны, уголовная ответственность, статья 231, 232 Уголовного кодекса Украины

Переход Украины к рыночным отношениям, признание прав частной собственности, развитие свободного предпринимательства, а также конкурентных отношений повлекли за собой появление большого количества субъектов предпринимательской деятельности. Одновременно с увеличением количества конкурентов на товарных рынках с постоянно растущими объемами разработок и выпуском в оборот новых товаров появились новые экономические правонарушения среди самих предпринимателей – недобросовестная конкуренция. Одним из проявлений неконкурентных действий является неправомерный сбор, использование, а также разглашение сведений, составляющих коммерческую тайну субъекта предпринимательской деятельности. Так, с зарождением рыночной экономики и появлением конкурентных отношений в разных странах стали осознаваться важность законодательной и судебной защиты предпринимателей. С этой целью с конца XIX ст. на международном уровне разрабатываются правовые нормы, направленные на предупреждение неправомерного использования конфиденциальной информации предпринимате-

лей, в частности коммерческой тайны. Так, в 1990 году в Парижскую конвенцию о защите промышленной собственности была включена ст.10bis о недобросовестной конкуренции [1], также несколько позже – в 1994 году было подписано соглашение о торговых аспектах прав интеллектуальной собственности, ст.39 которого посвящена защите закрытой информации [2].

В научных работах проблемы, связанные с пресечением этой группы конкурентных действий, исследованы недостаточно. В частности, в научных исследованиях таких авторов, как Э. Соловьев [3], В.А. Северин [4, 5], А.Э. Кузьмин [6], О. Крижановский [7], Ю.В. Носик [8, с.18] и других известных ученых анализируются правовая природа, понятие, признаки коммерческой тайны, ее место в системе других объектов интеллектуальной собственности, однако работы, посвященные вопросу уголовной ответственности за незаконные действия с коммерческой тайной, практически отсутствуют.

Поэтому целью настоящей статьи является выявление пробелов и разработка предложений по совершенствованию уголовного законодательства Украины в исследуемой области. В данной работе рассмотрены проблемы защиты информации, составляющей коммерческую тайну; меры уголовной ответственности, предусмотренные в зарубежных странах; на основе зарубежного опыта сформулированы предложения по совершенствованию действующего Уголовного Кодекса Украины.

Формирование гражданского общества, перестройка Украины как правового, демократического, социального государства связаны с активным внедрением институтов рыночной экономики, среди которых важное место занимает институт коммерческой тайны. Данный институт крайне важен для обеспечения хозяйственной деятельности коммерческих организаций и индивидуальных предпринимателей. Это единственный правовой институт, позволяющий предпринимателям обеспечить защиту информации и

идей, имеющих коммерческую ценность. Так, инвестиционные планы предприятия, круг клиентов, коммерческие связи, новый оригинальный способ продаж или информация о проведении между крупными предприятиями переговоров, а также сведения о достигнутых на этих переговорах договоренностях могут иметь большую коммерческую ценность, и любая организация-конкурент будет заинтересована в получении этой информации. Защитить такую информацию позволяет институт коммерческой тайны, который регулирует отношения, связанные с отнесением информации к коммерческой тайне, оборотом такой информации и охраной ее конфиденциальности [9, с.103].

Информация, составляющая коммерческую тайну, а точнее обладание ею в рыночных условиях, выступает одним из наиболее существенных факторов конкурентоспособности субъектов хозяйствования. Общественная опасность незаконного собирания с целью использования или использование, а также разглашение сведений, составляющих коммерческую тайну, заключается в нарушении принципов ведения экономической деятельности, в незаконном проникновении в секреты субъектов этой деятельности, в причинении вреда их экономическим интересам. Таким образом, лица, совершившие такие деяния, или недобросовестные предприниматели использующие «чужую коммерческую тайну», лишают своих соперников тех преимуществ (по отношению к своим конкурентам), которые дает ему обладание конфиденциальной информацией [10]. Кстати, в гл.4 Закона Украины «О защите от недобросовестной конкуренции», в числе запретов на недобросовестную конкуренцию упоминается «неправомерный сбор, разглашение, склонение к разглашению, использование информации, составляющей коммерческую тайну» [11].

Кроме гражданско-правовых способов защиты (ст.ст.16, 432 ГК) [12], а также административной ответственности (ст.1643 КоАП [13], глава 5 Закона Украины «О защите

от недобросовестной конкуренции» [11]) законодательство Украины предусматривает также и уголовную ответственность за незаконное посягательство на коммерческую тайну (ст.ст.231, 232 УК) [14]. Так, ст.231 УК за незаконное собирание с целью использования или использование сведений, составляющих коммерческую тайну, предусматривает наказание в виде штрафа от 200 – до 1000 ннмдг или ограничения свободы на срок до 5 лет, или лишения свободы на срок до 3 лет; ст.32 УК за разглашение коммерческой тайны предусматривает наказание штрафом от 200 – до 500 ннмдг с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до 3 лет, или исправительными работами на срок до 2 лет, или лишением свободы на тот же срок.

Для того, чтобы раскрыть объективную сторону преступлений, предусмотренных ст.ст.231, 232 УК, необходимо обратиться к ч.ч.2, 3, 5 ст.36 ХК, и ст.ст.16, 17, 19 Закона Украины «О защите от недобросовестной конкуренции», где непосредственно сформулированы понятия неправомерного сбора, разглашения, а также использования коммерческой тайны. Формулировка составов указанных правонарушений в целом соответствует задаче законодателя, состоящей в определении круга действий в области конкуренции, являющейся недобросовестной конкуренцией в этой сфере.

Несмотря на столь широкий круг способов защиты прав, связанных с коммерческой тайной, на данный момент в Украине существуют трудности обеспечения защиты информации, составляющей коммерческую тайну. Они обусловлены рядом причин. Прежде всего, необходимо отметить, что уровень законодательной защиты такого рода информации не очень высок и оставляет желать лучшего. Это обусловлено нестабильностью законодательства о коммерческой тайне, которое будучи принятым лишь в начале 90-х годов прошлого столетия (Закон Украины «О предприятиях» от

27.03.1991 г. – утратил силу с 01.01.2004 г.), претерпело кардинальных реформ с принятием Хозяйственного кодекса и Гражданского кодекса, отсутствием специального нормативного акта, который регулировал бы отношения, возникающие по поводу коммерческой тайны, неполнота и противоречие действующих нормативно-правовых актов.

Также важной проблемой в сфере неправомерного сбора, использования и разглашения коммерческой тайны является отсутствие единого понятия коммерческой тайны в действующем законодательстве.

Ст.36 Хозяйственного кодекса, с одной стороны, указывает виды сведений, а также условия отнесения данных сведений к коммерческой тайне – такая информация не должна являться государственной тайной (данной формулировкой по отношению к ст.505 ГК законодатель значительно расширил круг информации, которая может являться коммерческой тайной), с другой стороны, ч.1 ст.162 ХК делает акцент на иные условия, при наличии которых информация, содержащая коммерческую тайну, подлежит охране [15].

Если обратиться к ст.505 ГК, то также можно отметить ряд несоответствий норм данной статьи действующему законодательству. В частности, в соответствии с ч.1 данной статьи: «Коммерческой тайной является информация, которая является секретной в том понимании, что она в целом либо в определенной форме и совокупности ее составных неизвестна и не является легкодоступной для лиц, которые обычно имеют дело с видом информации, к которому она принадлежит, в связи с этим имеет коммерческую ценность и была предметом адекватных существующим обстоятельствам мер по сохранению ее секретности, принятых лицом, законно контролирующим эту информацию» [12].

Однако необходимо отметить, что отнесение данного вида информации к секретной противоречит нормам Закона Украины «Об информации» от 02.10.1992 г. (далее - За-

кон). Согласно ч.1 ст.28 Закона: «По режиму доступа информация делится на открытую информацию и информацию с ограниченным доступом». В ч.1 ст.30 Закона указывается, что: «Информация с ограниченным доступом по своему правовому режиму подразделяется на конфиденциальную и секретную». В соответствии с ч. 7 ст. 30 Закона: «К секретной информации относится информация, содержащая сведения, составляющие государственную и иную предусмотренную законом тайну, разглашение которой наносит ущерб личности, обществу и государству». В соответствии с ч.9 ст.30 Закона: «Порядок обращения секретной информации и ее защиты определяется соответствующими государственными органами при условии соблюдения требований, установленных настоящим Законом». Так как порядок обращения коммерческой тайны и ее защиты в соответствии с ч.1 ст.36 ХК определяется субъектом хозяйствования, а не государственным органом, можно сделать вывод, что данную информацию следует отнести не к секретной, а к конфиденциальной информации. Так как в соответствии с ч.2 ст.30 Закона: «Конфиденциальная информация – это сведения, находящиеся во владении, пользовании или распоряжении отдельных физических либо юридических лиц, и распространяются по их желанию в соответствии с предусмотренными ими условиями» [16].

Далее, анализируя ст.505 ГК, необходимо обратиться к ч.2 данной статьи, где закреплено, что коммерческой тайной могут быть сведения технического, организационного, коммерческого, производственного и иного характера, за исключением тех, которые в соответствии с законом не могут быть отнесены к коммерческой тайне [12]. То есть, возможности предпринимателей по отнесению сведений, связанных с их деятельностью, к коммерческой тайне не безграничны. Любое государство вправе осуществлять контроль деятельности предпринимателей, следить за своевременностью и полнотой уплаты налогов, оценивать воздействие их

деятельности на окружающую среду и т.д. Поэтому в мировой практике законом, иными правовыми актами или судебной практикой определяются сведения, которые не могут составлять коммерческую тайну [17, с.11]. В Украине круг таких сведений установлен Постановлением Кабинета Министров Украины от 09.08.1993 г. № 611 «О перечне сведений, которые не составляют коммерческой тайны» [18]. Следует отметить, что данное постановление Кабинета Министров Украины сегодня не отвечает требованиям ч.2 ст.505 ГК Украины, поскольку сведения, которые не могут быть отнесены к коммерческой тайне, должны определяться не подзаконным нормативно правовым актом, а законом.

В целом, необходимо сказать, что понятие коммерческой тайны, закрепленное в ст.505 ГК, является достаточно расплывчатым и довольно массивным, а также не содержит четкой характеристики признаков сведений, составляющих коммерческую тайну.

Выше перечисленные обстоятельства создают существенную правовую неопределенность в применении юридических норм и негативно отражаются на осуществлении прав на коммерческую тайну и на правовой охране связанных с ней законных интересов лица. При таком законодательном определении коммерческой тайны достаточно трудным является определение объекта данных преступлений, что содействует правонарушителям избегать наказания, в то время как законные владельцы данной тайны лишаются возможности эффективной защиты законных прав и интересов.

Следующей, не менее веской причиной трудности обеспечения защиты коммерческой тайны является отсутствие обобщенной практики расследования преступлений данного вида. При обращении за судебной защитой заявителю необходимо прежде всего доказать факт нарушения режима секретности коммерческой информации и последствия этого нарушения. Здесь и начинаются проблемы, поскольку в действующем УК Украины в за-

конодательном порядке не регламентирован размер существенного вреда, являющийся обязательным признаком объективной стороны преступлений, предусмотренных ст.ст.231, 232 УК Украины, что делает их фактически неприменимыми на практике.

Во многих экономически развитых странах на законодательном уровне давно установлены четкие границы криминализации незаконных действий с коммерческой тайной.

Так, в России уголовная ответственность в виде штрафа или лишения свободы установлена в ст.183 УК РФ «Незаконное получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую тайну». В ч.3 данной статьи предусмотрена ответственность за незаконное соби́рание, разглашение и использование сведений, составляющих коммерческую тайну, причинившие крупный ущерб или совершенные из корыстной заинтересованности [19]. В отличие от УК Украины, в УК РФ установлен размер ущерба, который является обязательным условием привлечения лица к уголовной ответственности. Крупный ущерб определен в примечании к ст.169 УК РФ и должен превышать 250 тыс. руб. В расчет данной суммы включаются материальные убытки, понесенные хозяйствующим субъектом в конкурентной борьбе, вызванные спадом производства, необходимостью его переориентации, уменьшением клиентуры, потерей рынков сбыта и т.д. [20].

Ст.200 УК Республики Казахстан устанавливает уголовную ответственность за незаконные разглашение или использование сведений, составляющих коммерческую тайну, без согласия их владельца лицом, которому она была доверена по службе или работе, совершенные из корыстной или иной личной заинтересованности и причинившие крупный ущерб. Однако обязательным условием является причинение крупного ущерба, которым в данном случае признается ущерб, причиненный гражданину (в том числе физическому лицу-предпринимателю) на сумму, в 100 раз превышающую месячный расчетный показа-

тель, либо ущерб, причиненный организации на сумму, в 500 раз превышающую месячный расчетный показатель [21].

В Германии законы о защите коммерческой тайны появились в 1990 году – одновременно с принятием закона о недобросовестной конкуренции. Именно в данном законе закреплена уголовная ответственность за преступления, связанные с нарушением коммерческой тайны. Уголовная ответственность наступает лишь в том случае, если информация, составляющая коммерческую тайну, была получена с помощью незаконных (недобросовестных) действий. Также необходимо отметить, что данное преступление считается совершенным и при отсутствии ущерба, причиненного обладателю коммерческой тайны [22].

В США первые законы об охране коммерческой тайны были приняты на уровне штатов в 1979 году. В 1996 году вступил в силу Закон об экономическом шпионаже, который заложил основы федеральной системы защиты коммерческой тайны и заполнил существовавшие ранее пробелы в законодательстве. Нормативный акт предусматривает уголовную ответственность за присвоение лицом коммерческой тайны в своих интересах или в интересах других лиц, если данное лицо осознавало, что его действия наносят ущерб обладателю коммерческой тайны. Уголовная ответственность устанавливается также за приобретение, покупку или владение коммерческой тайной другого лица, переданной или присвоенной без ведома ее обладателя. За нарушение прав обладателя коммерческой тайны 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 и организаций [23]. Несмотря на столь существенные размеры санкций, при возникнове-

нии спора истец должен доказать что информация, ставшая предметом посягательства, непосредственно является коммерческой тайной, т.е. данная информация должна обладать такими признаками: коммерческая ценность информации, отсутствие к ней свободного доступа третьих лиц, а также принятие мер к сохранению ее секретности. Так, в США один из пивоваренных заводов организовывал туры для посетителей, во время которых их знакомили с процессом изготовления пива, а в конце тура устраивали дегустацию. Инженеры фирмы-конкурента включились в такой тур и скопировали производственный процесс. В ходе судебного разбирательства суд признал, что пострадавшая компания не приняла разумных мер для охраны своих секретов, что может означать отсутствие коммерческой тайны в ее производственных процессах [24].

Уровень экономической свободы в странах, имеющих развитую и стабильную экономику, характеризуется уровнем защиты имущественных и неимущественных прав его субъектов, а также деловыми этическими нормами осуществления предпринимательской деятельности. Если в таких странах коммерческая тайна защищается законодательством как ценный товар, то в Украине до настоящего времени отсутствует полноценный механизм защиты информации, составляющей коммерческую тайну, он только начинает складываться и необходимо его дальнейшее развитие.

В настоящее время УК Украины не позволяет в достаточной степени защитить интересы предпринимателя в сфере охраны коммерческой тайны. Главная задача связана, в первую очередь, с совершенствованием законодательства в этой области. Так, с целью установления четких границ криминализации деяний, связанных с неправомерным сбором, использованием и разглашением сведений, составляющих коммерческую тайну, предлагается внести изменения в действующий УК Украины в виде примечания к ст.231, 232 УК Украины, где необходимо оп-

ределить, что в данных статьях существенный вред имеет место, если субъекту хозяйственной деятельности причинены убытки на сумму от 200 необлагаемых налогом минимумов доходов граждан.

ЛИТЕРАТУРА

1. Паризька конвенція про охорону промислової власності : від 20.03.1883 р., № 201(R). – Женева : Всемирная организация интеллектуальной собственности, 1990.
2. Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности : от 15.04.1994 г.
3. Соловьев Э. Коммерческая тайна и ее защита / Э. Соловьев. – М. : ЗАО «Бизнес-школа», 1997. – 96 с.
4. Северин В. А. Правовая защищенность коммерчески ценной информации / В. А. Северин // Вестник Московск. ун-та. - 2001. - № 6. - С. 55-73.
5. Северин В. А. Правовой механизм регулирования коммерчески значимой информации в торговом обороте / В. А. Северин // Юрист. - 2002. - № 10. - С. 10-19.
6. Кузьмин А. Э. Правовая защита коммерческой тайны / А. Э. Кузьмин // Правоведение. - 1992. - № 5. - С. 45-53.
7. Крижанівський О. Положення про конфіденційну інформацію (комерційну таємницю) – базовий документ економічної безпеки фірми / О. Крижанівський // Інтелектуальна власність. – 2006. - № 3. – С. 33-35.
8. Носік Ю. В. Права на комерційну таємницю в Україні (цивільно-правовий аспект) : автореф. дис. на здобуття наук. ступеня канд. юрид. наук : спец. 12.00.03 «Цивільне право і цивільний процес; сімейне право; міжнародне приватне право» / Ю. В. Носік. – Х., 2006. – С. 18.
9. Беликов О. Комерційна таємниця в чинному законодавстві: перспективи розвитку та застосування / О. Беликов // Юридичний журнал. – 2007. - № 5. – С. 103-106.
10. Овчаренко П. А. Уголовный кодекс на страже коммерческой тайны / П. А. Овчаренко [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.intellectpro.ru>.
11. Закон України «Про захист від недобросовісної конкуренції» : від 07.06.1996 р., № 236/96-ВР // ВВР України. – 1996. - № 36. - Ст. 164.
12. Цивільний кодекс України : від 16.01.2003 р., № 435-IV // ВВР України. – 2003. - № 40-44. - Ст. 356.
13. Кодекс України про адміністративні правопорушення : від 07.12.1984 р., № 8073-X // ВВР УРСР. – 1984. - № 51. - Ст. 1122.
14. Кримінальний Кодекс України : від 05.04.2001 р., № 2341-III // ВВР України. – 2001. - № 25-26. - Ст. 131.
15. Господарський кодекс України : від 16.01.2003 р., № 436-IV // ВВР України. – 1993. - № 18, № 19-20, № 21-22. - Ст. 144.
16. Закон України «Про інформацію» : від 02.10.1992 р., № 2657-12 // ВВР України. – 1992. - № 16. - Ст. 93.
17. Шевелева Т. Правові аспекти регулювання відносин, пов'язаних з комерційною таємницею, в проекті Закону України «Про охорону прав на комерційну таємницю» / Т. Шевелева // Інтелектуальна власність. – 2008. - № 7. – С. 9-14.
18. Постановление Кабинета Министров Украины «О перечне сведений, которые не составляют коммерческой тайны» : от 09.08.1993 г., № 611 // Зібрання постанов Уряду України. – 1993. – № 12. – Ст. 269.
19. Уголовный кодекс Российской Федерации : от 13.06.1996 г., № 63-ФЗ // Собрание законодательства РФ. – 17.06.1996. – № 25. - Ст. 2954.
20. Овчаренко П. А. Международная уголовно-правовая охрана коммерческой тайны / П. А. Овчаренко [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.intellectpro.ru>.
21. Брединский А. Правовой режим и защита коммерческой тайны в некоторых странах СНГ и Республике Молдова / А. Брединский [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.sec4all.net>.
22. Брединский А. Правовой режим и за-

щита коммерческой тайны в странах Европы и Азии [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.sec4all.net>.

23. Брединский А. Правовой режим и защита коммерческой тайны в США и Велико-

британии [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.sec4all.net>.

24. Меггс П. Б. Интеллектуальная собственность / П. Б. Меггс, А. П. Сергеев. – М., 2000. – С. 46.

Назаренко Ю. А. Правовая регламентация защиты сведений, составляющих коммерческую тайну / Ю. А. Назаренко, А. А. Смирнов // Форум права. – 2009. – № 2. – С. 289–295 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.nbuv.gov.ua/e-journals/FP/2009-2/09njackt.pdf>

Определены основные проблемы обеспечения защиты информации, составляющей коммерческую тайну; на примерах экономически развитых стран рассмотрена уголовная ответственность за незаконные действия с коммерческой тайной; с целью защиты интересов предпринимателя в сфере охраны коммерческой тайны предлагается внести соответствующие изменения в действующий УК Украины.

Назаренко Ю.О., Смирнов А.А. Правова регламентація захисту відомостей, що містять комерційну таємницю

Визначено основні проблеми забезпечення захисту такої інформації, що містить комерційну таємницю; на прикладах економічно розвинених країн розглянута кримінальна відповідальність за незаконні дії з комерційною таємницею; з метою захисту інтересів підприємця в сфері охорони комерційної таємниці пропонується внести відповідні зміни в чинний КК України.

Nazarenko J.O., Smirnov A.A. Legal a Regulation of Protection of the Data Making a Trade Secret

The basic problems of maintenance of protection of the information making a trade secret are determined; on examples of economically advanced countries the criminal liability for illegal actions with a trade secret is considered; with the purpose of protection of interests of the businessman in sphere of protection of a trade secret it is offered to bring in respective alterations in working CC Ukraine.

Форум ПР