



В. В. Погуляев

О КОММЕРЧЕСКОЙ ТАЙНЕ

Постатейный комментарий
к Федеральному закону

- Секрет производства (ноу-хау)
- Конфиденциальность документированной информации
- Информация, не являющаяся ноу-хау
- Права обладателя ноу-хау
- Охрана конфиденциальной информации
- Ответственность за разглашение

Вадим Погуляев

**Комментарий к Федеральному
закону от 29 июля 2004 г. № 98-
ФЗ «О коммерческой
тайне» (постатейный)**

«Юстицинформ»

2010

Погуляев В. В.

Комментарий к Федеральному закону от 29 июля 2004 г. № 98-ФЗ «О коммерческой тайне» (постатейный) / В. В. Погуляев — «Юстицинформ», 2010

ISBN 978-5-7205-1035-0

Приводится постатейный комментарий к Федеральному закону «О коммерческой тайне» в его актуальной редакции. Автор учитывает и анализирует все изменения, внесенные в Закон. Цель книги – систематизация и сравнительный анализ законодательства Российской Федерации о коммерческой тайне (в том числе положений части четвертой Гражданского кодекса РФ), касающегося секретов производства (ноу-хау). В комментарии исследованы основные принципы законодательства данной отрасли, подробно освещены проблемы бизнес-субъектов при охране информации, составляющей коммерческую тайну, рассказано об обеспечении режима коммерческой тайны в отношениях с сотрудниками организаций, контрагентами и деловыми партнерами, рассмотрены меры защиты прав и законных интересов обладателя конфиденциальной информации. Издание рассчитано на широкий круг читателей: предпринимателей, руководителей организаций, бухгалтеров, сотрудников служб безопасности и отделов кадров, аудиторов, юристов и адвокатов, специалистов по информационным технологиям, студентов, служащих налоговых и иных государственных органов.

ISBN 978-5-7205-1035-0

© Погуляев В. В., 2010

© Юстицинформ, 2010

Содержание

Комментарий	6
Статья 1. Цели и сфера действия настоящего Федерального закона	7
Конец ознакомительного фрагмента.	12

В. В. Погуляев
Комментарий к Федеральному
закону от 29 июля 2004 г. № 98-ФЗ «О
коммерческой тайне» (постатейный)

Комментарий
к Федеральному закону от 29 июля 2004 г. № 98-ФЗ
«О коммерческой тайне»

(в ред. федеральных законов от 2 февраля 2006 г. № 19-ФЗ, от 18 декабря 2006 г. № 231-ФЗ, от 24 июля 2007 г. № 214-ФЗ)

Статья 1. Цели и сфера действия настоящего Федерального закона

1. Настоящий Федеральный закон регулирует отношения, связанные с установлением, изменением и прекращением режима коммерческой тайны в отношении информации, составляющей секрет производства (ноу-хау).

2. Положения настоящего Федерального закона распространяются на информацию, составляющую коммерческую тайну, независимо от вида носителя, на котором она зафиксирована.

3. Положения настоящего Федерального закона не распространяются на сведения, отнесенные в установленном порядке к государственной тайне, в отношении которой применяются положения законодательства Российской Федерации о государственной тайне.

1. Развитие науки и техники, особенно в эпоху рыночных отношений, показывает, насколько важной может быть информация. Она всегда играла первостепенную роль не только в простом человеческом общении, но и во всех сферах жизнедеятельности общества. Но эта роль со временем обрела коммерческое содержание. Достоверность и оперативное получение информации сегодня являются залогом правильности и своевременности принятия любого решения. Это позволило услугам по доставке отдельных видов информации стать очень прибыльным бизнесом и, в определенной степени, привело к отождествлению таких, казалось бы, несовместимых по содержанию понятий, как «информация» и «товар».

Перефразируя слова выдающегося цивилиста В.А. Дозорцева, внесшего значительный вклад в развитие юриспруденции в России, отметим, что появление системы коммерческого распространения сведений, данных как таковых, опирающейся на появившуюся для удовлетворения общественных потребностей систему специализированных для этой деятельности организаций, которые образуют особую отрасль экономики (ее по праву можно называть «информационной индустрией»), привело к появлению особой ветви общественных отношений, получившей название «информационные отношения».¹

Объектом информационных отношений является нематериальный результат труда, сведения, знания как таковые, независимо от их использования². При этом, как отмечает В.А. Дозорцев, потребность в получении информации существует не только в отношении конфиденциальных сведений, но и в отношении сведений общедоступных, доступ к которым затруднен в силу фактических обстоятельств.³

Обзоры рынка, новости политики и экономики, прогнозы погоды, сводки по пожарам, дорожно-транспортным и другим происшествиям, различные статистические показатели и многое другое – сегодня существует множество различных информационных продуктов и услуг. В сфере их создания (предоставления потребителям) уже заняты десятки миллионов людей, основная цель деятельности которых – обеспечить потребителю информации комфорт в ее получении.

Процесс формирования новых общественных отношений зачастую связан с необходимостью переосмысления действующих юридических норм⁴. Это может привести к сужению

¹ См.: Дозорцев В.А. Интеллектуальные права: Понятие. Система. Задачи кодификации: Сб. ст. / Исслед. центр частного права. – М.: «Статут», 2003. – С. 231.

² См.: Там же. – С. 232.

³ См.: Там же. – С. 128.

⁴ См.: Погуляев В. Копирайт на формулу или как улучшить благосостояние науки // Интеллектуальная собственность.

или, наоборот, расширению сферы их применения, а также к возникновению новых правовых институтов. На определенной стадии развития общества сбор, обработка и предоставление информации становятся настолько важным элементом общественной жизни, что возникает необходимость предусмотреть специальные правовые меры, обеспечивающие интересы лиц, занятых в этой сфере⁵. Тем более, что несоизмеримые объемы и разновидности потребляемой обществом информации обусловили не только возникновение новых видов деятельности и профессий, которые непосредственно связаны с поиском, сбором, обработкой и другими действиями в отношении информации. Постоянно растущая потребность общества в информации послужила причиной именовать современное общество информационным.

За минувшее десятилетие в России было принято значительное число нормативных правовых актов, как всецело посвященных вопросам регулирования отношений, возникающих в процессе создания, потребления и использования различных видов информации, так и затрагивающих информационные отношения отдельными нормами.

Существенный шаг в этом направлении сделан в связи с принятием Государственной Думой Федерального Собрания РФ 9 июля 2004 г. Федерального закона «О коммерческой тайне», который был одобрен Советом Федерации 15 июля и подписан Президентом РФ 29 июля 2004 г. (далее по тексту – Закон).

Этот Закон с нетерпением ждали и возлагали на него большие надежды как предприниматели, так и служащие государственных ведомств, представители силовых структур. Законопроект неоднократно возвращался на доработку, но тем не менее, после его принятия многие положения Закона остались недостаточно проработаны. Некоторое несоответствие в нормах Закона указывало на то, что законодатель больше заботился о «красивости» языка, о доступности положений Закона обывателям, нежели о последовательности в соблюдении утвержденной терминологии. Закон вступил в силу – это главное, так как он является системообразующим нормативным правовым актом и устраняет многие противоречия в своей области права.

С введением в действие 1 января 2008 г.⁶ части четвертой Гражданского кодекса РФ, полностью посвященной правам на различные результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации (в том числе ноу-хау), комментируемый Закон претерпел существенную трансформацию, затронувшую как концептуальные его положения (ради которых, собственно, Закон и принимался), так и формулировки отдельных норм.

В своей первоначальной версии комментируемый Закон содержал достаточное количество декларативных положений, которые не имели существенной роли для правоприменителя, но, вместе с тем, закладывали теоретические основы отрасли права, подчеркивали актуальность Закона для своего времени, его значимость в процессе регулирования определенных видов отношений в обществе.

Так, в уже не действующей редакции ч. 1 ст. 1 законодателем были четко обозначены три основные цели правового регулирования Закона:

обеспечение баланса интересов обладателей информации, составляющей коммерческую тайну, и других участников регулируемых отношений, в том числе государства, на рынке товаров, работ, услуг;

предупреждение недобросовестной конкуренции;

определение сведений, которые не могут составлять коммерческую тайну.

Авторское право и смежные права. – 2003. – № 3.

⁵ См.: *Калятин В.О.* Интеллектуальная собственность (Исключительные права): Учебн. для вузов. – М.: Изд-во «НОРМА», 2000. – С. 393.

⁶ Федеральный закон от 18 декабря 2006 г. № 231-ФЗ «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации».

Данный перечень целей, имея чисто декларативный характер, уже включал в себя краткое содержание Закона и являлся своеобразной шпаргалкой правоприменителю, указывая на принципиально важные для понимания моменты, в частности:

- 1) у информации (по крайней мере у определенного ее вида) есть обладатель;
- 2) отношения по поводу информации являются регулируемыми, т. е. должны строиться в соответствии с законом;
- 3) одним из обладателей информации является наше государство, интересы которого защищены законом и должны учитываться, равно как и интересы любого другого субъекта;
- 4) в свою очередь, государство не должно препятствовать другим обладателям информации осуществлению прав и законных интересов, а должно содействовать поддержанию баланса таких интересов;
- 5) недобросовестная конкуренция в информационных отношениях является недопустимой и преследуется по закону;
- 6) существует группа сведений, доступ к которым нельзя ограничивать (они перечислены в ст. 5).

Сферой регулирования Закона были первоначально названы отношения, связанные с отнесением информации к коммерческой тайне, передачей такой информации, охраной ее конфиденциальности.

Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. № 231-ФЗ «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» (так называемый «Вводный закон») были переформулированы цели и сфера применения комментируемого Закона.

Теперь порядок правовой охраны секретов производства определяют положения гл. 75 ГК РФ⁷. Как следствие, в комментируемом Законе упразднены вышеназванные цели принятия комментируемого 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).

2. Вид носителя, даже весьма специфический, на котором содержится информация, составляющая коммерческую тайну, не может служить препятствием для действия норм комментируемого Закона. Этот вывод четко следует из содержания п. 2 ст. 1. Положения Закона распространяются на указанную информацию независимо от вида носителя, на котором она зафиксирована.

Вместе с тем носитель любой информации также является объектом правоотношений. Поэтому статус информации и правовое положение носителя, на котором она зафиксирована, могут быть связаны (см. подр. п. 3 комментария к ст. 3 Закона).

3. В соответствии с ч. 3 ст. 1 действие норм комментируемого Закона не охватывает сведения, составляющие государственную тайну. В отношении таких сведений применяются положения законодательства РФ о государственной тайне.

Законодательство РФ о государственной тайне основывается на Конституции РФ, Законе РФ «О безопасности» и Законе РФ «О государственной тайне», а также включает в себя положения других актов законодательства, регулирующих отношения, связанные с защитой государственной тайны.

В соответствии со ст. 2 Закона РФ «О государственной тайне» государственная тайна – это защищаемые государством сведения в области его военной, внешнеполитической, эконо-

⁷ Подчеркнуто в п. 57 совместного Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 26 марта 2009 г. № 5/29 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации». Там же дано разъяснение судебным органам, что режим коммерческой тайны, перечень не подлежащих охране сведений и порядок предоставления составляющей коммерческую тайну информации определяются комментируемым Законом.

мической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб безопасности Российской Федерации. Носители сведений, составляющих государственную тайну, – материальные объекты, в том числе физические поля, в которых сведения, составляющие государственную тайну, находят свое отображение в виде символов, образов, сигналов, технических решений и процессов.

Государственную тайну составляют следующие группы сведений:

1) в военной области:

о содержании стратегических и оперативных планов, документов боевого управления по подготовке и проведению операций, стратегическому, оперативному и мобилизационному развертыванию Вооруженных Сил РФ, других войск, воинских формирований и органов, предусмотренных Федеральным законом от 31 мая 1996 г. № 61-ФЗ «Об обороне», об их боевой и мобилизационной готовности, о создании и об использовании мобилизационных ресурсов;

о планах строительства Вооруженных Сил РФ, других войск РФ, о направлениях развития вооружения и военной техники, о содержании и результатах выполнения целевых программ, научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ по созданию и модернизации образцов вооружения и военной техники;

о разработке, технологии, производстве, об объемах производства, о хранении, утилизации ядерных боеприпасов, их составных частей, делящихся ядерных материалов, используемых в ядерных боеприпасах, технических средствах и (или) методах защиты ядерных боеприпасов от несанкционированного применения, а также о ядерных энергетических и специальных физических установках оборонного значения (Правила физической защиты ядерных материалов, ядерных установок и пунктов хранения ядерных материалов утверждены постановлением Правительства РФ от 7 марта 1997 г. № 264);

о тактико-технических характеристиках и возможностях боевого применения образцов вооружения и военной техники, о свойствах, рецептурах или технологиях производства новых видов ракетного топлива или взрывчатых веществ военного назначения;

о дислокации, назначении, степени готовности, защищенности режимных и особо важных объектов, их проектировании, строительстве и эксплуатации, а также об отводе земель, недр и акваторий для этих объектов;

о дислокации, действительных наименованиях, организационной структуре, вооружении, численности войск и состоянии их боевого обеспечения, а также о военно-политической и (или) оперативной обстановке;

2) в области экономики, науки и техники:

о содержании планов подготовки Российской Федерации и ее отдельных регионов к возможным военным действиям, о мобилизационных мощностях промышленности по изготовлению и ремонту вооружения и военной техники, объемах производства, поставок, запасах стратегических видов сырья и материалов, а также о размещении, фактических размерах и использовании государственных материальных резервов;

об использовании инфраструктуры Российской Федерации в целях обеспечения обороноспособности и безопасности государства;

о силах и средствах гражданской обороны, дислокации, предназначении и степени защищенности объектов административного управления, степени обеспечения безопасности населения, о функционировании транспорта и связи в Российской Федерации в целях обеспечения безопасности государства (определения понятиям силы и средств гражданской обороны даны Федеральным законом от 12 февраля 1998 г. № 28-ФЗ «О гражданской обороне»);

об объемах, планах (заданиях) государственного оборонного заказа, выпуске и поставках (в денежном или натуральном выражении) вооружения, военной техники и другой оборонной продукции, наличии и наращивании мощностей по их выпуску, связях предприятий по коопе-

рации, разработчиках или изготовителях указанных вооружения, военной техники и другой оборонной продукции;

о достижениях науки и техники, научно-исследовательских, опытно-конструкторских, проектных работах и технологиях, имеющих важное оборонное или экономическое значение, влияющих на безопасность государства;

о запасах платины, металлов платиновой группы, природных алмазов в Государственном фонде драгоценных металлов и драгоценных камней РФ, Центральном банке РФ, а также об объемах запасов в недрах, добычи, производства и потребления стратегических видов полезных ископаемых Российской Федерации (список стратегических видов полезных ископаемых, сведения о которых составляют государственную тайну, утвержден постановлением Правительства РФ от 2 апреля 2002 г. № 210);

3) в области внешней политики и экономики: о внешнеполитической, внешнеэкономической деятельности РФ, преждевременное распространение которых может нанести ущерб безопасности государства;

Конец ознакомительного фрагмента.

Текст предоставлен ООО «ЛитРес».

Прочитайте эту книгу целиком, [купив полную легальную версию](#) на ЛитРес.

Безопасно оплатить книгу можно банковской картой Visa, MasterCard, Maestro, со счета мобильного телефона, с платежного терминала, в салоне МТС или Связной, через PayPal, WebMoney, Яндекс.Деньги, QIWI Кошелек, бонусными картами или другим удобным Вам способом.