



GRATA
INTERNATIONAL

Local Knowledge
for Global Business

www.gratanet.com

Понятие и условия правовой защиты коммерческой тайны и ноу-хау

В Республике Казахстан нет специального закона, регулирующего охрану коммерческой тайны. Более того, законодательство Республики Казахстан не дает исчерпывающего определения термину «коммерческая тайна». Нормы, посвященные коммерческой тайне, дифференцированы по различным нормативно-правовым актам, что доставляет некоторые неудобства при определении границ коммерческой тайны.

Попытки введения отдельного закона о коммерческой тайне в Республике Казахстан принимались в начале 2000-х года. Проект закона РК «О коммерческой тайне» был внесен на рассмотрение Мажилиса Парламента РК в соответствии с постановлением Правительства РК от 25.07.2000г. №1104. Однако данный проект закона по неизвестным причинам был отозван из Мажилиса Парламента РК в 2001 году.

Согласно п.1 ст.126 и п.1 ст.1017 Гражданского кодекса (далее – «ГК РК») к коммерческой тайне относится ценная информация, которая включает в себя секреты производства (ноу-хау), технологию производства, управленческую модель, а также способы и методы для увеличения прибыли.

При этом предприятие не может включать любую информацию в перечень объектов коммерческой тайны. К этому вопросу нужно подойти избирательно и вдумчиво, соблюдая три главных критерия в выборе:

- ▶ сведения должны иметь для предприятия действительную или потенциальную коммерческую ценность;
- ▶ сведения должны быть неизвестными третьим лицам;
- ▶ в отношении сведений должен быть установлен режим коммерческой тайны.

К объектам коммерческой тайны также можно отнести сведения о субъектах предпринимательства и сферах их деятельности, а также производственную, управленческую, научно-техническую и финансово-хозяйственную информацию о деятельности компании. Однако стоит отменить, что в казахстанском законодательстве нет определенного перечня объектов, которые нельзя относить к коммерческой тайне.

В некоторых странах законодательство отдельно предусматривает список сведений, не относящихся к коммерческой тайне. К таким сведениям относятся:

- ▶ Устав юридического лица, а также документы, дающие право заниматься предпринимательской деятельностью (свидетельство о государственной регистрации, лицензии, патенты);
- ▶ сведения по занятости работников, информация обо всех свободных рабочих местах (вакансиях), о предстоящем высвобождении работников, их количестве и категориях, о создании дополнительных рабочих мест;
- ▶ сведения о состоянии условий и охраны труда на рабочих местах, нарушениях установленных норм техники безопасности и гигиены труда, производственных травмах;
- ▶ сведения об экологическом состоянии, соблюдении установленных санитарно-эпидемиологических норм пожарной, технической безопасности и других объектов, и техники, представляющих опасность для жизни и здоровья населения;
- ▶ сведения о нарушениях законодательства;

- ▶ иные сведения, свободный доступ к которым, предусмотрен законодательными актами.

К коммерческой тайне также нельзя относить общедоступную информацию, к которой относятся общеизвестные сведения, а также иную информацию, доступ к которой не ограничен.

Таким образом, ГК определяет перечень объектов, которые относятся к коммерческой тайне, но в то же время, в нормативно-правовых актах нет перечисленных объектов, которые не могут быть отнесены к коммерческой тайне. Также стоит отметить, что перечень коммерческой тайны, указанный в ГК, не является исчерпывающим, что создает некоторые неудобства.

Право на защиту коммерческой тайны действуют до тех пор, пока сохраняются условия, предусмотренные п. 1 ст. 126 ГК РК, а именно предпринимаются меры по сохранению коммерческой ценности информации и ее защите против доступа третьих лиц. Данное требование содержится в п. 4 ст. 1017 ГК РК, где говорится, что правообладатель имеет право на защиту этой информации от незаконного использования, если соблюдены условия п. 1 ст. 126 ГК РК.

Таким образом, у правообладателя есть обязанность принимать меры к установлению режима конфиденциальности к информации, имеющей ценность для предприятия. Согласно п.4 ст.28 Предпринимательского кодекса РК (далее – «ПК РК») под установлением режима коммерческой тайны следует понимать следующие действия: 1) определение перечня информации, составляющей коммерческую тайну; 2) ограничение доступа к коммерческой тайне путем установления порядка обращения с этой информацией и контроля за соблюдением такого порядка; 3) учет лиц, получивших доступ к коммерческой тайне, и (или) лиц, которым эта информация была представлена или передана.

Если ли же сравнивать законодательство Казахстана и других стран в отношении коммерческой тайны, то, к примеру, в российском законодательстве установлены более расширенные требования по установлению режима коммерческой тайны. Согласно закону «О коммерческой тайне» Российской Федерации от 29.07.2004г., обладатель коммерческой тайны обязан принять следующие меры:

1. определить перечень сведений, составляющих секрет производства и относящихся к информации, составляющей коммерческую тайну;
2. оградить доступ к таким сведениям путем установления порядка обращения с ними и контроля за соблюдением установленного порядка;
3. вести учет лиц, получивших доступ к секрету производства, и (или) лиц, которым информация о нем была предоставлена или передана;
4. регулировать отношения по использованию информации, составляющую коммерческую тайну, работниками на основании трудовых договоров и контрагентами на основании гражданско-правовых договоров;
5. наносить на материальные носители информацию о содержании коммерческой информации, с указанием обладателя такой информации.

Как мы можем видеть в законодательстве РФ есть требования наносить маркировку на материальные носители о содержании коммерческой информации, в отличие от казахстанского законодательства.

В случае если же, вышеуказанные меры не будут приняты обладателем коммерческой тайны, то в России режим коммерческой тайны не будет считаться установленным. В свою очередь, в Казахстане нет таких жестких требований, по установлению режима коммерческой тайны. Минимальные требования по установлению мер по охране коммерческой тайны содержатся в п.4 ст.28 ПК, согласно которому меры по охране информации,

составляющей коммерческую тайну, могут включать в себя:

- ▶ определение перечня информации, составляющей коммерческую тайну;
- ▶ ограничение доступа к коммерческой тайне путем установления порядка обращения с этой информацией и контроля за соблюдением такого порядка;
- ▶ учет лиц, получивших доступ к коммерческой тайне, и (или) лиц, которым эта информация была представлена или передана.

Не соблюдение вышеуказанных минимальных мер правообладателем по охране коммерческой тайны могут повлечь риски для субъекта предпринимательства. Так, в случае обращения правообладателя в суд о нарушении прав на коммерческую тайну, суд может прийти к выводу о том, что сам правообладатель не принял достаточных (должных) мер для охраны коммерческой тайны и отказать в иске, так как сам правообладатель допустил халатность в отношении собственной коммерческой тайны.

Согласно ПК РК, порядок отнесения к категориям доступа, условия хранения и использования информации, составляющей коммерческую тайну, определяется субъектом предпринимательства.

Коммерческая тайна в трудовых отношениях

Коммерческая тайна в трудовых отношениях требует к себе отдельного внимания, так как в трудовых отношениях интересы работодателя и работника не всегда совпадают, и иногда это приводит к тому, что работник допускает утечку конфиденциальной информации. Согласно пп.6 п.2 ст.22 Трудового кодекса Республики Казахстан (далее -

«ТК РК») в основные обязанности работника входит не разглашать сведения, составляющие государственные секреты, служебную, коммерческую или иную охраняемую законом тайну, ставшие ему известными в связи с выполнением трудовых обязанностей.

В целях охраны конфиденциальной информации желательно отобразить в трудовом договоре обязанности работника, такие как:

- ▶ выполнять установленный работодателем режим коммерческой тайны;
- ▶ не разглашать информацию, составляющую коммерческую тайну, обладателем которой является работодатель и его контрагенты, и без их согласия использовать эту информацию в личных целях;
- ▶ не разглашать данную информацию после прекращения трудового договора в течение срока, предусмотренного соглашением между работником и работодателем, заключенным в период срока действия трудового договора, или в течение трех лет после прекращения трудового договора, если указанное соглашение не заключалось;
- ▶ возместить причиненный работодателю ущерб, если работник виновен в разглашении коммерческой тайны, ставшей ему известной в связи с исполнением трудовых обязанностей;
- ▶ передать работодателю при прекращении трудового договора материальные носители информации, содержащие конфиденциальную информацию.

Необходимо также не забывать принимать меры по охране коммерческой тайны и ознакомить работника под роспись с перечнем коммерческой тайны, а также необходимо создать четкую систему работы соответствующими сведениями и документами. В рамках системы необходимо:

- ▶ определить порядок отнесения информации к сведениям, составляющим коммерческую тайну;
- ▶ назначить лицо, ответственное за учет работников, имеющих доступ к сведениям, содержащим соответствующую информацию;
- ▶ определить правила копирования конфиденциальной информации, назначить лицо, правомочное выдавать разрешения на копирование и перемещение информации за пределы организации;
- ▶ создать сотрудникам, использующим в своей работе данную информацию, условия для надлежащего ее хранения, исключающие возможность доступа к ней посторонних лиц.

На практике привлечь сотрудников к ответственности за разглашение коммерческой тайны, как оказалось, очень сложно. Если ли же это работодателю удастся, то работника можно привлечь к следующим видам ответственности: дисциплинарной, материальной и уголовной ответственности. В казахстанской практике очень мало судебных дел по коммерческой тайне. Основная масса дел, связанных с коммерческой тайной, это споры между работодателем и работником. В основном в таких спорах суды выносят решения не в пользу работодателя, в связи с тем, что работодателем не были вовремя приняты меры по установлению режима коммерческой тайны.

В случае если ли же произошла утечка коммерческой тайны, то правообладатель согласно п.1 ст.917 ГК РК вправе требовать возмещения причиненного вреда в полном объеме. Также на основании ст.918 ГК РК правообладатель вправе требовать в иске предотвращения (остановки) нарушения (утечки или распространения) коммерческой тайны в будущем. Стоит отметить, что судебное заседание по вопросам коммерческой тайны, согласно ГПК, будет рассматриваться в закрытом режиме.

Ноу-Хау

Правое определение «Ноу-Хау» и «Коммерческой тайны» очень схоже между собой, а иногда даже пересекаются в определенных местах, порой даже спутывая оба понятия. Это подтверждается ГК РК, где «Ноу-Хау» приравнивают к «Коммерческой тайне». Так, согласно п.1 ст.1017 ГК РК, лицо, правомерно обладающее технической, организационной или коммерческой информацией, в том числе секретами производства (ноу-хау), неизвестным третьим лицам (нераскрытая информация), имеет право на защиту этой информации от незаконного использования, если соблюдены условия, установленные пунктом 1 статьи 126 ГК РК.

В международном праве отсутствует единообразие понятия «Ноу-хау». Парижская конвенция, заложившая основы регулирования промышленной собственности, никак не упоминает о ноу-хау. Первым документом, имеющим международный статус и предусматривающим регулирование секретов производства, исследователи признают [Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности \(ТРИПС\)](#) (хотя оно говорит о закрытой информации (undisclosed information)).

В Казахстане также нет четкого определения термина ноу-хау. Многие казахстанские цивилисты к ноу-хау относят информацию о процессах, технологиях производства, изобретениях, проектах, чертежах, формулах, практических знаниях, методов продаж и навыках, которые используются при производстве продуктов или при предоставлении услуг. Ноу-хау — это, по сути, способность выполнять конкретные задачи или производить продукты и услуги на основе этих знаний. Несмотря на то, что они могут показаться очевидными в ходе повседневной деятельности, эти процессы и идеи могут быть чрезвычайно ценными для получения прибыли и извлечения конкурентного преимущества.

Закрепление ноу-хау на материальном носителе является важным, даже если информация используется небольшой частью вашей компании. Когда эти знания собраны в одном месте, они становятся ценными активами компании, которые могут лежать в основе конкурентного преимущества компании.

Основным отличием ноу-хау от коммерческой тайны является то, что ноу-хау можно передать по договору отчуждения и предоставить в пользования по лицензионному договору:

1. По договору об отчуждении исключительного права на секрет производства, по которому исключительные права передаются в полном объеме правообладателем приобретателю. Важным условием данного договора является то, что правообладатель после передачи исключительных прав на ноу-хау обязан по-прежнему сохранять конфиденциальность ноу-хау.
2. По лицензионному договору о предоставлении права использования секрета производства, при котором исключительно право в установленных договором пределах предоставляется лицензиаром на определенный срок или без указания срока действия.

С развитием информационного общества актуальность защиты секретов производства возрастает. В законодательстве Казахстана касательно регулирования ноу-хау до сих пор остаются пробелы. Эффективная правовая охрана ноу-хау необходима всем участникам гражданского оборота.

Таким образом, хотелось бы отметить, что коммерческая тайна и ноу-хау, представляют собой особо ценную информацию для своих обладателей, напрямую затрагивающую интересы их собственников, и работников предприятий, и несомненно, нуждаются в адекватной полноценной защите на территории Республики Казахстан.

Суммируя вышеизложенное, хотелось бы отметить важность принятия правовых и охранных мер при обращении с коммерческой тайной и ноу-хау на предприятиях для минимизации рисков утраты ценности коммерческой тайны, поскольку последующая защита и восстановление прав потребуют значительно больших затрат и, по существу, вряд ли обеспечат действительное устранение нарушения.

[Читать далее→](#)

Автор: Департамент «Интеллектуальная собственность» *GRATA International*.

Специализации

[ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ](#)

Регионы

[КАЗАХСТАН](#)