

УДК – 347
ББК – 67.404

ОЛЕФИРЕНКО Елена Алексеевна,
кандидат педагогических наук, доцент,
доцент кафедры гражданского и арбитражного процесса
Одинцовского филиала Московского государственного института
международных отношений (университета) Министерства
иностраннных дел Российской Федерации (МГИМО МИД России)
Olefirenko.elena2016@yandex.ru
ПАВЛОВСКАЯ Александра Игоревна,
помощник адвоката, коллегия адвокатов г. Москвы
Olefirenko.elena2016@yandex.ru

12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право;
международное частное право

ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОЙ ОХРАНЫ КОММЕРЧЕСКОЙ ТАЙНЫ

Аннотация. Цель. Современное законодательство предусматривает возможность введения режима конфиденциальности информации в отношении сведений, имеющих стратегическую ценность для организации. Несмотря на такое закрепление, на практике обладатели коммерческой тайны сталкиваются с разглашением информации в связи с непринятием полного комплекса мер для обеспечения ее сохранности. В связи с этим необходимо комплексно рассмотреть особенности введения режима коммерческой тайны, включая принятие необходимых локальных актов, обеспечивающих информационную безопасность.

Методология: системный подход, сравнительный анализ.

Выводы. Полагаем, что: 1) порядок заключения соглашения о неразглашении информации, составляющей коммерческую тайну, действующим законодательством не урегулирован, поэтому работодатель вправе самостоятельно определить, каким способом данные отношения будут закрепляться; 2) заключение соглашения о неразглашении коммерческой тайны, с одной стороны, неразрывно связано с Трудовым договором, а с другой – включает в себя характерные для самостоятельного договора положения; 3) соглашение, по сути, не является самостоятельным документом, регулирующим отношения, связанные с доступом к охраняемым сведениям, а его заключение относится к необходимым для введения режима коммерческой тайны мероприятиям, соответственно функционирует лишь в совокупности с иными локальными актами.

Научная и практическая значимость. В статье анализируются особенности введения режима коммерческой тайны. Особое внимание акцентируется на необходимых для обеспечения информационной безопасности охраняемых сведений в рамках трудовых отношений локальных актах.

Ключевые слова: коммерческая тайна, соглашение о неразглашении коммерческой тайны, режим коммерческой тайны, локальные акты.

OLEFIRENKO Elena Alekseevna,
Candidate of Pedagogic sciences, Assistant Professor,
Association Professor of Civil and Arbitration procedure
Department of the Moscow State Institute of International Relations (University)
of the Ministry of Foreign Affairs of the Russian Federation (MGIMO(U)
of the MFA of Russia)
PAVLOVSKAYA Aleksandra Igorevna,
Assistant Attorney at law at the Moscow Bar your defense

UNIQUE FEATURES OF LEGAL PROTECTION OF TRADE SECRETS

Abstract. Goals. The modern legislation provides for the possibility of the introduction of a confidentiality data in respect of information that has strategic value for an organization. In fact, despite of that right, possessors of trade secrets face the disclosure of information in connection with the failure to adopt a full range of measures, that have been created to ensure its safety. In this regard, it is necessary to consider unique features of an implementation of the commercial secrecy regime, including adaptation of all required local acts that provide information security.

Methodology. Systematic approach, comparative analysis.

Conclusions. The author states that: 1) procedure of conclusion of the Agreement on Non-disclosure of information that includes commercial secrecy, is not regulated by the current legislation, so employers have the right to choose how to in which way these relationships are going to be consolidated; 2) on the one side, conclusion of the non-disclosure agreement is inextricably linked to an employment contract, but, on the other side, it includes features that are typical for a self-standing treaty; 3) the agreement is inherently not self-standing document, regulating relations that are related to access to some protected information, but its signing refers to the necessity to implement the trade secret regime to some activities.

Scientific and practical significance. The article analyzes peculiarities of trade secret regime introduction. Special attention is being devoted to the necessary information safety and protection of the information within the framework of an employment relationship.

Key words: trade secret, non-disclosure agreement of trade secrets, the regime of commercial secrecy, local acts.

Одним из действенных способов защиты коммерческой информации, принадлежащей юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю, является заключение NDA (Non-disclosure agreement) при условии соблюдения требований, предусмотренных Федеральным законом от 29.07.2014 № 98-ФЗ «О коммерческой тайне» (далее – Закон).

При этом нередко возникают ситуации, когда договор о неразглашении может служить единственным инструментом для защиты информации, составляющей коммерческую тайну, доступ к которой имеется у ограниченного числа лиц. В частности, такой вариант возможен, когда появляется необходимость замещения какой-либо должности.

Важно помнить, что соглашение о неразглашении коммерческой тайны является лишь частым аспектом трудоустройства, особенно в отношении лиц, претендующих на занятие руководящих должностей. Вместе с тем особенности его заключения и отдельные аспекты организации режима коммерческой тайны требуют повышенного внимания и осторожности, так как в некоторых случаях данное соглашение может являться вообще незаконным и не иметь никакой фактической юридической силы.

В большинстве случаев договоры о конфиденциальности заключаются в качестве дополнения к иным договорным отношениям сторон. Вместе с тем такой договор может быть заключен лицами, которые не состоят между собой в каких-либо других договорных отношениях, но у которых появилась необходимость обеспечения режима ограниченного доступа к определенной информации. Таким образом, формируется смешанный договор, сочетающий в себе элементы одного

договора с положениями договора о конфиденциальности.

Одновременное заключение сторонами иного договора с договором о конфиденциальности, в том числе изложение их пунктов в одном документе, не лишает договор о конфиденциальности самостоятельного значения. Это не приводит к приобретению им акцессорного характера.

Основными целями, достижение которых предполагает заключение соглашения о неразглашении коммерческой тайны, являются следующие:

Предупредить разглашение информации сотрудником. Соглашение носит превентивный характер: чем качественнее будет проработано соглашение, тем меньше вероятность распространения охраняемых сведений.

Остановить разглашение информации, если оно началось. Это достигается за счет применения санкций к сотруднику, нарушившему обязательства о неразглашении.

Наказать за разглашение и возместить ущерб. Договор о неразглашении, как правило, предусматривает ответственность сотрудника за допущенные нарушения в виде возмещения материального ущерба, нанесенного таким распространением информации.

После того как выявлена потребность в обеспечении сохранности тех или иных сведений, имеющих коммерческую ценность для организации, необходимо определить, каким образом будет закреплено обязательство по неразглашению коммерческой тайны. Далее будут рассмотрены особенности заключения соглашения о неразглашении коммерческой тайны.

Действующее законодательство не содержит

определенных норм, которые регулировали бы порядок заключения соглашения о неразглашении коммерческой тайны либо предусматривали унифицированную форму.

В связи с тем, что отношения в процессе охраны коммерческой тайны возникают в рамках трудовых отношений, в большинстве случаев обязательство о неразглашении информации, составляющей коммерческую тайну, может быть оформлено следующими способами:

включением в Трудовой договор отдельной статьи;

дополнительным соглашением к Трудовому договору.

Соглашение о неразглашении коммерческой тайны, как было рассмотрено ранее, в определенных случаях является необходимым условием для защиты информации от несанкционированного распространения третьим лицам. При этом важно помнить, что в случае отсутствия установленного режима коммерческой тайны способы ее защиты не подлежат применению.

Режим коммерческой тайны в соответствии со ст. 10 Закона считается установленным после принятия следующих мер:

1) определение перечня информации, составляющей коммерческую тайну;

2) ограничение доступа к информации, составляющей коммерческую тайну, путем установления порядка обращения с этой информацией и контроля соблюдения такого порядка;

3) учет лиц, получивших доступ к информации, составляющей коммерческую тайну, и (или) лиц, которым такая информация была предоставлена или передана;

4) регулирование отношений по использованию информации, составляющей коммерческую тайну, работниками на основании трудовых договоров и контрагентами на основании гражданско-правовых договоров;

5) нанесение на материальные носители, содержащие информацию, составляющую коммерческую тайну, или включение в состав реквизитов документов, содержащих такую информацию, грифа «Коммерческая тайна» с указанием обладателя такой информации.

Иными словами, установление режима коммерческой тайны может производиться путем:

1) издания приказа или распоряжения;

2) утверждения положения, инструкции или иного локального нормативного акта;

3) подписания трудового или гражданско-правового договора;

4) издания закона или иного нормативного правового акта.

При соблюдении указанных требований обладатель разглашенной информации сможет защитить свои права как в рамках трудового, так и гражданского, административного или уголовного законодательства.

Подтверждением установления режима коммерческой тайны могут служить локальные нормативные акты, изданные владельцем информации (приказы, распоряжения, положения и т.д.), а также документы, регулирующие правоотношения владельца информации с третьими лицами.

К ним относится разработка и принятие таких корпоративных актов, как Положение о коммерческой тайне, Перечень сведений, составляющих коммерческую тайну, и другие. Помимо этого, организация разрабатывает ряд документов, освещающих вопросы регулирования трудовых отношений с работником по поводу охраны конфиденциальности информации, полученной им для выполнения трудовых функций, ориентированных на соблюдение информационной безопасности.

К таким документам можно отнести:

положение об обеспечении конфиденциальности информации;

инструкцию по обеспечению режима конфиденциальности на предприятии;

перечень сведений, составляющих конфиденциальную информацию;

положение об особом делопроизводстве и специализированном документообороте;

инструкцию о порядке допуска сотрудников к сведениям, составляющим конфиденциальную информацию;

инструкцию по пропускному и внутриобъектному режиму;

положение о взаимодействии с иностранными фирмами и их представителями;

перечень сведений, разрешенных к опубликованию в открытой печати;

памятку сотруднику о сохранении коммерческой тайны;

обязательство сотрудника о сохранении конфиденциальной информации;

требования к ограничению доступа в помещения, где производится обработка и хранение конфиденциальной информации;

инструкцию по обеспечению безопасности при обработке и хранении конфиденциальной информации с использованием средств вычислительной техники (инструкция пользователя, оператора, системного администратора);

требования к лицам, оформляемым на должности, по которым предусмотрен допуск к конфиденциальной информации;

инструкцию о порядке обслуживания и ремонта элементов автоматизированной системы, используемых для обработки и хранения конфиденциальной информации;

прочие.

Поскольку данный перечень является открытым и каждая организация вправе самостоятельно определять, какими документами будет регулироваться обеспечение

соблюдения режима коммерческой тайны, далее будут рассмотрены чаще встречающиеся локальные акты.

Несмотря на то что Закон не содержит прямого требования о принятии юридическим лицом Положения о коммерческой тайне, наиболее целесообразным вариантом регулирования на корпоративном уровне соответствующих правоотношений является разработка локального акта, определяющего порядок охраны прав на информацию, распоряжения ею и решения иных вопросов, возникающих в процессе ее использования.

При определении перечня и состава информации, относящейся к коммерческой тайне, прежде всего необходимо учитывать те сведения, которые не могут подпадать под данную категорию в соответствии со ст. 5 Закона. В случае возникновения противоречий между действующими в организации локальными нормативными актами рекомендуется руководствоваться общими правилами разрешения юридических коллизий, которые сводятся к следующему:

при противоречии актов одного и того же органа, изданных в разное время и касающихся одного вопроса, применяется последний по принципу – позже изданный акт отменяет предыдущий в той части, в которой наблюдается расхождение;

в случае одновременного создания коллизионных актов разными органами применяется акт, обладающий более высокой юридической силой, то есть в основе лежит принцип иерархии нормативных актов;

в ситуации, когда расходятся общий и специальный акты одного уровня (коллизии по горизонтали), применяется последний; если разного уровня (коллизии по вертикали) – общий.

В случае, когда речь идет о нормативных актах одного уровня по одному вопросу с разным временем издания, применению подлежит тот, который принят позднее, то есть Положение о коммерческой тайне. Перечень же может применяться только в части, которая не противоречит этому Положению.

Приложением к Положению, как правило, является Журнал учета документов, содержащих информацию, составляющую коммерческую тайну организации, а также Лист ознакомления с Положением, позволяющие зафиксировать факт доведения такой информации до работника.

Законодательство не запрещает использовать дополнительные меры и технические средства в легальных рамках для защиты такой тайны. Допуск отдельных лиц к информации, содержащей гриф «коммерческая тайна», осуществляется в строгом соответствии с регламентом и должен упоминаться в следующих документах, регулирующих взаимоотношения лиц:

в трудовом договоре сотрудника и работодателя;
в коллективном трудовом договоре;
в правилах внутреннего распорядка и регламенте хранения и защиты коммерческой тайны;
в договорах гражданско-правового характера;
в дополнительных соглашениях к вышеупомянутому договору.

В некоторых случаях необходимо придерживаться Положения о порядке обращения со служебной информацией ограниченного распространения. Так, например, информация, составляющая коммерческую тайну, поступив в государственный орган, приобретает статус служебной информации ограниченного распространения (или конфиденциальной информации).

Таким образом, содержание защищаемой информации в каждой организации должно быть четко определено и документально оформлено. Правовые нормы обеспечения безопасности и защиты информации на конкретном предприятии (фирме, организации) отражаются в совокупности учредительных, организационных и функциональных документов.

Основные требования к безопасности и защите информации закрепляются в Уставе в следующих положениях:

1) предприятие самостоятельно определяет состав, объем и порядок защиты конфиденциальных сведений, имеет право требовать от своих сотрудников обеспечения их сохранности и защиты от внутренних и внешних угроз;

2) предприятие обязано обеспечить сохранность информации конфиденциального характера.

Таким образом, для эффективной правовой охраны коммерческой тайны необходимо не только заключение соглашения о неразглашении, но и принятие иных локальных актов организации, позволяющих в совокупности обеспечить введение в организации режима коммерческой тайны.