

**«Рекомендации хозяйствующим субъектам по вопросам закрепления прав и охраны информации, составляющей коммерческую тайну», разработанные в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации**

(п 4.2.1 Комплексного плана Развития системы Роспатента до 2010 г.)

**ПРИЛОЖЕНИЕ А**

**Проект**

*Предложения и замечания по проекту направлять по электронному адресу:  
inikolae@rupto.ru*

## Содержание

Введение	3
1 Вопросы закрепления прав на информацию, составляющую КТ.	5
1.1 Понятие и признаки охраноспособности информации, составляющей КТ.....	5
1.2 Сведения, которые могут составить КТ.....	7
1.3 Особенности информации о секретах производства (ноу - хау).....	8
1.4 Основания владения и распоряжения информацией, составляющей КТ.....	12
1.5 Права обладателя информации, составляющей КТ.....	14
1.6 Право на вознаграждение.....	17
1.7 Закрепление прав на информацию, составляющую КТ, при выполнении работ по государственному контракту.....	18
2 Обеспечение охраны информации, составляющей КТ.....	22
2.1 Меры, принимаемые хозяйствующими субъектами, по охране КТ	22
2.2 Законные формы доступа к КТ.....	23
3. Защита прав на информацию, составляющую КТ.....	25
3.1 Незаконные действия с КТ.....	25
3.2 Ответственность за нарушение прав на КТ.....	26
Использованная при разработке Рекомендаций литература	30
Приложение А.1 Соглашение об охране конфиденциальности информации .....	32
Приложение А.2 Обязательство о неразглашении и неиспользовании в личных целях информации, составляющей коммерческую тайну.....	35
Приложение А. 3 Договор об охране конфиденциальности информации, составляющей коммерческую тайну, при ее передаче.	36

## **Введение**

Современная рыночная экономика ориентирована на то, чтобы частные достижения субъектов экономической деятельности применялись только их обладателями или с согласия этих лиц, повышая тем самым конкурентоспособность и прибыль конкретных участников гражданского оборота. В научно – технической и производственной сфере это требует обеспечения правовой охраны и защиты, принадлежащих субъектам экономической деятельности, как объектов интеллектуальной собственности, так и информации, составляющей коммерческую тайну.

Настоящие Рекомендации подготовлены Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам и предназначены для хозяйствующих субъектов, которые в целях конкурентоспособности и получения положительных результатов хозяйственной деятельности практикуют создание и использование информации, охраняемой в режиме коммерческой тайны (далее - КТ).

Рекомендации имеют также целью оказание практической помощи в применении положений Закона РФ "О коммерческой тайне", которые нашли неоднозначное толкование среди специалистов и в публикациях СМИ.

Данные Рекомендации основываются на положениях законодательных актов и, в частности, Гражданского кодекса РФ (далее - ГК РФ), Закона РФ "О коммерческой тайне" (далее - ЗоКТ), отдельных статей Кодекса об административных правонарушениях РФ (далее - КоАП РФ), Уголовного кодекса РФ (далее - УК РФ), Закона РФ "О защите конкуренции", Трудового кодекса РФ (далее - ТК РФ), Налогового кодекса РФ (далее – НК РФ), а также учитывают нормы, связанные с информацией, охраняемой в режиме КТ, в постановлениях Правительства РФ (далее – ПП РФ) от 4.05.05 № 284 и от 17.11.05 № 685 по вопросам государственного учета и распоряжения правами на результаты научно - технической деятельности, полученные за счет средств федерального бюджета. В Рекомендациях учтены некоторые позиции, приведенные, в частности, в Методических рекомендациях для руководителей предприятий по вопросам учета, правовой охраны и использования результатов интеллектуальной деятельности, созданных за счет средств федерального бюджета, утвержденных Министром образования и науки Российской Федерации А. А. Фурсенко 26.07.2004 г. [1], Постатейном комментарии и практических рекомендациях к федеральному закону «О коммерческой тайне» [2], а также проанализированные и обобщенные при подготовке данных Рекомендаций критические замечания и предложения в отношении толкования ряда положений ЗоКТ в публикациях специалистов[5-19].

В соответствии с законодательством РФ информация, составляющая КТ, также как интеллектуальная собственность, отнесена к нематериальным объектам гражданских прав (ст.128 ГК РФ). К ней применяются как специальные, так и общие положения гражданского законодательства и, в частности, о служебной и коммерческой тайне (ст.139 ГК РФ); способах защиты гражданских прав и возмещении убытков (ст. 12 и 15 ГК РФ); об ответственности за нарушение обязательств (Глава 25 ГК РФ); нормы ГК РФ, касающиеся вопросов КТ в

отношении отдельных видов договоров - подряда (ст.727), на выполнение НИОКР (ст.771), коммерческой концессии (франчайзинга) (ст.1032) и другие. В случае неоднозначного толкования положений, относящихся к информации, составляющей КТ, в других законодательных или подзаконных актах рекомендуется руководствоваться соответствующими положениями ГК РФ (п.2 ст.3 ГК РФ).

Для регулирования отношений, связанных с информацией, составляющей КТ, законодательство РФ (п.3 ст.1 ЗоКТ; ст.8 Закона РФ "О государственной тайне") **не предусматривает установление режима засекречивания (использование грифов секретности)**, применяемого для сведений, отнесенных к государственной тайне.

Информацию, составляющую КТ, характеризующуюся в соответствии со ст.139 ГК РФ идентичными признаками со служебной тайной, **необходимо**, тем не менее, **отличать от сведений, относимых к служебной тайне**, руководствуясь правилом - **виды информации, составляющей КТ, должны быть оборотоспособными (п.1 ст. 129 ГК РФ) в предпринимательской и иной хозяйственной деятельности**. Не могут охраняться в режиме КТ и такие виды тайн как врачебная, банковская, следствия, адвокатская, налоговая, нотариальная, страхования и т. п., являющиеся служебной тайной.

Вместе с тем в определенных ситуациях информация, составляющая для ее обладателя КТ, может выступать как служебная тайна, например, для должностного лица и работников различного уровня публичной власти, которым в целях выполнения их функций правообладателем в соответствии со ст.13 ЗоКТ была предоставлена информация, составляющая КТ.

**Законодательство о КТ не требует государственной регистрации информации, составляющей КТ**, и ее охраноспособность проверяется только при нарушении (оспаривании) права на КТ. При возникновении таких споров обладателю информации, составляющей КТ, необходимо будет доказывать свое законное право на владение этой информацией.

Отечественная и особенно зарубежная практика использования в хозяйственном обороте информации, составляющей КТ, показывает, что при соблюдении определенных условий ее применения она по сравнению с объектами интеллектуальной собственности отличается:

наибольшей универсальностью по отношению, например, к патентной информации, виды которой строго определены в законе;

отсутствием требований об обязательной регистрации и официального признания ее охраноспособности;

неограниченностью срока охраны КТ (пока сохраняется режим конфиденциальности).

## **1 Вопросы закрепления прав на информацию, составляющую КТ**

### **1.1 Понятие и признаки охраноспособности информации, составляющей КТ**

КТ согласно п/п 1 ст. 3 ЗоКТ приравнена к конфиденциальности информации, т. е. к сведениям, входящим в Перечень сведений конфиденциального характера, утвержденный Указом Президента РФ от 06.03.1997 г. № 188 [3], и **связанным с коммерческой деятельностью**, доступ к которым ограничен в соответствии с ГК РФ и федеральными законами. Эти ограничения в данном случае состоят в том, что такие сведения конфиденциального характера должны обладать признаками охраноспособности информации, составляющей КТ, и доступ к ним должен быть ограничен в соответствии с ГК РФ и ЗоКТ. Условия конфиденциальности основываются на договорных отношениях (между работником и работодателем, лицензиаром и лицензиатом) и определяются конкретными взаимными обязательствами, принимаемыми обладателем информации, составляющей КТ, и лицами, получившими доступ к ней, о неразглашении этих сведений для третьих лиц.

К конфиденциальной информации, составляющей КТ, не могут относиться общеизвестные сведения, доступные неопределенному кругу лиц. В отличие от патентного права, где используется критерий новизны, критерием общеизвестности является доступность информации. Если для получения сведений необходимы денежные, временные или какие – либо другие затраты, данные сведения также не считаются открытыми к доступу. В итоге конфиденциальный характер информации определяется тем, что ее создатель затратил интеллектуальные усилия на получение результата, который может быть воспроизведен кем – либо только таким же способом. Поэтому объектом правовой защиты является не столько сама информация, сколько затраты, связанные с ее созданием.

**Признаками охраноспособности информации, составляющей КТ**, в соответствии со ст. 139 ГК РФ и ст. 3 ЗоКТ являются:

**1) действительная или потенциальная коммерческая ценность информации в силу неизвестности ее третьим лицам.**

Коммерческая ценность информации – объективное, внутренне присущее ей свойство - является важнейшим признаком охраноспособности информации, составляющей КТ, без которого у правообладателя не появляется оснований закрывать свою информацию для третьих лиц – субъектов, не являющихся сторонами отношений, связанных с КТ, которые могли бы получить выгоду от ее раскрытия и/или использования.

Под коммерческой ценностью информации, составляющей КТ, понимают:

а) получение правообладателем от ее непосредственного использования экономических преимуществ в силу того, что его конкуренты такой информацией не обладают. Коммерческая ценность информации выражается в этом случае в возможности получения прибыли от реализации правообладателем продукции с использованием технологий, секретов торговли и т. п., сведения о которых составляют КТ;

б) ее способность, как объекта рыночного оборота, представлять коммерческий интерес для третьих лиц, которые могли бы получить определенную выгоду, если бы они обладали информацией, составляющей КТ. В этом случае ее цену, помимо себестоимости, будет определять и рыночный спрос на такую информацию. Коммерческая ценность информации будет зависеть от цены, которую конкурент может заплатить ее обладателю при законном ее приобретении.

Различают действительную и потенциальную ценность информации, составляющей КТ. Действительная ценность определяется затратами на создание информации, ее рыночной стоимостью и затратами на поддержание режима КТ, а потенциальная - размером убытков, которые может понести лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность, в случае разглашения или неправомерного использования такой информации.

На коммерческую ценность влияют и такие ее качества как **достоверность, актуальность и полнота информации, составляющей КТ.**

Предполагается, что разглашение КТ влечет за собой утрату коммерческой ценности соответствующей информации и, как следствие этого - необходимость возмещения в адекватном размере ущерба, причиненного такими действиями обладателю этой информации. Поэтому в случаях неправомерного доступа к КТ или ее разглашения обладателю информации, составляющей КТ, необходимо будет определить и подтвердить ее коммерческую ценность в силу неизвестности третьим лицам, а также реальный прямой или потенциальный ущерб, причиненный ему в результате нарушения конфиденциальности данной информации. При этом ущерб должен являться непосредственным следствием нарушения конфиденциальности информации и состоять с такими противоправными действиями в прямой причинной связи, а не являться результатом сопутствующих процессов (например, ухудшения деловой репутации);

2) **к информации нет свободного доступа на законном основании.** Данный признак охраноспособности обеспечивается условиями: обладатель получил данную информацию законным способом (п.п. 2 и 3 ст. 4 ЗоКТ), имеет право ограничить доступ к ней (п/п 3 п.2 ст.7 ЗоКТ) и при этом он не нарушает ограничительных требований Закона (ст. 5; п.6 ст.10 ЗоКТ). Предполагается, что третьи лица могут получить информацию, составляющую КТ, только незаконным путем либо в результате небрежности ее обладателя;

3) **обладателем информации введен режим КТ.**

Режим КТ (п/п 3 ст.3 ЗоКТ) представляет собой комплекс правовых, технических, организационных и иных мер (см. раздел 2.1 настоящих Рекомендаций), которые **в совокупности** должны соответствовать разумно - достаточным требованиям, приведенным в п.п. 1, 3, 4 ст.10 ЗоКТ, и позволять обладателю КТ защитить ее от конкурентов и лиц, которые могут использовать КТ в своих личных, в т. ч. коммерческих целях. Данные меры должны быть адекватны коммерческой ценности защищаемой информации, иначе правообладатель будет в проигрыше: либо КТ раскроют, либо он разорится на ее защите.

Установление режима конфиденциальности должно быть в обязательном порядке осуществлено в письменной форме в целях создания документальных гарантий для последующего подтверждения этого юридического факта.

**При наличии коммерческой ценности информации и ее недоступность для третьих лиц на законном основании права обладателя информации, составляющей КТ, возникают с момента установления им в отношении такой информации режима конфиденциальности (ст. 7 ЗоКТ). Использование этих прав позволит правообладателю и его контрагентам при существующих или возможных обстоятельствах обеспечить получение преимуществ в предпринимательской и иной хозяйственной деятельности. Эти преимущества в ЗоКТ обозначены как увеличение доходов, исключение неоправданных расходов, сохранение положения на рынке товаров, работ, услуг или получение иной коммерческой выгоды (п.1ст.3). Следует иметь в виду, что данные характеристики преимуществ, также как характеристика информации «имеющей действительную или потенциальную коммерческую ценность», не налагают ограничений, относящихся к существу информации, составляющей КТ, - они имеют важное **разъясняющее** значение, но не являются **правовыми характеристиками**.**

**Правовая охрана информации, составляющей КТ, утрачивается с момента прекращения действия режима конфиденциальности.**

В случае возникновения спора вопрос о соответствии мер, принятых правообладателем, законным критериям признаков охраноспособности информации, составляющей КТ, разрешается в судебном порядке **применительно к каждой отдельной ситуации.**

## **1.2 Сведения, которые могут составить КТ**

К информации, составляющей КТ, в соответствии со ст. 3 ЗоКТ может быть отнесена научно - техническая, технологическая, производственная, финансово - экономическая или иная информация (в том числе составляющая секреты производства (ноу-хау), удовлетворяющая признакам охраноспособности в качестве КТ. Эта информация может иметь техническое и коммерческое содержание. К технической сфере, например, могут относиться сведения об охраноспособных результатах научно-технической деятельности, чертежи, результаты опытов, статистические расчеты, методики, технологии, формулы и рецептуры, списки деталей, данные о производственных улучшениях и т. д.; к коммерческой – картотеки клиентов, поставщиков, данные об организации производства, данные о финансировании, методы рекламы, программы и т. п.

Поскольку законодательство о КТ нормативно не ограничивает перечень видов информации, составляющей КТ, и не определяет состав такой информации, **данный перечень не является исчерпывающим и обладателю тех или иных сведений, удовлетворяющих признакам охраноспособности, предоставляется полная свобода действий в каждом конкретном случае, исходя из коммерческих и иных хозяйственных интересов, в соответствии с правом, данным ему в п. 1 ст. 4 ЗоКТ, и с учетом ограничительных положений**

**данного закона устанавливать перечень и определять состав информации, представляющей КТ.**

Ограничительные положения для обладателя информации, составляющей КТ, сформулированы в ст. 5 ЗоКТ и в соответствии с положением ст.2 ЗоКТ о том, что законодательство РФ о КТ регулируется федеральными законами, заменяют Постановление Правительства РСФСР от 5.12.1991 № 35 "О перечне сведений, которые не могут составлять КТ"[4 ]. В ограничительном перечне ст. 5 ЗоКТ по сравнению с перечнем в указанном ПП РСФСР не содержатся сведения, относящиеся к отчетности о финансово - хозяйственной деятельности, иные сведения, необходимые для проверки правильности исчисления и уплаты налогов и других обязательных платежей, документы о платежеспособности, об уплате налогов и других обязательных платежей. Следовательно, такие сведения с введением в действие ЗоКТ могут охраняться в режиме КТ.

Как ограничительное положение следует также рассматривать и п. 6 ст. 10 ЗоКТ, запрещающий использование режима КТ в целях, противоречащих требованиям защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороноспособности страны и безопасности государства, и вытекающий из части 3 ст.55 Конституции Российской Федерации. Названный нормативный запрет может применяться для оспаривания фактов необоснованного и неправомерного сокрытия определенной информации ее обладателем под предлогом КТ, что с его стороны представляет собой злоупотребление своими правами в противоречие с ч.3 ст. 17 Конституции РФ и п.п. 1 - 3 ст. 10 ЗоКТ.

### **1.3 Особенности информации о секретах производства (ноу - хау)**

#### **1.3.1 Признаки и объекты секретов производства (ноу – хау)**

В массиве информации, составляющей КТ, секретами производства (ноу-хау) признаются сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и другие) о способах осуществления профессиональной деятельности, удовлетворяющие признакам охраноспособности информации, составляющей КТ, и характеризующиеся некоторыми специфическими для данного вида информации качественными показателями. Как правило, секреты производства (ноу – хау) возникают в результате обобщений существующего научного и производственного опыта, знаний и навыков либо в результате специальных научных исследований и разработок.

К секретам производства (ноу - хау), в частности, могут быть отнесены:  
- сведения о сущности охраноспособных РНТД, по которым обладателю этих сведений по тем или иным причинам нецелесообразно получение правовой охраны в качестве объектов ИС (чаще всего это связано со спецификой областей научно - технической деятельности предприятия, когда нарушение исключительных прав на эти объекты ИС будет трудно проверить, или охрана таких РНТД в режиме КТ даст лучшие экономические результаты). В соответствии с п.2 ст. 8 ЗоКТ в качестве **секретов производства (ноу-хау) в данном случае могут выступать** полученные работником **результаты,**

**способные к правовой охране в качестве изобретения, полезной модели (далее– ПМ), промышленного образца (далее–ПО), топологии интегральной микросхемы (далее – ТИМС), программы для ЭВМ (далее – Пр. ЭВМ), базы данных (далее – БД);**

- сведения о методах, процессах, технологиях изготовления или сборки, контроля, управления производственными процессами, рациональном размещении, профессиональном опыте и иных объектах, **имеющих коммерческую ценность для предприятий и организаций, выпускающих товарную продукцию или предоставляющих услуги**, на которые не может быть получена правовая охрана в качестве объектов интеллектуальной собственности или когда получение патента на изобретение, ПМ, ПО проблематично в силу недостаточного изобретательского или художественно-конструкторского уровня;

- сведения, относящиеся к способам **реализации экономических и организационных решений при продвижении на рынок продукции или услуг** (маркетинговая информация), которая в том числе может быть в определенной мере связана с преимуществами от использования в продукции или услугах выше приведенных видов секретов производства (ноу – хау).

Полезность секретов производства (ноу–хау) для правообладателя и/или контрагента (коммерческая ценность) может проявляться в обоснованном ожидании улучшения конкурентоспособной позиции, например, помогая войти в новый рынок или давая преимущество в конкуренции с другими производителями или поставщиками, которые не имеют доступа к данному секрету производства (ноу-хау). Ценность ноу-хау может также частично состоять во времени, выигранном лицензиатом после его получения. Так, ценность могут иметь не столько те ноу-хау, которые новы, сколько те, которые нельзя получить без весьма существенных затрат времени, финансовых и материальных ресурсов. Наиболее ценными могут, например, оказаться результаты испытаний - без их использования необходимо было бы проводить испытания заново со всеми неизбежными при этом затратами.

Следует иметь в виду, что появление на рынке товара, содержащего ноу - хау, еще не означает, что к этим сведениям установлен открытый доступ. Режим конфиденциальности будет сохраняться до тех пор, пока для доступа к информации требуются дополнительные технические средства или методы исследования.

Секреты производства (ноу-хау), обладающие всеми признаками охраноспособности информации, составляющей КТ, с учетом зарубежной практики и положений Соглашения по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС) рекомендуется характеризовать также некоторыми уточняющими качественными показателями:

- в смысле неизвестности третьим лицам эти сведения не должны являться **общеизвестными или легко доступными** в целом или в определенной конфигурации и подборе ее компонентов **лицам в тех кругах, которые обычно имеют дело с подобной информацией;**

- быть **существенной**, т. е. включать информацию, которая имеет значение для целого или существенной части способа производства или продукта или услуги, или для их развития, и **исключать тривиальные сведения**;

- быть **идентифицированной**, т. е. описанной или зарегистрированной обладателем таким способом, который позволяет проверить наличие показателей неизвестности третьим лицам и существенности, например, изложена или в отдельном документе либо в лицензионном договоре или зарегистрирована на предприятии в любой другой подходящей форме.

### 1.3.2 Налоговый и бухгалтерский учет секретов производства (ноу – хау)

Информация, составляющая КТ, и, в частности, секреты производства (ноу – хау), являются одним из важных объектов гражданских прав, используемых в предпринимательской деятельности. Она может содержать технические, организационные, управленческие и иные решения и всегда будет объективно существующим нематериальным активом (НМА) независимо от того, отражается она на бухгалтерском учете или нет, поскольку сущностной характеристикой любого актива является его способность приносить прибыль. Секреты производства (ноу– хау), представляя большую ценность предприятия, становятся сегодня одним из способов выживания в рыночных условиях, позволяя с наименьшими затратами получать и реализовывать товарную продукцию. Поэтому в деятельности предприятия следует изыскивать средства, необходимые для создания и постоянного совершенствования секретов производства (ноу–хау) и предотвращения доступа к ним третьих лиц.

Для минимизации затрат на такие расходы может использоваться постановка секретов производства (ноу– хау) в качестве НМА на бухгалтерский учет с последующей амортизацией этих расходов. Однако согласно действующему ПБУ 14/2000 для целей бухгалтерского учета ноу – хау не учитываются в составе НМА. Исключение из перечня НМА в данном документе права на ноу-хау дает налоговой инспекции формальные основания возражать против включения в НМА любого объекта прав, определяемого как ноу-хау, и усматривать в этом необоснованное занижение налогооблагаемой базы для исчисления налога на прибыль.

В то же время положение абз.3 п.3 ст.257 НК РФ позволяет для целей налогового учета относить (причем, в более широкой формулировке) «владение ноу-хау, секретной формулой или процессом, информацией в отношении промышленного, коммерческого или научного опыта» (далее – ноу-хау) к НМА предприятия, то-есть к амортизируемому имуществу. Таким образом, признание ноу-хау в качестве НМА в целях налогообложения не ставится в зависимость от порядка признания его в бухгалтерском учете.

При этом следует учитывать, что **амортизируемым имуществом признаются только активы, созданные или приобретенные предприятием**. Поэтому, если ноу-хау получено безвозмездно или в качестве вклада в уставной капитал, оно не может быть НМА для целей налогового учета. **Амортизируемым имуществом согласно п.1 ст. 256 НК РФ признается имущество со сроком**

**полезного использования более 12 месяцев и первоначальной стоимостью более 10000 рублей.** Кроме того, в соответствии с п.8 ст.256 НК РФ не подлежат

амортизации приобретенные права на результаты интеллектуальной деятельности, если по договору на приобретение указанных прав оплата должна производиться периодическими платежами (роялти) в течение действия указанного договора.

Итак, чтобы предприятие могло признать в налоговом учете ноу-хау как НМА, а амортизационные отчисления по нему косвенными расходами, необходимо выполнить следующие предъявляемые НК РФ условия:

- ноу-хау должно быть создано или приобретено предприятием;
- должен быть документ, подтверждающий существование ноу – хау и его принадлежность предприятию, а также определяющий стоимость данного актива;
- должно быть подтверждено использование ноу-хау в производстве или для управленческих нужд в течение срока, превышающего 12 месяцев;
- должна быть подтверждена выгода, извлекаемая из использования ноу-хау для указанных нужд;
- если срок полезного использования ноу-хау невозможно определить документально или если он не указан в договоре на передачу ноу-хау, то он должен быть установлен продолжительностью 10 лет (п.2 ст. 258 НК РФ);
- ноу-хау должно быть учтено в налоговом регистре как НМА предприятия (хотя по данным бухгалтерского учета согласно ПБУ 14/2000 такого НМА не существует); рекомендуемые первичные документы – приказ руководителя и справка бухгалтера о принятии НМА к налоговому учету.

Согласно абз.5-6 ст.257 НК РФ первоначальная стоимость амортизируемых НМА определяется как сумма расходов на их приобретение (создание) и доведение их до состояния, в котором они пригодны для использования, за исключением сумм налогов, учитываемых в составе расходов в соответствии с данным Кодексом. Стоимость НМА, созданных самой организацией, определяется как сумма фактических расходов на их создание, изготовление (в т.ч. материальных расходов, расходов на оплату труда, расходов на услуги сторонних организаций, расходов, связанных с установлением режима КТ).

Таким образом, поставив на налоговый учет НМА в виде «владения ноу-хау, секретной формулой или процессом, информацией в отношении промышленного, коммерческого или научного опыта», предприятие сможет начислять по ним амортизацию и уменьшать налогооблагаемую прибыль.

С введением в действие с 1 января 2008 г. Четвертой части ГК РФ, статьей 1466 которой предусматривается исключительное право обладателя секрета производства (ноу–хау) на его использование любым не противоречащим закону способом, в том числе при изготовлении изделий и реализации экономических и организационных решений, станет возможным осуществлять принятие к бухгалтерскому учету в качестве НМА секретов производства (ноу-хау) или по ПБУ 14/2000, после внесения в него соответствующих изменений, или какому – либо вновь разработанному аналогичному документу.

В соответствии же с действующим сегодня законодательством (до введения в действие Четвертой части ГК РФ) предприятию, прежде всего, необходимо установить факт создания объекта, обладающего признаками ноу-хау. Для этого необходимо описать, в чем состоит ноу-хау, не раскрывая его содержания (для особо значимой информации рекомендуют запечатать содержащие ее документы в пакет с надписью «Охраняемое ноу-хау Х. Вскрыть только по решению суда»), юридически факт создания ноу-хау подтвердить приказом по предприятию, устанавливающим правила доступа к данной информации сотрудников и третьих лиц.

В целях бухгалтерского учета создания ноу-хау идентификация тех или иных затрат с процессом его создания для формирования стоимости ноу-хау возможна только в том случае, когда внутренним распорядительным документом регламентировано проведение данных работ, установлен состав исполнителей и примерная смета расходов. После издания приказа о создании ноу-хау и утверждения сметы в бухгалтерском учете расходы по данному направлению деятельности следует аккумулировать на счете 97 «Расходы будущих периодов» с последующим периодическим списанием в течение срока использования ноу-хау, либо единовременно – в момент передачи третьему лицу.

Некоторые авторы рассматривают процесс разработки ноу-хау как проведение НИОКР, предлагая и бухгалтерский учет ноу-хау организовать аналогично НИОКР в соответствии с ПБУ 17/02 «Учет расходов на научно-исследовательские, опытно-конструкторские и технологические работы». Однако следует иметь в виду, что в соответствии с упомянутым ПБУ учитываются только расходы на такие НИОКР, которые определены Федеральным законом от 23.08.1996 г. №127-ФЗ «О науке и государственной научно-технической политике».

В случае приобретения ноу-хау по отдельному договору ноу-хау представляет собой отдельный объект учета. Существенными условиями, определяющими порядок его учета, являются цель приобретения и срок возможного применения ноу-хау. Ноу-хау должно приобретаться для производственных либо управленческих нужд, иначе его следует учитывать как внепроизводственный расход. Срок использования ноу-хау, в течение которого предприятие получает от него выгоду, должен превышать 12 месяцев, что позволяет, учитывая невозможность признания ноу-хау как НМА, отразить затраты на ноу-хау как внеоборотные расходы будущих периодов. Для этой цели к счету 97 «Расходы будущих периодов» рекомендуется открыть субсчет «Внеоборотные расходы». Таким образом, в случае приобретения предприятием ноу-хау за плату по договору затраты относятся на указанный счет 97 и ежемесячно включаются в себестоимость продукции.

#### **1.4 Основания владения и распоряжения информацией, составляющей КТ**

**Обладателем информации, составляющей КТ, которому предоставлено право на отнесение информации к КТ и на определение перечня и состава такой информации (п.1 ст.4 ЗоКТ), может быть юридическое или физическое лицо,**

**занимающееся предпринимательской деятельностью.** Основаниями для данного утверждения являются:

**п.1 ст. 2 ГК РФ** - гражданское законодательство регулирует отношения между юридическими лицами и гражданами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием;

**указания в статьях ЗоКТ: абз.1 ст.5** – на лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность; **п.3 ст.10** - на индивидуального предпринимателя; **п.1 ст.1** - на регулирование законом отношений на рынке товаров, работ и услуг.

Право на информацию, составляющую КТ, рассматривается как **товар**, который используется в предпринимательской деятельности, и соответственно лица, которые создают и реализуют этот товар, являются участниками предпринимательской деятельности.

**ЗоКТ определены следующие законные основания владения и распоряжения информацией, составляющей КТ:**

**а) информация, составляющая КТ, получена работником в рамках трудовых отношений и ее обладателем в силу Закона становится работодатель (п.1 ст.8 ЗоКТ). В соответствии с этой нормой работник, получивший такую информацию в процессе исполнения своей трудовой функции, ни при каких обстоятельствах не может считаться обладателем КТ в отличие от случая, когда рассматривается право на получение патента, и это право либо по договору работника (автора) с работодателем или по истечении 4-х месяцев с даты уведомления его работником о полученном им охраноспособном результате, если за это время работодатель не подаст заявку на выдачу ему патента, не передаст это право другому лицу и не сообщит работнику (автору) о сохранении информации об этом результате в тайне, может в соответствии с п.2 ст.8 Патентного закона РФ перейти к работнику (автору);**

**б) информация получена лицом на основании договора о ее передаче.**

**Под передачей согласно п. 6 ст.3 ЗоКТ понимают передачу информации, составляющей КТ и зафиксированной на материальном носителе, ее обладателем контрагенту на основании договора в объеме и на условиях, которые предусмотрены договором;**

**в) информация самостоятельно получена лицом при осуществлении исследований, систематических наблюдений или иной деятельности, даже, если содержание этой информации может совпадать с содержанием информации, составляющей КТ, обладателем которой является другое лицо (п.2 ст.4 ЗоКТ).** Имеются в виду различные виды новаторской, творческой деятельности, результаты обобщения опыта и т. п. Учитывая, что перечень ситуаций, в которых лицо получает информацию, составляющую КТ, не нарушая при этом Закон, является открытым, информация может считаться полученной незаконно только при наличии прямого или косвенного умысла на ее получение, сопровождаемого преодолением принятых обладателем мер по охране конфиденциальности информации.

Законность самостоятельного получения такой информации основывается на том, что данное лицо не могло быть осведомлено, что в отношении сведений,

совпадающих по содержанию с полученной им информацией, их обладатель установил режим КТ.

В силу действия в сфере гражданского производства ст. 56 ГПК РФ об обязанности доказывания, в соответствии с которой каждая сторона спора должна доказывать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих требований и возражений, а в административном и уголовном процессе действия презумпции невиновности (ст.1.5 КоАП РФ; ст.14 УПК РФ) - **именно обладатель информации, составляющей КТ, должен доказывать, что указанная информация была получена с нарушением режима КТ, а не в результате самостоятельной деятельности обвиняемых им лиц.** При этом следует также учитывать и положение п.3 ст. 10 ГК РФ, презюмирующее разумность действий и добросовестность участников гражданских правоотношений;

г) **получение лицом информации, составляющей КТ, в результате действий, совершенных случайно или по ошибке** (п/п 6 п.2 ст.7 ЗоКТ), если в подобных действиях этого лица отсутствуют признаки незаконных способов получения информации, указанных в п.4 ст.4 ЗоКТ, может также в силу п.3 ст.10 ГК РФ рассматриваться как законное, и оно не должно повлечь за собой каких-либо негативных правовых последствий, за исключением **обязательства этого лица сохранять конфиденциальность данной информации;**

д) из формулировки цели ЗоКТ в п.1 ст.1: **“закон регулирует отношения ... в целях обеспечения баланса интересов обладателей информации, составляющей КТ, и других участников регулируемых отношений, в т. ч. государства, на рынке товаров работ, услуг..”** следует важный практический вывод – **государство по Закону не отнесено к числу обладателей информации, составляющей КТ.**

### **1.5 Права обладателя информации, составляющей КТ**

Обладатель информации, составляющей КТ, в соответствии со ст.7 ЗоКТ имеет право:

- **устанавливать, изменять и отменять в письменной форме режим КТ.** На предприятии должны быть документы по оформлению режима конфиденциальности, подтверждающие ограничение свободного доступа к информации и наличие мер обладателя КТ по охране конфиденциальности информации, определены лица, ответственные за проведение мероприятий по оформлению, хранению и учету, организации использования объектов КТ и реализации режима конфиденциальности. Кроме письменной формы, обладатель информации, составляющей КТ, может отказаться от режима КТ и в иной форме, например, раскрыв ее содержание в выступлении на конференции. Однако если такая информация передана ее обладателем по договору контрагенту до раскрытия, он должен был предупредить его об этом способом, установленным в договоре. Там же должны быть оговорены и экономические последствия отмены режима КТ для обеих сторон договора;

- **регулировать доступ к информации, составляющей КТ.**

В отношении работников предприятия, контрагентов, связанных с предприятием договорами, такой доступ должен подтверждаться наличием

специальных документов, где фиксируется перечень лиц, получивших доступ к информации, составляющей КТ, дата ознакомления и их расписки (подписи) с подтверждением ознакомления с наличием режима КТ, обязательствами сохранения конфиденциальности и ответственности за ее нарушение. Наличием на предприятии подобных документов, а также подтверждением соответствующих организационных и технических мероприятий можно документально доказать ограничения свободного доступа на законном основании и меры по охране конфиденциальности информации;

**- требовать от юридических и физических лиц, а также органов публичной власти всех уровней, получивших на законном основании доступ к информации, составляющей КТ, соблюдения обязанностей по охране ее конфиденциальности.**

Доступ к информации, составляющей КТ, осуществляется только с согласия ее обладателя, который в своих требованиях в виде письменного документа определяет порядок и условия доступа к информации. Содержание требования в рамках трудовых и гражданско – правовых отношений определено соответственно в ст.11 и ст.12 ЗоКТ, а в других случаях сводится к обязанности, предусмотренной, в частности, статьями 139, 771, 1032 ГК РФ, заключить договор о конфиденциальности (или включить эти положения в другой договор). При отказе лица подписать письменное требование по охране конфиденциальности информации ее обладатель вправе отказать такому лицу в ознакомлении с информацией, составляющей КТ.

При предоставлении информации, составляющей КТ, органам публичной власти в порядке, предусмотренном ст.6 ЗоКТ, ее обладатель не вправе требовать от указанных органов письменных обязательств по охране конфиденциальности, поскольку в соответствии с ЗоКТ они обязаны создать условия, обеспечивающие охрану предоставленной им информации (п.1 ст.13) , без согласия обладателя информации, составляющей КТ, не имеют права разглашать или передавать ее другим лицам, органам публичной власти (п.2 ст.13), несут ответственность перед обладателями информации в соответствии с законодательством РФ за нарушение конфиденциальности, разглашение или незаконное использование этой информации должностными лицами (п.3 ст.13 и п.3 ст.14);

**- использовать информацию, составляющую КТ, в собственном производстве, управлении предприятием, маркетинговой деятельности и т. п. в порядке, не противоречащем законодательству РФ, при условии соблюдения конфиденциальности информации;**

**- вводить в гражданский оборот информацию, составляющую КТ, на основании договоров с контрагентами.**

**Исходя из принципов свободы договоров (ст.421 ГК РФ) стороны решают вопрос о возмездности такого договора, об объеме и условиях использования информации, о сроке действия договора и о других его условиях. Договор может регулировать такие вопросы как право обладателя информации самому использовать эту информацию и передать ее другим контрагентам, а также о территории, на которой может быть использована переданная информация. Размер вознаграждения, уплачиваемого**

обладателю информации, может зависеть от объема использования информации и от размера экономического эффекта, который будет приносить использование информации.

Передача информации контрагенту может быть осуществлена по договору об уступке информации, составляющей КТ, договору беспатентной лицензии, договору коммерческой концессии (ст.1027 ГК РФ). Поскольку ЗоКТ не предусматривает государственную регистрацию КТ, указанные договоры также не подлежат такой регистрации. Применяется также опционное соглашение, которое обычно является предлицензионным и необходимо для оценки целесообразности покупки лицензии на решения, сохраняемые в режиме КТ. Опционное соглашение подписывается и в случаях, если в ходе переговоров раскрывается сущность КТ и необходимо предусмотреть условия конфиденциальности во время и после переговоров при условии, что договор заключен не будет.

При полной уступке другому лицу информации, составляющей КТ, такое лицо становится обладателем этой информации. При передаче информации, составляющей КТ, контрагенту на основании лицензионного договора или договора коммерческой концессии контрагент может рассматриваться в качестве обладателя информации в пределах, не выходящих за предоставленные ему условия договора;

- защищать свои права в случае разглашения, незаконного получения и незаконного использования информации, составляющей КТ, и требовать возмещения убытков (ущерба), причиненных в связи с нарушением этих прав.

Права обладателя информации, составляющей КТ, возникающие с момента установления им в отношении такой информации режима КТ (п.1 ст.10 ЗоКТ), отличаются от исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности.

Если в основе интеллектуальной собственности лежит легальная монополия, подтверждаемая выдачей государственного охранного документа (патента, свидетельства), право на информацию, составляющую КТ, как рода информации и как объекта гражданских прав, основывается на фактической монополии лица на определенные сведения.

Реализация права на КТ носит ограниченный характер в абсолютных правоотношениях, когда обладателю КТ противостоит неопределенный круг лиц. Здесь правообладатель может пресекать лишь незаконное завладение (получение) его КТ со стороны третьих лиц (например, промышленный шпионаж, вскрытие сейфа, преодоление защитных средств). Все же другие правомочия обладателя, реализуются, как правило, в рамках относительных правоотношений - путем включения в трудовые договоры работодателя с работником и договоры с контрагентами условий о конфиденциальности сведений, составляющих содержание КТ.

Право на КТ относится к разряду субъективных гражданских прав, которые подлежат защите способами, предусмотренными законом, и в частности, ст.12 ГК РФ. При этом правообладатель должен представить доказательства

принадлежности ему права на КТ, в то время как правомочия обладателя исключительного права, например, на изобретение, при наличии действующего патента очевидны и не нуждаются в доказывании.

Если при вторжении в сферу прав владельца исключительных прав возможно предъявление требования возмещения причиненных убытков как к лицам, действующим правомерно, так и к правонарушителям, то при нарушении прав обладателя КТ требовать возмещения убытков можно только от лиц, действовавших неправомерно (абз. 2 части 2 ст.139 ГК РФ). Такими лицами могут стать работники, имеющие доступ к КТ, контрагенты, нарушившие условия о соблюдении конфиденциальности по договору, должностные лица органов власти, посвященные в КТ.

### **1.6 Право на вознаграждение**

ЗоКТ не содержит прямых норм об авторстве на информацию, составляющую КТ, и о праве на вознаграждение за создание и использование этой информации.

Согласно п.2 ст.8 ЗоКТ «в случае получения работником в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя **результата, способного к правовой охране в качестве изобретения, полезной модели, промышленного образца, топологии интегральной микросхемы, программы для электронных вычислительных машин, базы данных, отношения между работником и работодателем регулируются в соответствии с законодательством РФ об интеллектуальной собственности**».

Данная отсылочная норма содержит перечень объектов интеллектуальной собственности, информация о сущности которых может составлять предмет охраны в режиме КТ.

**На основании п.2 ст.8 Патентного закона РФ** в отношении полученных работником (автором) результатов, способных к правовой охране в качестве изобретения, ПМ и ПО, по которым работодатель принял решение о сохранении их в режиме КТ, работник (автор) имеет право на вознаграждение и возникает обязанность работодателя, являющегося в данном случае обладателем информации об этом результате, **выплачивать** ему это вознаграждение, размер которого и порядок выплаты определяются **договором между работником (автором) и работодателем**. В случае недостижения между сторонами соглашения об условиях договора в течение трех месяцев после того, как одна из сторон сделает другой стороне предложение в письменной форме об этих условиях, спор о вознаграждении может быть разрешен в судебном порядке.

В п.2 ст. 8 ЗоКТ указаны и другие результаты, способные к правовой охране в качестве ТИМС, **Пр. ЭВМ и БД**, которые также могут сохраняться работодателем в режиме КТ. Закон РФ «О правовой охране топологий интегральных микросхем» в абз.2 п.1 ст.7 и Закон РФ «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» в абз.2 п.1 ст.12 устанавливают право работника (автора) на вознаграждение, но при условии, что работодателю принадлежат исключительные права на ТИМС и

Пр.ЭВМ или БД как охраняемые объекты интеллектуальной собственности, а не как права на результаты, охраняемые в режиме КТ. В случаях, когда работодатель принимает решение об охране этих результатов в режиме КТ, следует учитывать, что такая информация, как и интеллектуальная собственность, является объектом гражданских прав, и к ней в отношении прав работника (автора) на вознаграждение могут быть применены положения п. 1 ст.6 ГК РФ о том, что «В случаях, когда ....отношения прямо не урегулированы законодательством..., к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяется гражданское законодательство, регулирующее сходные отношения (аналогия закона)».

Применяя на основании п.1 ст.6 ГК РФ аналогию с п.2 ст.8 Патентного закона РФ, в случае, если работодатель примет решение о сохранении информации о результатах, способных к правовой охране в качестве ТИМС, Пр. ЭВМ или БД, работник (автор) этого результата имеет право на вознаграждение, порядок выплаты и размер которого определяются договором между ними.

Необходимо иметь в виду, что сведения об охраноспособных объектах, по которым работодатель может принять решение об охране их в режиме КТ, в основном являются результатами интеллектуальной деятельности и относятся к категории информации о секретах производства (ноу-хау). Сущность полученного результата раскрывается работодателю работником (автором) и при принятии работодателем решения о сохранении результата в режиме КТ, способность его к правовой охране в качестве объекта интеллектуальной собственности подтверждается только автором и работодателем.

Для реализации работнику (автору) своего права на вознаграждение в случае, если работодатель не признает, что охраняемое в режиме КТ техническое решение охраноспособно, при судебном разбирательстве по такому делу официальное подтверждение охраноспособности должно проводиться на дату введения работодателем режима КТ или устанавливаться судом, исходя из обстоятельств конкретного дела.

**Все вопросы, связанные с реализацией права работника (автора) на вознаграждение за создание и использование охраноспособных результатов, охраняемых в режиме КТ, должны быть включены в нормативные документы (стандарты) предприятия и подкреплены соответствующими организационными мероприятиями и финансовым обеспечением.**

### **1.7 Закрепление прав на информацию, составляющую КТ, при выполнении работ по государственному контракту**

Ст. 9 "Порядок установления режима коммерческой тайны при выполнении государственного контракта для государственных нужд" ЗоКТ декларирует следующее:

государственный контракт относится к научно - исследовательским, опытно - конструкторским, технологическим или иным работам (далее - НИОКР) для федеральных государственных нужд или нужд субъекта РФ;

контрактом определяется объем сведений, признаваемых конфиденциальными;

в контракте регулируются вопросы, касающиеся установления в отношении полученной информации режима КТ.

Для раскрытия и практического применения этих деклараций для решения вопросов закрепления прав на информацию, составляющую КТ, полученную при выполнении НИОКР в рамках государственного контракта, следует руководствоваться как общими положениями ГК РФ в отношении использования результатов НИОКР, так и соответствующими положениями о распределении прав на РИТД в законодательных и нормативных актах в сфере интеллектуальной собственности.

Так, в соответствии со ст.772 ГК РФ стороны государственного контракта имеют право использовать результаты НИОКР, в том числе способные к правовой охране (включая охрану сведений о таких результатах в режиме КТ как одной из форм правовой охраны), в пределах и на условиях, предусмотренных государственным контрактом. В соответствии со ст.771 ГК РФ в государственном контракте должны быть определены объемы сведений, признаваемых конфиденциальными, т. е. охраняемых в режиме КТ, касающихся предмета договора, хода его исполнения и полученных результатов работ.

При выполнении государственных контрактов информация о полученных результатах НИОКР может быть отнесена:

к охраноспособным результатам, которые предполагается охранять и использовать в качестве объектов ИС;

к результатам, являющимся охраноспособными в качестве объектов интеллектуальной собственности, но в отношении которых принято решение об охране их в режиме КТ как секретов производства (ноу - хау) ;

к неохраноспособным результатам, информация о которых в случае коммерческой ценности для ее обладателя может быть отнесена к КТ.

При решении вопросов закрепления прав на информацию, составляющую КТ, и внесения соответствующих требований в государственный контракт (или приложение к нему) следует придерживаться следующих рекомендаций:

1) в случае если в соответствии с абз.1 п.1 ст.9.1 Патентного закона РФ (далее - ПЗ РФ) право на получение патента принадлежит исполнителю, то последний в качестве правообладателя самостоятельно принимает решение или о подаче заявки на получение патента на соответствующий объект промышленной собственности или же **об охране полученного результата работ в режиме КТ;**

2) в случае если в соответствии с абз. 2 п.1 ст.9.1 ПЗ РФ право на получение патента принадлежит РФ, от имени которой выступает государственный заказчик (далее – заказчик), исполнитель уведомляет заказчика в письменной форме о получении результата, способного к правовой охране в качестве объекта промышленной собственности, и предложениях о форме правовой охраны и порядке использования этого результата.

Заказчик после уведомления может:

самостоятельно (или поручить исполнителю) подать заявку на получение патента на свое имя или же **принять решение об охране полученного**

**результата в режиме КТ и уведомить об этом исполнителя, который с даты установления режима КТ в соответствии с п.1 ст.1 ЗоКТ становится ее обладателем со всеми вытекающими из этого правами, предоставленными ЗоКТ;**

если заказчик в течение 6 месяцев не подаст заявку на получение патента (или не поручит это сделать исполнителю), равно как не примет решения об охране результата в режиме КТ, право на получение патента или **сохранения сведений об этом результате в режиме КТ переходит к исполнителю;**

3) согласно п. п. 4 и 6 "Положения о государственном учете результатов научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ гражданского назначения, выполняемых за счет средств федерального бюджета", утвержденного ПП РФ от 04.05.2005 г. № 284, **исполнитель уведомляет Заказчика о РНТД, способных к правовой охране в качестве объектов ИС, или охраняемых в режиме КТ секретах производства (ноу-хау).** Данная информация подлежит государственному учету как РНТД, полученные за счет средств федерального бюджета, и вносится Заказчиком в соответствующие базы данных, связанные с работами по государственному контракту;

4) сведения, указанные в п. 3), относятся как к охраноспособным объектам в качестве изобретений, ПМ или ПО, так и к охраноспособным объектам в качестве ТИМС, Пр. ЭВМ и БД, на которые или поданы заявки (получены охранные документы) или которые **охраняются в режиме КТ применительно к охраноспособным результатам;**

5) на основании положения п.1 ст.1 ЗоКТ о том, что государство не является обладателем информации, составляющей КТ, **все права на полученные при выполнении работ по государственному контракту охраноспособные РНТД, по которым принимается решение об охране их в режиме КТ, закрепляются за Исполнителем как обладателем информации об этих РНТД.**

**Изъятиями** в отношении данного положения на основании ст. 9 ЗоКТ ("государственным контрактом ... должны быть урегулированы вопросы, касающиеся установления в отношении полученной информации режима коммерческой тайны") и в соответствии с конкретизацией этой нормы в отношении государственных контрактов в п. 4 "Положения о закреплении и передаче хозяйствующим субъектам прав на результаты научно - технической деятельности, полученные за счет средств федерального бюджета", утвержденного ПП РФ от 17.11.2005 №685, **являются случаи:**

а) **права на РНТД, охраняемые в режиме КТ, включая потенциально патентоспособные технические решения и секреты производства (ноу-хау), закрепляются за РФ, если данные результаты в силу закона изъяты из оборота либо ограничены в обороте или финансирование работ по доведению этих результатов до стадии промышленного применения (включая изготовление опытной партии) берет на себя РФ;**

б) **права на указанные РНТД закрепляются за РФ или по решению заказчика за РФ и исполнителем совместно, если данные результаты необходимы для выполнения государственных функций, связанных с**

**обеспечением обороны и безопасности государства, а также с защитой здоровья населения;**

б) поскольку и заказчик и исполнитель имеют дело с информацией о РНТД, охраняемой в режиме КТ, каждая из сторон должна в соответствии с п.1 ст. 10 ЗоКТ установить разумно - достаточные меры по охране конфиденциальности данной информации. Состав этих мер может быть дополнен в государственном контракте другими, не противоречащими законодательству РФ средствами и методами технической защиты этой информации (п.4 ст. 10 ЗоКТ);

7) предоставление исполнителем информации о РНТД, охраняемой в режиме КТ, третьим лицам для целей, не связанных с обеспечением федеральных государственных нужд, может осуществляться только после уведомления об этом заказчика;

8) что касается полученной или использованной при выполнении работ по государственному контракту **неохраноспособной информации, отнесенной исполнителем к КТ**, то исполнитель распоряжается ею в соответствии с ЗоКТ как обладатель этой информации **без уведомления об этом заказчика**. Однако, перечень сведений о такой информации, признаваемой конфиденциальной, а также срок ее неразглашения исполнителем может быть определен в государственном контракте или оформлен приложением к государственному контракту;

9) в государственный контракт может быть включено обязательство заказчика и исполнителя об информировании друг друга о допущенном либо ставшем известном им факте разглашения или угрозы разглашения, незаконном получении или незаконном использовании информации, составляющей КТ;

10) в государственном контракте должны быть оговорены вопросы выплаты вознаграждения авторам за создание и использование охраноспособных РНТД, охраняемых в режиме КТ.

При сохранении в тайне полученных по государственному контракту РНТД, способных к правовой охране в качестве объектов интеллектуальной собственности, и установлении исполнителем для этих РНТД режима коммерческой тайны, выплата вознаграждения работникам (авторам) производится исполнителем, выступающим в качестве работодателя, если решение об охране этих РНТД в режиме КТ было принято исполнителем.

Выплата вознаграждения производится Исполнителем из средств, выделенных Заказчиком на выполнение работ по государственному контракту, в случае если режим КТ был установлен исполнителем по решению заказчика, после уведомления его исполнителем о получении результата, способного к правовой охране в качестве объекта ИС;

11) в государственном контракте могут быть оговорены и другие вопросы и, в частности, о возмещении исполнителю затрат, связанных с обеспечением режима КТ, в случаях, когда решение об охране исполнителем информации о РНТД в указанном режиме было принято заказчиком.

## **2 Обеспечение охраны информации, составляющей КТ**

### **2.1 Меры, принимаемые хозяйствующими субъектами по охране КТ**

**Правовые меры** включают:

– **издание внутренних нормативных документов**, определяющих содержание защищаемой информации и принимаемые меры защиты:

а) порядок отнесения информации к КТ, порядок доступа и ознакомления с ней, порядок ее хранения и использования, сроки действия режима КТ;

б) конкретный перечень конфиденциальной информации, которая относится к КТ;

в) перечень лиц, имеющих право на ознакомление с конфиденциальной информацией, составляющей КТ, и лиц, обеспечивающих ее сохранность.

Это могут быть утвержденное руководством и введенное в действие положение (инструкция, стандарт предприятия) об информации, составляющей КТ, содержащее установленный на предприятии порядок отнесения информации к КТ, оформления, хранения и использования объектов КТ. Положение о КТ должно быть разработано на основе норм действующего законодательства РФ и с учетом сложившейся отечественной судебной практики и зарубежного опыта;

- **оформление обязательства сотрудников о неразглашении информации, составляющей КТ, в виде записей в текстах трудовых договоров или отдельных документов.** Это относится ко всем лицам, кто работает у обладателя КТ по трудовым, гражданско - правовым договорам либо на общественных началах и имеет доступ к конфиденциальной информации. Если вопросы, связанные с КТ, выносятся на рассмотрение коллегиальных органов управления юридического лица, то каждого члена этих органов, участвующего в работе, следует письменно под расписку предупредить о том, что в ходе заседания будет раскрыта информация, составляющая КТ;

- **включение в договоры с контрагентами положений о неразглашении КТ**, которая передается им в связи с выполнением договорных обязательств. При заключении договоров применяются следующие основные правила охраны конфиденциальности (ст.12 ЗоКТ):

**в договоре должны быть определены условия охраны конфиденциальности;**

**если иное не установлено договором, контрагент самостоятельно в соответствии с законодательством РФ определяет способы защиты информации, составляющей КТ;**

**контрагент обязан немедленно сообщать обладателю информации о фактах или угрозе разглашения, о незаконном получении или незаконном использовании информации;**

**в течение срока действия договора обладатель информации не вправе разглашать информацию или прекращать режим ее конфиденциальности;**

- сторона, не обеспечившая в соответствии с условиями договора конфиденциальность переданной информации, обязана возместить другой стороне убытки, если иное не предусмотрено договором.

**Технические меры** по охране конфиденциальности, в частности, предусматривают физическое ограничение доступа лиц, не имеющих права на

ознакомление с информацией, составляющей КТ, к носителям данной информации, проставление на материалах грифа “коммерческая тайна” и реквизитов обладателя информации, составляющей КТ, оборудование рабочих мест средствами защиты информации, ознакомление с документами и материалами о КТ под расписку, учет лиц, пользующихся такими документами и материалами, использование систем, предотвращающих несанкционированное прослушивание телефонных разговоров.

**Организационные меры**, не являясь необходимым условием возникновения охраняемых прав на информацию, составляющую КТ, также должны быть направлены на обеспечение охраны КТ от несанкционированного раскрытия. Они предусматривают активную работу с кадрами по вопросам подбора, расстановки и воспитания в целях сохранности информации, составляющей КТ, устранения излишнего раскрытия этой информации в ходе деловых переговоров, в рекламе товаров (работ, услуг), а в отношении секретов производства (ноу - нау) - в процессе изготовления (выполнения, оказания), демонстрации объектов на выставках и в производственных условиях.

**Обеспечивающие данные меры действия и обязанности лиц, обращающихся с информацией, составляющей КТ**, в рамках трудовых и гражданско - правовых отношений при введении этой информации в гражданский хозяйственный оборот, приведены соответственно в статьях 11 и 12, а при предоставлении информации, составляющей КТ, органам публичной власти в целях выполнения их функций - в ст.13 ЗоКТ.

## **2.2 Законные формы доступа к КТ**

Информация о КТ может быть получена как законными, так и незаконными способами.

**В ЗоКТ дано определение законного доступа к информации, составляющей КТ, – это ознакомление определенных лиц с КТ с согласия ее обладателя или на ином законном основании при условии сохранения конфиденциальности этой информации (п/п 5) ст.3).**

Законными способами доступа к КТ являются:

доступ работника к КТ для выполнения им своих трудовых обязанностей (п.1 ст.11 ЗоКТ);

передача КТ контрагенту по договору (п.6 ст. 3 ЗоКТ);

предоставление КТ органам публичной власти в целях выполнения ими своих функций (ст.13 ЗоКТ).

Взаимные обязанности работника и работодателя по обеспечению охраны конфиденциальности информации, составляющей КТ, при доступе работника к такой информации в рамках трудовых отношений изложены в п.п. 1,3,6 ст.11 ЗоКТ.

Меры по охране конфиденциальности и взаимные обязательства работодателя и работника должны быть предусмотрены в трудовом договоре. Право работодателя включать в трудовой договор с работником условия о

неразглашении охраняемой законом тайны (государственной, служебной, **коммерческой**) предусматривается ст.57 ТК РФ. Устанавливаемые в договоре ограничения сроков неразглашения бывшим работником информации, составляющей КТ работодателя, призваны обеспечить надлежащий баланс между правом работодателя защищать свою КТ и правом работника использовать свой профессиональный опыт в своих интересах и в интересах других работодателей. Данное положение трудового договора не может использоваться для полного ограничения конкуренции, а лишь защищает законные интересы работодателя как обладателя информации, составляющей КТ, несмотря на то, что работник внес определенный вклад в ее создание. Примерное содержание такого договора – Соглашение об охране конфиденциальности информации, составляющей коммерческую тайну, - дано в приложении А. 1[2 ].

Рекомендуется при прекращении трудовых отношений с работником, который был допущен к информации, составляющей КТ, и пользовался этой информацией для выполнения своих трудовых обязанностей, для запрещения работнику участвовать в конкурентной борьбе против работодателя брать с него обязательство о неразглашении и неиспользовании информации, составляющей КТ работодателя, в личных и иных коммерческих целях. Примерная форма такого обязательства дана в приложении А. 2 [2].

Доступ контрагента к информации, составляющей КТ, переданной ему по договору правообладателем, должен осуществляться с обеспечением охраны конфиденциальности этой информации (ст.12 ЗоКТ). Объем обязательств по защите КТ зависит, в частности, от того, на каких условиях была осуществлена передача информации. Так, использование информации может быть ограничено теми целями, которые оговариваются сторонами в договоре о ее передаче.

Поэтому при защите своих прав на КТ, в случае неправомерного использования контрагентом переданной ему конфиденциальной информации или ее несанкционированном разглашении, обладателю этой информации следует исходить из установления того факта, использовалась ли информация с нарушением целей, которые были оговорены в договоре. Например, передавая информацию по лицензионному договору, лицензиар исходил из того, что она подлежит ограниченному использованию в соответствии с условиями договора. В случае, если переданные сведения использовались иным образом, лицензиар вправе потребовать установления соответствующего запрета и возмещения ответчиком причиненных убытков.

Рекомендуемая форма примерного договора об охране конфиденциальности информации, составляющей КТ, при ее передаче контрагенту приведена в приложении А.3[2].

Законный допуск органов публичной власти к КТ путем предоставления им информации, содержащей КТ, осуществляется передачей правообладателем этой информации, зафиксированной на материальном носителе, по мотивированному запросу уполномоченного должностного лица (указание цели и правового основания затребования информации). Органы публичной власти, запрашивающие информацию, обязаны иметь или создать у себя условия, обеспечивающие охрану конфиденциальности предоставляемой им информации

(п.п.1,2 ст.13 ЗоКТ). Следует иметь в виду, что предоставленная органам власти КТ для их работников и должностных лиц не имеет для них коммерческой ценности и рассматривается как служебная информация. Положение п. 9 ст.17 ФЗ от 27 июля 2004 г. № 7 “О государственной службе Российской Федерации” содержит запрет для государственных служащих разглашать информацию, составляющую служебную тайну, полученную ими в результате исполнения должностных обязанностей. В случае нарушения конфиденциальности информации должностными лицами органов власти эти лица несут ответственность в соответствии с законодательством РФ.

### **3 Защита прав на информацию, составляющую КТ**

#### **3.1 Незаконные действия с КТ**

**ЗоКТ рассматривает в отношении информации, составляющей КТ, следующие формы незаконных действий, совершаемых в пользу третьих лиц, - разглашение, незаконное получение и использование информации, составляющей КТ, без согласия ее обладателя.**

**Разглашение КТ - действие или бездействие, в результате которых КТ в любой форме (устно; письменно, в т.ч. через опубликование; иные формы, в т. ч. с использованием технических средств) становится известной 3-м лицам без согласия ее обладателя либо вопреки трудовому и гражданско - правовому договору (п/п 9 ст.3 ЗоКТ). Причем, это не только ее сообщение неопределенно широкому кругу лиц (например, путем публикации), но также и сообщение ее любому третьему (постороннему) лицу или нескольким третьим лицам, даже если их круг точно определен. В первом случае разглашенная информация вообще перестает быть КТ. Во втором – «разглашенная» информация сохраняется как КТ, но ее обладатель должен принимать экстренные меры к тому, чтобы она не стала разглашенной среди неопределенно широкого круга лиц, что позволяет говорить о режиме «относительной тайны» информации.**

**Незаконное получение КТ может производиться:**

**непосредственным способом, например, с умышленным преодолением принятых мер по охране конфиденциальности информации, составляющей КТ, или опосредованными способами, когда получатель знал или имел основания полагать, что информация составляет КТ определенного ее обладателя, и что осуществляющее ее передачу лицо не имеет на это законного основания (п.4 ст.4 ЗоКТ).**

**Незаконное использование КТ может проявляться в следующих формах:**

**а) в корыстных или иных личных целях (п/п 3 п.3 ст 11; п.2 ст.13 ЗоКТ);**

**б) конкурентной борьбы с правообладателем в сфере производства изделия с использованием чужого секрета производства (ноу-хау);**

**в) реализация КТ в экономических и организационных решениях в коммерческих целях без согласия ее обладателя.**

К незаконным действиям с КТ относятся также нарушения, которые могут быть допущены самим обладателем КТ – установление им режима КТ на сведения, которые не могут составлять КТ (ст.5 ЗоКТ), и злоупотребление режимом КТ, когда такой режим не может быть использован в целях, противоречащих требованиям защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства (п.6 ст.10 ЗоКТ).

### **3.2 Ответственность за нарушение прав на КТ**

Ответственность возникает при получении доступа к информации, охраняемой в режиме КТ, в следующих ситуациях:

- работником - в рамках заключенного с работодателем трудового договора;
- лицом - в результате своих противоправных действий;
- лицом - на основе гражданско – правового договора, заключенного с контрагентом;
- государственными и муниципальными служащими, в т. ч. должностными лицами, - при предоставлении органам публичной власти разного уровня информации, составляющей КТ, в целях выполнения их функций.

Незаконные действия, выражающиеся в нарушении режима конфиденциальности и незаконном использовании информации, составляющей КТ, в указанных ситуациях, влекут за собой дисциплинарную, гражданско - правовую, административную или уголовную ответственность в соответствии с законодательством РФ (п.1 ст.14 ЗоКТ).

К дисциплинарной ответственности (при отсутствии состава преступления) могут привлекаться работники, получившие к КТ доступ в связи с исполнением трудовых обязанностей, за умышленное или неосторожное разглашение КТ (п.2 ст.14 ЗоКТ; ст. 192 –194, 38, 419 ТК РФ).

Привлечение к гражданско-правовой ответственности является наиболее распространенным способом правовой защиты информации, составляющей КТ, (ст.12; п.2 ст.139 ГК РФ). Защита прав на КТ осуществляется, в частности, путем предъявления требования:

- 1) о признании права на КТ;
- 2) о восстановлении положения, существовавшего до нарушения, и пресечении действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения. Данный способ защиты может быть реализован в случае, если несанкционированный доступ, разглашение или иное использование информации, составляющей КТ, не привели к ее общеизвестности и существует возможность устранить последствия такого нарушения. Например, на лицо, завладевшее информацией с помощью незаконных действий, может быть возложена обязанность возврата технической документации или уничтожение материальных

носителей информации, ему может быть запрещено использовать данную информацию в его собственной сфере, а также распространять информацию среди третьих лиц;

3) о возмещении работником:

ущерба (но не убытка, включающего в себя согласно ст.15 ГК РФ реальный ущерб и упущенную выгоду) от разглашения информации, составляющей КТ, ставшей ему известной в связи с исполнением своих трудовых обязанностей (п/п 4 п.3 ст.11 ЗоКТ). Это соответствует положению ст. 238 ТК РФ о том, что неполученные доходы (упущенная выгода) взысканию с работника не подлежат. Данная норма должна применяться и к случаям использования КТ самим работником в личных целях;

убытков (реального ущерба и упущенной выгоды в соответствии со ст.15 ГК РФ), причиненных разглашением КТ в течение 3-х лет после прекращения работником трудовых отношений с работодателем (п. 4 ст.11 ЗоКТ);

4) о возмещении руководителем организации убытков (в соответствии со ст.15 ГК РФ), причиненных его виновными действиями в связи с нарушением законодательства РФ о КТ (п.7 ст.11 ЗоКТ), имея в виду, что к руководителю должны применяться все положения об обязанностях работника, содержащихся в ст. 11 ЗоКТ;

5) о возмещении третьим лицом правообладателю убытков, причиненных разглашением, незаконным получением или незаконным использованием этим лицом информации, составляющей КТ, (п/п 7 п.2 ст.7 ЗоКТ). Кроме положений ст. 15 ГК РФ, к этим случаям применимы также нормы параграфа 1 главы 59 «Обязательства вследствие причинения вреда» ГК РФ;

6) о возмещении убытков контрагентом или обладателем КТ, являющимся сторонами договора, причиненных не соблюдением условий договора об охране конфиденциальности информации, составляющей КТ, в рамках гражданско-правовых отношений, если иное не предусмотрено договором (п.6 ст.12 ЗоКТ). К данной ситуации применима ст.15 и все нормы главы 25 «Ответственность за нарушение обязательств» ГК РФ. Договор может ограничивать размер ответственности, а также вводить условия о выплате неустойки, в т. ч. штрафной;

7) о возмещении убытков обладателю информации, составляющей КТ, государственным или муниципальным служащим за нанесенный вред в результате разглашения или незаконного использования этой информации (ст.16 ГК РФ).

В соответствии со ст.13.14 КоАП РФ может **налагаться административный штраф за разглашение информации, доступ к которой ограничен федеральным законом, в данном случае ЗоКТ** (за исключением случаев, если разглашение такой информации влечет уголовную ответственность), лицом, получившим доступ к такой информации в связи с исполнением служебных или профессиональных обязанностей, на:

граждан - от 5 до 10 МРОТ;

должностных лиц - от 40 до 50 МРОТ.

К административной ответственности по данной статье могут быть привлечены собственные работники предприятия, должностные лица органов государственной власти, иных государственных органов и органов местного самоуправления, а также лица, оказавшие обладателю информации, составляющей КТ, консалтинговые услуги, например, правовые, финансовые и т.п., и получившие в связи с этим доступ к указанной информации.

**К административной ответственности органами антимонопольной защиты за недобросовестную конкуренцию могут быть привлечены лица, допустившие в нарушение положения п/п 5 п.1 ст. 14 «Запрет на недобросовестную конкуренцию» Закона РФ “О защите конкуренции” незаконное получение, использование, разглашение информации, составляющей КТ.**

Антимонопольные органы в таких случаях в пределах своих полномочий по заявлению пострадавшей стороны (юридического или физического лица – обладателя КТ или его контрагента) – либо по собственной инициативе в соответствии со ст.23 «Закона о конкуренции»:

- 1) возбуждают и рассматривают дела о недобросовестной конкуренции;
- 2) выдают хозяйствующим субъектам обязательные для исполнения предписания, в частности,:
  - о прекращении недобросовестной конкуренции;
  - об устранении последствий нарушений антимонопольного законодательства;
  - о восстановлении положения, существовавшего до такого нарушения.

Невыполнение в установленный срок предписания антимонопольного органа в соответствии с п. 2 ст. 19.5 КоАП РФ влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от 40 до 50 МРОТ; на юридических лиц – от 2 до 5000 МРОТ;

**3) привлекают к ответственности за нарушение антимонопольного законодательства коммерческие и некоммерческие организации, их должностных лиц, физических лиц, в т. ч. индивидуальных предпринимателей, в случаях и в порядке, предусмотренных законодательством РФ;**

**4) обращаются в арбитражный суд с исками, заявлениями о нарушении антимонопольного законодательства, в т.ч.:**

- о привлечении к ответственности лиц, допустивших недобросовестную конкуренцию;
- о понуждении к исполнению решений и предписаний антимонопольного органа.

Согласно ст. 183 "Незаконное получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну" УК РФ уголовно наказуемыми деяниями в отношении сведений, составляющих КТ, признаются:

- 1) сбор сведений, составляющих КТ, путем похищения документов, подкупа или угроз, а равно иным незаконным способом - наказывается штрафом в размере

до 200 тысяч руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до 18 месяцев либо лишением свободы до двух лет;

2) незаконные разглашение или использование сведений, составляющих КТ, без согласия их владельца лицом, которому она была доверена или стала известна по службе или работе - наказывается штрафом до 120 тыс. руб. 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 до трех лет;

3) те же деяния, причинившие крупный ущерб (свыше 250 тыс. руб.) или совершенные из корыстной заинтересованности, - наказываются штрафом в размере до 200 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного до 18 месяцев с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет либо лишением свободы до пяти лет.

Данная статья УК РФ распространяет свое действие как на работников, виновно разгласивших информацию, составляющую КТ, работодателей, так и на лиц, незаконно получивших чужую КТ.

### **Использованная при разработке Рекомендаций литература**

- 1 «Методические рекомендации для руководителей предприятий по вопросам учета, правовой охраны и использования результатов интеллектуальной деятельности, созданных за счет средств федерального бюджета», согласованные Руководителем Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам товарным знакам Б. П. Симоновым и утвержденные Министром образования и науки Российской Федерации А. А. Фурсенко 26.07.2004 г. – ж. «Интеллектуальная собственность. Документы и комментарии», № 10, 2004 г.
- 2 А. В. Наумов, Ю.П. Фомичев – «Постатейный комментарий и практические рекомендации к федеральному закону «О коммерческой тайне», ж. «Интеллектуальная собственность. Документы и комметарии», № 5, 2005 г.
- 3 Указ Президента РФ от 6 марта 1997 г. № 188 «Об утверждении перечня сведений конфиденциального характера»-// СЗ РФ, 1997, №10, ст.1127//.
- 4 Постановление Правительства РСФСР №35 от 05.12.1991 «О перечне сведений, которые не могут составлять коммерческую тайну» - /СП РФ, 1992, №1-2, ст.7//.
- 5 А. Корчагин, Н. Орлова – «Правовая охрана и использование результатов научно – технической деятельности, созданных за счет средств федерального бюджета», ж. «ИС.ПС», №4, 2006.
- 6 М. Кудрявцев – «Коммерческая тайна в России: новый закон – новые вопросы», ж. «Закон и право», №7-8, 2005.
- 7 Н. Деева – «Коммерческая тайна: понятие и сущность», ж. «Закон и право», №7-8, 2005.
- 8 В. Погуляев – «Еще раз о ноу – хау», ж. «ИС.ПС», №5, 2004.
- 9 Э.П. Гаврилов – «Вопросы правовой охраны коммерческой тайны», ж. «Хозяйство и право», № 11, 2004.
- 10 В. И. Еременко – «Законодательство Российской Федерации о коммерческой тайне». Биржа интеллектуальной собственности, т. III, №11, 2004.
- 11 «Инновационный менеджмент в России. Вопросы стратегического управления и научно-технической безопасности» - авторский коллектив под руководством Макарова В. А., Варшавского А. Г., РАН, ЦЭМИ, Москва, Наука, 2004.
- 12 В. Смирнов – «Ноу-хау или коммерческая тайна как фантом российской цивилистики», ж. «ИС.ПС», №6, 2005.
- 13 В. Погуляев – «Бракованная тайна / / О недостатках закона «О коммерческой тайне», «Экономика и жизнь», №34, авг.2004.
- 14 Д. Голованов – «Федеральный закон «О коммерческой тайне» - ничего нового, кроме проблем», ж. «Закон и право», №9, 2004.
- 15 О. В. Киреева, Л. Н. Серебренникова, В. А. Форсман – «Охрана изобретений в режиме коммерческой тайны», ж. «Патенты и лицензии», №1, 2006.
- 16 Е. Мелихов – «Понятие и признаки ноу-хау в контексте российского гражданского права», ж. «ИС. ПС», №7, 2003.

- 17 О.В. Новосколыцев – «Коммерческая тайна (ноу-хау): правовое регулирование и документальное оформление в имуществе предприятий», ИНИЦ Роспатента, Москва, 2004.
- 18 Косьяненко Е. М. – «Проблемы законодательного регулирования процесса использования информации в имущественном обороте», информационный ж. «Практика, комментарии, обзоры», №2 (18), 2004.
- 19 Крылов В. А. – «Оптимизация налога на прибыль», ж. «Нормативные акты для бухгалтера Нижегородской области», №4, апр.2003.

## Приложение А.1

### Соглашение об охране конфиденциальности информации

\_\_\_\_\_, именуемый далее Работодатель, в лице

\_\_\_\_\_  
(Ф.И.О., должность)  
и \_\_\_\_\_, именуемый далее Работник,  
(Ф.И.О.)

заключили соглашение о нижеследующем:

1. Работодатель предоставляет Работнику доступ к информации, составляющей коммерческую тайну, необходимую для выполнения его трудовых обязанностей.

2. Работник подтверждает Работодателю то, что в его распоряжении нет документов, содержащих информацию, составляющую коммерческую тайну третьих лиц, и обязуется, что не будет использовать или раскрывать Работодателю информацию, составляющую коммерческую тайну, обладателями которой являются третьи лица. Работник подтверждает, что его работа у Работодателя не требует от него нарушений каких-либо обязательств по охране конфиденциальности информации, обладателями которой являются третьи лица.

3. Используемое в Соглашении понятие «информация, составляющая коммерческую тайну» понимается в соответствии с Федеральным законом Российской Федерации «О коммерческой тайне».

4. К информации, составляющей коммерческую тайну, в рамках настоящего Соглашения относится (привести перечень информации, составляющей коммерческую тайну, этот перечень может постоянно изменяться по мере получения или изъятия из него какой-то информации):

- 1.
- 2.
- 3.
- 4.

5. Работник обязуется:

5.1. Сохранять, не разглашать и не использовать в личных целях информацию, составляющую коммерческую тайну Работодателя, в период действия трудового договора с Работодателем и в течение \_\_\_\_\_ лет после прекращения действия трудового договора. Работник и Работодатель заключают между собой дополнительное соглашение о финансовой или иной компенсации в связи с частичным ограничением прав Работника.

5.2. Не использовать прямо или косвенно информацию, составляющую коммерческую тайну Работодателя, иначе, чем в целях выполнения своих трудовых обязанностей.

5.3. Не раскрывать информацию, составляющую коммерческую тайну, никакому юридическому или физическому лицу, за исключением случаев выполнения своих трудовых обязанностей или конкретного задания Работодателя и/или по указанию

---

(Ф.И.О., должность физического лица, уполномоченного Работодателем)

5.4.Выполнять установленный Работодателем режим коммерческой тайны. Не выносить за пределы организации документы, записи и другие материалы, содержащие информацию, составляющую коммерческую тайну.

5.5.В период своей работы у Работодателя не участвовать без предварительного письменного согласия Работодателя в какой-либо работе, не предоставлять консультаций и не участвовать в какой-либо деятельности в чьих-либо интересах, которые могут быть связаны с раскрытием информации, составляющей коммерческую тайну Работодателя, во избежание нарушения своих обязательств перед Работодателем.

5.6.Передавать Работодателю научно-техническую, технологическую, производственную, финансово-экономическую или иную информацию, в том числе составляющую секреты производства (ноу-хау), которая имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам, к которой нет свободного доступа на законном основании, разработанную или полученную им самостоятельно или в коллективе в процессе выполнения трудовых обязанностей или конкретного задания Работодателя, или полученную при использовании оборудования Работодателя, и в отношении которой обладателем такой информации может быть введен режим коммерческой тайны.

5.6.Признать, что обладателем информации, составляющей коммерческую тайну, полученной им в случаях, указанных в п. 5.6 настоящего Соглашения, становится Работодатель.

5.7.Возместить причиненный Работодателю ущерб, если Работник будет виновен в разглашении информации, составляющей коммерческую тайну, ставшей ему известной в связи с исполнением им трудовых обязанностей.

5.8.Передать работодателю при прекращении или расторжении трудового договора имеющиеся в пользовании материальные носители информации, содержащие информацию, составляющую коммерческую тайну.

6.Работник не будет выполнять меры по охране конфиденциальности информации, которую Работодатель относит к информации, составляющей его коммерческую тайну, если:

- информация, полученная от Работодателя, являлась общеизвестной до даты получения этой информации;

- информация стала общеизвестной после получения ее от Работодателя не по причине совершения Работником упушения или действия, которые он не вправе совершать в соответствии с обязательствами по охране конфиденциальности информации;

- Работник может доказать, что он получил информацию, составляющую коммерческую

тайну его Работодателя, независимо и до даты получения ее от работодателя;

- информация раскрыта в силу действия Закона Российской Федерации.

Во всех случаях, прежде чем отказаться от выполнения меры по охране конфиденциальности, Работник поставит об этом в известность Работодателя.

7. В случае получения Работником в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания Работодателя результата, способного к правовой охране в качестве изобретения, полезной модели, промышленного образца, топологии интегральной микросхемы, программы для электронных вычислительных машин или базы данных, отношения между Работником и Работодателем будут регулироваться в соответствии с законодательством Российской Федерации об интеллектуальной собственности. В этом случае Работник и Работодатель заключат между собой дополнительные соглашения.

8. Настоящее Соглашение может быть дополнено или изменено только по письменному соглашению Работодателя и Работника.

9. Настоящее Соглашение составлено в двух экземплярах, каждый из которых имеет одинаковую юридическую силу.

10. Невыполнение условий настоящего Соглашения влечет дисциплинарную, гражданско-правовую, административную или уголовную ответственность в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

*Работодатель*

*Работник*

*Ф.И.О., должность*

*Ф.И.О., должность*

*Подпись*

*Подпись*

*Дата*

*Дата*

## Приложение А. 2

### **Обязательство о неразглашении и неиспользовании в личных целях информации, составляющей коммерческую тайну (оформляется при увольнении)**

1-Я, \_\_\_\_\_,

(Ф.И.О., должность Работника с указанием названия Работодателя)

подтверждаю мои обязательства перед Работодателем в соответствии  
с Соглашением об охране конфиденциальности информации, подписанном мною  
« \_\_\_\_\_ » \_\_\_\_\_ 200 г.

2. Во время моей работы у Работодателя я не нарушал этих обязательств. В частности, я не разглашал и не использовал информацию, составляющую коммерческую тайну Работодателя, за исключением случаев выполнения моих обязанностей в интересах Работодателя и с его ведома. Я передал Работодателю всю информацию, отнесенную Работодателем к информации, составляющей коммерческую тайну, о проведенных мною исследованиях и разработках, которая могла бы быть полезной для деятельности Работодателя, передал Работодателю при прекращении (или расторжении) трудового договора все имеющиеся в моем пользовании материальные носители информации, содержащие информацию, составляющую коммерческую тайну.

*Работник*

*Должность*

*Дата*

*Ф.И.О.*

## Приложение А. 3

### Договор об охране конфиденциальности информации, составляющей коммерческую тайну, при ее передаче

\_\_\_\_\_ с «\_\_» \_\_\_\_\_ 20\_\_ г.  
(место совершения Договора)

\_\_\_\_\_, являющаяся юридическим лицом, созданным  
(название организации)  
и действующим на основании \_\_\_\_\_,  
(наименование документа)  
зарегистрированным по адресу: \_\_\_\_\_,  
(полное название и юридический адрес организации, которая передает информацию)  
далее именуемая «Передающая сторона», и

\_\_\_\_\_ (полное название и юридический адрес организации, которой передается Информация)

далее именуемая «Получающая сторона», коллективно именуемые «Стороны», заключили настоящий договор об охране конфиденциальности информации, составляющей коммерческую тайну, при ее передаче, именуемый в дальнейшем «Договор», о нижеследующем:

1. Передающая сторона, являющаяся обладателем информации, составляющей коммерческую тайну, (Перечень 1) готова передать эту информацию Получающей стороне в целях \_\_\_\_\_.

2. Получающая сторона настоящим обязуется соблюдать требования по охране конфиденциальности информации, составляющей коммерческую тайну, в течение выполнения данного договора и \_\_\_ года с даты его окончания срока действия. Без предварительного письменного согласия Передающей стороны Получающая сторона не имеет права передавать информацию, составляющую коммерческую тайну, кому-либо, кроме своих работников, доступ которых необходим для выполнения действий, связанных с достижением цели, определенной в п. 1 настоящего Договора.

3. Получающая сторона должна использовать информацию, составляющую коммерческую тайну, полученную от Передающей стороны, только для целей, изложенных в п. 1 настоящего Договора, и не должна передавать ее третьей стороне или своим работникам, не участвующим в реализации цели по п.1 настоящего Договора, без предварительного письменного разрешения Передающей стороны.

4. Вышеупомянутые обязательства по п. 2 и 3 относительно информации, составляющей коммерческую тайну, не применяются Получающей стороной в следующих случаях:

а) информация, представленная Передающей стороной, являлась общеизвестной до даты заключения настоящего Договора;

б) информация стала общеизвестной после заключения настоящего Договора не по причине совершения Получающей стороной упущения или действия, которые она не вправе совершать в соответствии с настоящим Договором;

в) Получающая сторона может доказать, что она получила информацию, составляющую коммерческую тайну, независимо и до даты заключения настоящего Договора;

г) информация раскрыта в силу действия Закона Российской Федерации.

5. Получающая сторона обязуется соблюдать требования, установленные в инструкциях и других документах Передающей стороны по охране конфиденциальности информации, составляющей коммерческую тайну. В этих целях ответственный за охрану конфиденциальности информации Получающей стороны в течение 10 дней после подписания Договора посетит Передающую сторону, где согласует вопросы по требованиям к документам.

6. Информация, которая отнесена Сторонами к предмету настоящего Договора, считается

информацией, составляющей коммерческую тайну, если она оформлена в письменном виде или на электронном носителе, которые имеют гриф «коммерческая тайна» с указанием полных наименований и мест нахождения Сторон.

7. Передача информации, составляющей коммерческую тайну, в устной форме во время производственных совещаний и переговоров допускается только с обязательным оформлением протокола, который фиксирует основное содержание и факт передачи, составленного в двух экземплярах, по одному для каждой из Сторон и подписанных уполномоченными представителями Сторон.

8. Стороны подтверждают понимание важности вопроса и соглашаются принять на себя следующие обязательства:

8.1. Передающая сторона обязуется строго соблюдать меры по охране конфиденциальности передаваемой информации, отнесенной к предмету настоящего Договора.

8.2. Все документы, отнесенные к информации, составляющей коммерческую тайну, все их копии, а также движение должны учитываться в специальном реестре. Каждая из Сторон обязуется назначить ответственного за выполнение мер по охране конфиденциальности информации, составляющей коммерческую тайну, отнесенной к предмету настоящего Договора. Стороны могут сменить ответственных за охрану конфиденциальности информации путем письменного уведомления друг друга о вновь назначенном ответственном в 10-дневный срок после надлежащим образом оформленного назначения.

8.3. Получающая сторона обязуется организовать доступ к информации, составляющей коммерческую тайну, только тех своих работников, которым она нужна для выполнения трудовых обязанностей по данному Договору, ознакомив их под расписку с перечнем информации, составляющей коммерческую тайну, также под расписку с установленным Получающей стороной режимом коммерческой тайны и с мерами ответственности за его нарушение. Получающая сторона в полной мере несет ответственность за действия указанных работников.

8.4. Получающая сторона обязуется заблаговременно передать Передающей стороне перечень субподрядчиков, привлекаемых для выполнения работ. Передача информации, составляющей коммерческую тайну, субподрядчикам возможна только при наличии письменного разрешения Передающей стороны, определяющего порядок передачи такой информации, ее объем и требования к использованию данной информации на условиях сохранения конфиденциальности информации, составляющей коммерческую тайну.

8.5. Получающая сторона будет использовать информацию, составляющую коммерческую тайну, для своих собственных нужд, которые не носят коммерческого характера и не делают Получающую сторону конкурентом Передающей стороны на рынке.

8.6. В случае расторжения настоящего Договора Получающая сторона вернет Передающей стороне все материалы, содержащие информацию, составляющую коммерческую тайну, переданные Передающей стороной, а также сделанные с таких материалов копии. Возвращение материалов и копий не будет влиять на обязательства Получающей стороны по охране конфиденциальности информации в соответствии с п. 2 настоящего Договора.

8.7. Обладателем информации, составляющей коммерческую тайну, передаваемой Передающей стороной Получающей стороне в какой-либо форме, согласно настоящему Договору будет Передающая сторона.

9. Передача информации, составляющей коммерческую тайну, как на бумажном носителе, так и в электронном виде сопровождается обязательным составлением перечня и акта приема-передачи в двух подлинных экземплярах - по одному для каждой Стороны, сопроводительного письма и осуществляется следующими способами:

- ценной бандеролью с описью вложения;
- по электронной почте, защищенной от несанкционированного доступа;
- фельдъегерской связью или нарочным.

10. Стороны несут ответственность за ненадлежащее исполнение обязательств по настоящему Договору в порядке, установленном действующим законодательством Российской Федерации. Обязанность Получающей стороны по возмещению убытков наступает за:

10.1.разглашение информации;

10.2.необеспечение в соответствии с условиями договора охраны конфиденциальности информации.

11.Передающая сторона имеет право проводить проверки за соблюдением условий охраны конфиденциальности Получающей стороной.

Порядок проверки конфиденциальности:

11.1.наличие ответственного за охрану конфиденциальности информации;

11.2.наличие документов и их копий по реестру документов, содержащих информацию, составляющую коммерческую тайну;

11.3.наличие документов с расписками об ознакомлении с перечнем информации, составляющей коммерческую тайну, расписками с ознакомлением с установленным Получающей стороной режимом коммерческой тайны и с мерами ответственности за его нарушение, обязательствами работников о неразглашении конфиденциальной информации, которая им нужна вследствие производственной необходимости.

12.Стороны настоящим соглашаются, что в случае возникновения споров и разногласий, связанных с реализацией настоящего Договора, они будут стремиться разрешать их посредством переговоров. Для этого Стороны формируют согласительную комиссию из своих представителей - по три человека от каждой Стороны.

В случае невозможности разрешения споров путем переговоров после реализации предусмотренной законодательством процедуры досудебного урегулирования разногласий спор решается в судебном порядке.

13.В случае установления в судебном порядке вины Получающей стороны в разглашении информации Передающая сторона имеет право на возмещение убытков, понесенных:

-в связи с разглашением информации (п. 10.1) - в размере 10 000 МРОТ;

-в связи с необеспечением в соответствии с условиями договора охраны конфиденциальности информации (п. 10.2) - в размере 1 000 МРОТ.

14.Ни одна из Сторон не будет передавать свои права по настоящему Договору без предварительного письменного согласия другой Стороны.

15.Каждая из Сторон настоящего Договора несет ответственность за свои собственные затраты, расходы и обязательства, связанные с выполнением данного Договора.

16.Никакие изменения или отказ от исполнения любого из положений настоящего Договора не будут считаться действительными, если таковые изменения или отказ не будут исполнены в письменном виде и подписаны обеими Сторонами.

17.Настоящий Договор совершен в г. \_\_\_\_\_ «\_\_» \_\_\_\_\_ 20 г.

и составлен в двух экземплярах.

Каждый из экземпляров имеет равную юридическую силу.