ВВЕДЕНИЕ

Современный период развития нашей страны характеризуется интересом общества в информационной сфере, в обеспечении интересов личности в этой сфере, упрочении демократии, создании правового социального государства, достижении и поддержании общественного согласия, в духовном обновлении России.

Интерес государства в данной сфере заключаются в создании условий для гармоничного развития российской информационной инфраструктуры, для реализации конституционных прав и свобод человека и гражданина в области получения информации и пользованияею в целях обеспечения незыблемости конституционного строя, суверенитета и территориальной целостности России, политической, экономической и социальной стабильности, в безусловном обеспечении законности и правопорядка, развитии равноправного и взаимовыгодного международного сотрудничества.

Конституция Российской Федерации[[1]](#footnote-1) к основным правам и свободам человека и гражданина относит «право свободно искать, получать, передавать и распространять информацию любым законным способом» (ч.4 ст.29), а также предусматривает ряд других конкретных информационных прав. Но конституционное определение права на информацию, как и регулирование других основных прав и свобод, скорее, отражает их значимость, нежели раскрывает их содержание. На наш взгляд, обеспечение и защита права на информацию нуждаются в специальном правовом регулировании, что, в свою очередь должно основываться на фундаментальных научных исследованиях.

На сегодняшний день из многообразия информации выделяется более двадцати видов открытой информации, однако, определяя ее в качестве самостоятельного объекта защиты, было бы невозможно для государства защитить всю информацию. Для более эффективного решения задач нормотворчества и правовой защиты информации со стороны государства в качестве объекта защиты избрана информация с ограниченным доступом. В своей работе мы рассмотрим два вида информации с ограниченным доступом: коммерческая и государственная тайна.

Тайна как правовое явление стала предметом научного интереса лишь в последние десятилетия. В большинстве исследований рассматриваются отдельные виды тайн, а в немногочисленных работах, к сожалению, делается акцент не на общетеоретическом анализе, а на перечислении и описании многообразия существующих разновидностей тайны.

Очевидным исключением из данного правила является государственная тайна, защищающая не только государственные, но во многих случаях также иные публичные интересы, связанные с благополучием и безопасностью широкого круга лиц.

Для характеристики всякой правовой тайны представляются значимыми сфера действия, характер отношения субъектов тайны к ее предмету, специфика соответствующих общественных отношений и охраняемых тайной интересов, а также особенности обращения субъектов с предметом тайны. Перечисленные аспекты определяют как степень запрета доступа к информации, так и специфику правовой регламентации тех или иных тайн. Об этом, в частности, может свидетельствовать порядок правового регулирования отношений по поводу государственной тайны, вытекающий из высокой значимости запрета на разглашение соответствующей информации и наличия государственных интересов, предполагающих специфическую защиту, что проявляется, в числе прочего, в установлении данного правового режима специальным федеральным законом.

Институт коммерческой тайны имеет в российском законодательстве гораздо более глубокие корни, чем это может показаться на первый взгляд. Правовые нормы, предусматривающие ответственность за разглашение ценной конфиденциальной информации, содержались еще в Уложении о наказаниях 1845 года[[2]](#footnote-2), а Уголовное уложение 1903 года[[3]](#footnote-3) включало в себя целую главу, посвященную ответственности за разглашение различного рода тайн (фабричной, коммерческой и кредитной). Правда, в действие эта глава так и не была введена. Понятие коммерческой тайны в Уложении не раскрывалось, однако Г.Ф. Шершеневич[[4]](#footnote-4) писал, что коммерческая тайна распространяется на купеческие книги, за которыми закон признал принцип неприкосновенности. Вместе с тем, следует заметить, что охрана конфиденциальной информации в дореволюционной России обеспечивалась в основном с помощью норм уголовного права.

С установлением советской власти институт коммерческой тайны исчез из отечественного законодательства, поскольку экономика стала плановой, все предприятия – государственной собственностью, а в этом случае любая конфиденциальная информация, связанная с производством, охранялась исключительно в режиме государственной тайны.

Термин «коммерческая тайна» вновь появлялся в Законе РСФСР «О собственности в РСФСР» от 24 декабря 1990 года №443-1[[5]](#footnote-5).

Под понятием "государственная тайна" стоят огромные финансовые средства и активы, труд множества поколений ученых, учебных заведений, научно-исследовательских институтов, экспериментальных баз, инфраструктура и т.д. Огромных бюджетных вложений требует сегодня разработка научного открытия, это деньги, которые государство отрывает от пенсионеров, детских учебных заведений и другого ради завтрашнего дня, поскольку завтрашнее благополучие неразрывно связано с инвестициями в научно-технический процесс сегодня. Защита государственной тайны является одним из наиболее важных направлений деятельности государственных органов. Вопросы, связанные с государственной тайной, ее охраной, а также проблемы разглашения государственной тайны были актуальны во все времена. Россия тратит огромные бюджетные средства на обеспечение и защиту своей безопасности. Объектом влечения иностранных разведок являются защищаемые государством важнейшие сведения (государственная тайна) о состоянии обороноспособности страны, ее внешнеполитическом, экономическом, разведывательном, контрразведывательном и научно-техническом потенциале. Российская Федерация испытывает давление, в том числе и политических институтов иностранных государств, с целью ослабить контроль за сохранением капиталоемких составляющих государственной тайны.

**Актуальность темы исследования** заключается в том, что состояние действующего законодательства по вопросу о коммерческой и государственной тайне не является удовлетворительным. На это неоднократно обращали внимание ведущие специалисты. Однако научная критика в данных вопросах сама не совершенна, поскольку не имеет единства точек зрения.

Несовершенство законодательства и доктрины в указанных вопросах позволило нам определить важность исследуемой темы.

**Состояние научной разработанности данной темы** является

теоретической основой настоящей дипломной работы являются работы таких крупнейших российских цивилистов, как В.П. Грибанов, О.С. Серебровский, В.В. Розенберг, Б.Б. Черепахин, Г.Ф. Шершеневич, А. Б. Агапова, В. И. Булавина, Т. Д, Глебова, А. П. Курило, А. А, Копылов В.А. Малюк, А. А, Фатьянова, А. А. Стрельцова, Д. С. Черешкина, и ряда других ученых.

**Научная новизна исследования** определяется тем, что она представляет собой исследование практики реализации норм Конституции и действующего законодательства в сфере обеспечения защиты коммерческой и государственной тайны в Российской Федерации. Всесторонне исследуются нормы конституционного права, регулирующие общественные отношения в сфере защиты коммерческой и государственной тайны. Впервые содержательно обоснованы и выдвинуты положения, позволяющие устранить неоднозначность в толковании учеными конституционности порядка отнесения сведений, к государственной тайне, сформулированного в Законе Российской Федерации «О государственной тайне»[[6]](#footnote-6), а также устранить неоднозначность толкования исследователями конституционности содержания ст. 12 Уголовного кодекса Российской Федерации.

В работе обобщен опыт российского и зарубежного правового регулирования защиты государственной тайны. Проанализированы полномочия и деятельность органов государственной власти Российской Федерации и органов местного самоуправления в сфере защиты государственной тайны. По результатам автором представлены новые разработки и предложений и научно-практических рекомендаций по совершенствованию законодательства в этой области.

Определен генезис развития в России правовых норм в области защиты государственной тайны. В научный оборот введены новые, не использованные ранее научные источники. Установлены закономерности и основные пути развития защиты государственной тайны в России.

**Объектом** исследования являются правоотношения, складывающиеся при установлении в отношении информации режима коммерческой тайны, государственной тайны, соответствующих договоров, а также правовые нормы, регулирующие указанные отношения и практика их применения.

**Предметом** исследования является правовое регулирование коммерческой тайны и государственной тайны как объекта правоотношений, анализируется российская и зарубежная правоприменительная практика, а также теоретические концепции, сложившиеся в России и за рубежом, и доктринальные взгляды исследователей. Автором рассматриваются нормативные правовые акты Российской Федерации и зарубежных государств, международные соглашения, теорию и практику включения коммерческой тайны и государственную тайну в оборот. Исследуются как действующие источники права, так и акты, которые не вступили в силу либо прекратили свое действие, но представляют интерес с научной точки зрения.

**Целью** настоящей дипломной работы является анализ правового обеспечения прав и законных интересов обладателей необщедоступной информации коммерческой тайны и государственной тайны. Для достижения указанной цели автором исследования были поставлены следующие **задачи**:

* определить место информации в системе правоотношений, дать понятие коммерческой и государственной тайне;
* Рассмотреть коммерческую и государственную тайну как объект правоотношений, определить полномочия субъектов прав на коммерческую и государственную тайну, а также возникновение и прекращение прав на коммерческую и государственную тайну;
* Дать характеристику защиты прав обладателей необщедоступной информации.

Анализ работ ученых-юристов, исторических и современных документов, анализ зарубежного законодательства, посвященного указанным объектам права, а также исследование практики применения коммерческой тайны и государственной тайны позволило нам сформулировать новые научно-практические **положения и вынести их на защиту**:

1. Раскрыто содержание прав на информацию, составляющую коммерческую тайну, включающее в себя право устанавливать, изменять и отменять режим коммерческой тайны, право использовать коммерческую тайну в экономической деятельности, право на защиту коммерческой тайны в административном и судебном порядке, право требовать соблюдения режима коммерческой тайны третьими лицами, право на возмещение убытков, причиненных незаконным использованием коммерческой тайны.

2. Определены основания возникновения прав на информацию, составляющую коммерческую тайну, среди которых можно назвать установление режима коммерческой тайны в отношении определенной информации, заключение договора о передаче информации, составляющей коммерческую тайну, между ее обладателем и конфидентом, получение сведений, составляющих коммерческую тайну, должностным лицом органов государственной власти на основании его служебного положения, получение информации, составляющей коммерческую тайну другого лица, в ходе самостоятельного и независимого исследования. Основаниями прекращения указанных прав являются раскрытие обладателем информации, составляющей коммерческую тайну, путем отмены соответствующего режима, истечение срока, на который был установлен режим коммерческой тайны, прекращение указанных прав в силу договора либо иного соглашения, отнесение соответствующих сведений в установленном законом порядке к числу сведений, которые не могут составлять коммерческую тайну.

3. Сделан вывод о порядке и условиях включения коммерческой тайны в гражданский оборот, то есть о порядке и условиях передачи информации, составляющей коммерческую тайну, по договору третьим лицам. Этот порядок определяется, в частности, обязанностью правообладателя и контрагента принимать меры к охране конфиденциальности определенной информации, не раскрывать ее до истечения срока договора, определять способы защиты информации.

4. Исследование понятийного аппарата позволило выявить несовершенство эмпирического подхода, используемого при определении степени секретности сведений, относимых к государственной тайне, т.к. этот подход не в полной мере отвечает одному из принципов отнесения сведений к государственной тайне «принципу обоснованности»,

5. Действующая система лицензирования по допуску к проведению работ со сведениями, составляющими государственную тайну, не охватывает лицензирования высших органов государственной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления (ст. 27 Закона Российской Федерации «О государственной тайне»). Выведение отмеченных органов власти из- под процедуры лицензирования приводит к ослаблению системы защиты государственной тайны.

6. Организационные изъяны в системе допуска к государственной тайне, которые заключаются в том, что не определен порядок принятия решений о допуске к государственной тайне руководителей субъектов Российской Федерации и руководителей органов местного самоуправления, могут быть устранены с помощью внесения дополнений в Правительственную инструкцию о допуске должностных лиц и граждан Российской Федерации к государственной тайне (ст.23), что позволит устранить этот изъян.

7. Юридическая коллизия в несовпадении сроков максимального права выезда гражданина-секретоносителя (10 лет) и максимального срока засекречивания сведений, составляющих государственную тайну (30 лет), может быть устранена с помощью корректировки сроков возможного выезда за границу лиц, осведомленных о сведениях особой важности и совершенно секретных (исключения противоречий между Законом Российской Федерации «О государственной тайне» (ст.13) и Федеральным законом о порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию» (ст.15).

**Методологической основой исследования** является общенаучный диалектический метод познания и вытекающие из него частнонаучные методы: исторический, системно-структурный, социологический, логический, технико-юридический, лингвистический, сравнительного правоведения.

**Структура работы** подчинена основным целям и задачам исследования. Дипломная работа состоит из введения, трех глав, объединяющих десять параграфов, заключения и список литературы.

**ГЛАВА I. ИНФОРМАЦИЯ В ОБЩЕСТВЕННЫХ ПРАВООТНОШЕНИЯХ**

* 1. **Информация как объект правового регулирования**

Информация в истории развития цивилизации всегда играла определяющую роль и служила основой для принятия решений на всех уровнях и этапах развития общества и государства. Жизнь человека теснейшим образом связана с получением из окружающего мира, переработкой и обменом информацией. Практически все общественное взаимодействие, так или иначе, основано на обмене информацией. Мы являемся свидетелями существенного повышения роли и места информации в жизни личности, общества, государства, воздействия информации на развитие личности, общества, государства. Информация сегодня превратилась в мощный реально ощутимый ресурс, имеющий даже большую ценность, чем природные финансовые, трудовые и иные ресурсы. Информация стала товаром, который продается и покупается. Однако такая важная роль информации создавала препятствия в формировании особых прав на нее, поскольку общество жизненно заинтересовано в свободном циркулировании информации. Ограничение возможностей обмена информацией создало бы непреодолимые трудности для общественного развития.

Ученые всех отраслей знания справедливо утверждают, что начало XXI века ознаменовало собой широкомасштабное признание особой значимости информации в любых областях, условиях и форматах. За сравнительно короткий по историческим меркам период они стали мощной движущей силой интеллектуального, экономического, социального, культурного прогресса, значимым фактором политической жизни. Развитие Интернета, масштабное создание общедоступных информационных и телекоммуникационных ресурсов, возникновение и активное продвижение электронных услуг на базе интернета, переход к системе электронного государства по праву относят к определяющим факторам глобальных перемен, происходящих в обществе в последние годы. В современных условиях информация стала важным ресурсом социально-экономического, технологического и культурного развития, масштабы ее применения сопоставимы с масштабами использования традиционных ресурсов (энергия, сырье и т.п.).

Феномен информации положен в основу всех информационных процессов, происходящих в обществе, его природа и закономерности во многом предопределяют практику формирования и облик будущего информационного общества. Именно поэтому столь важно определить точное содержание термина "информация", который выступает в качестве центрального в ряде естественнонаучных и гуманитарных отраслей знания. Вместе с тем он продолжает оставаться одним из наиболее спорных и противоречивых. Это обусловлено сложностью явления информации, ее многоплановостью, широтой сферы применения.

Для более полного определения термина "информация" целесообразно обратиться к его этимологии. Так, в самых первых значениях слова "информация" проявлялись моменты активности: сам термин происходит от латинского слова informatio - "ознакомление, разъяснение, изложение". В XIX в. он переводился несколько иначе: от слов "ин" - "в" и "форма" - "образ", "вид", то есть то, что вносит форму.

Предполагается, что в России слово «информация» появилось в петровскую эпоху, перейдя в русский язык из польского, который ранее заимствовал его из латинского языка. Первоначально в русском языке это понятие употреблялось в смысле «идея», «наука», и только в 1935 году оно впервые появилось в «Толковом словаре русского языка» под редакцией Д. Ушакова, где трактовалось как сообщение, осведомление о положении дел в какой-либо области. Очевидно, что понятие «информация» сначала было связано с социальной сферой, с коммуникативной деятельностью человека. Такое представление об информации сохранялось вплоть до середины ХХ века.

С.И. Ожегов определял информацию как, во-первых, “Сведения об окружающем мире и протекающих в нем процессах, воспринимаемые человеком или специальными устройствами, а во-вторых, как сообщения, осведомляющие о положении дел, о состоянии чего-нибудь”. Словарь иностранных слов определяет информацию как “1) сообщение о чем-либо; 2) сведения, являющиеся объектом хранения, переработки и передачи…”

Категория “информация” очень объемна и содержательна. Она различается, например, по характеру (научная, техническая, экономическая), а также по объему и содержанию (аналитическая, сигнальная, открытая, секретная). Особые свойства информации как объекта гражданского права связаны, во-первых, с возможностью многократного использования; во-вторых, с неисчерпаемостью при потреблении; в-третьих, с сохранностью информации у передающего ее субъекта, и, наконец, в-четвертых, со способностью к сохранению, накапливанию и интегрированию.

Как отмечает С.И. Семилетов, основным объектом правоотношений в информационной сфере и информационном праве является информация, которая находится в общественном гражданском обороте и по поводу которой возникают общественные отношения, подлежащие правовому регулированию. Выделение информации как самостоятельного объекта гражданского права обусловлено не только ее государственной значимостью, коммерческой ценностью и оборотом, но и необходимостью защиты информации как нематериального, свободно распространяемого и легко доступного блага, необходимого человеку в его жизни и деятельности[[7]](#footnote-7). Люди, общаясь между собой, обмениваются информацией, однако вопрос состоит в том, какая именно информация может быть объектом гражданских правоотношений.

Бурное наступление реалий информационного общества на страны и континенты требует пересмотра представления об информационной индустрии, ее роли и месте в обществе. Многие страны принимают соответствующие законы, перестраивают деятельность государственных органов, ответственных за формирование и проведение информационной политики, направленной на формирование и развитие информационного общества.

 Наше государство понимает важность информации в настоящее время и делает шаги к эффективному взаимодействию органов власти в области развития информационного общества в России. Об этом свидетельствуют такие нормативно-правовые акты, как Федеральный закон Российской Федерации от 27 июля 2006 года № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации»[[8]](#footnote-8), а также Указ Президента Российской Федерации от 1 ноября 2008 года №1570 «О Совете при Президенте Российской Федерации по развитию информационного общества»; Постановление Правительства РФ от 02 октября 2006 года №595 «О Федеральной целевой программе развитие государственной статистики России в 2007-2011 годах» своей целью эта программа видит обеспечение пользователей достоверными статистическими данными, отвечающие международным статистическим стандартам, путем формирования единой межведомственной информационно- статистической системы, направленной на повышение эффективности принятия управленческих решений.

Кроме того, Госдума может принять закон "О противодействии неправомерному использованию инсайдерской информации и манипулированию рынком" во всех чтениях уже в текущую весеннюю сессию. Проект закона был внесен в Госдуму правительством РФ в конце декабря 2008 года. В процессе его подготовки и рассмотрения в российском парламенте возникало немало споров, касающихся как определения базовых понятий, так и круга лиц, причастных к распространению и использованию инсайдерской информации. В первом чтении законопроект был одобрен Госдумой РФ 17 апреля 2009 года. Этот документ обсуждается уже много лет, и все это время наш фондовый рынок, как отмечают специалисты, находится под угрозой манипулирования. На этом, признают аналитики, зарабатываются очень солидные деньги. Закона уже заждались и пришлось вмешаться Президенту России Дмитрию Медведеву. К маю 2010 года президент поручил своей администрации и правительству урегулировать вопросы, связанные с законом об инсайдерской информации.

Инсайдерская информация - существенная публично нераскрытая служебная информация компании, которая в случае ее раскрытия способна повлиять на рыночную стоимость ценных бумаг компании. Сюда можно отнести: информацию о готовящейся смене руководства и новой стратегии, о подготовке к выпуску нового продукта и к внедрению новой технологии, об успешных переговорах о слиянии компаний или идущей скупке контрольного пакета акций; материалы финансовой отчетности, прогнозы, свидетельствующие о трудностях компании; информация о тендерном предложении (на торгах) до его раскрытия публике и т.д.

Проект Федерального закона РФ «Об инсайдерской информации» определяет понятие: «инсайдерская информация — любая информация об эмиссионных ценных бумагах и сделках с ними, а также об эмитенте этих ценных бумаг и осуществляемой им деятельности, не известная третьим лицам, раскрытие которой может оказать существенное влияние на рыночную цену этих ценных бумаг»[[9]](#footnote-9)

Таким образом, информация с ограниченным доступом представляет собой сложное явление, объединяющее своим содержанием весь объем информации, доступ к которой ограничивается действующим законодательством. Многообразие форм социальных отношений в сфере оборота информации с ограниченным доступом и способов их правового регулирования, с одной стороны, объясняет существование в действующем законодательстве большого количества различных видов секретной информации. С другой стороны это многообразие требует от законодателей и правоведов глубоко продуманной классификации, создания из всей совокупности отдельных видов информации с ограниченным доступом единой системы, которая выступила бы гарантом последовательной реализации в действующем и будущем законодательстве единых стандартов правового регулирования.

Однако, что касается состояния действующего законодательства по вопросу о классификации информации с ограниченным доступом, то его нельзя признать удовлетворительным. На это неоднократно обращали внимание ведущие специалисты, разработавшие собственные варианты классификации информации с ограниченным доступом или отдельных ее видов. Однако научная критика в данном вопросе сама не совершенна, поскольку не имеет единства точек зрения. В литературе можно встретить большое количество противоречивых вариантов классификации информации с ограниченным доступом и ее видов.

**1.2 Понятие и признаки коммерческой тайны**

Переход к рыночной экономике, осуществляемый в РФ, обусловил появление в российском законодательстве целого ряда новых понятий, которые считаются ее неотъемлемыми атрибутами. Одним из них является понятие служебной и коммерческой тайны, которое прежнему советскому гражданскому законодательству было неизвестно. В этой связи оно относится к числу наименее разработанных в науке российского права категорий. Весьма невелик и опыт практического применения правил об охране коммерческой тайны в хозяйственной деятельности[[10]](#footnote-10). Вместе с тем, коммерческая ценность информации всегда признавалась обществом и государством - еще в Древнем Риме законом предусматривался двойной штраф за принуждение рабов раскрывать секреты своих хозяев.

Институт коммерческой тайны является одним из важных компонентов системы обеспечения устойчивости рынка, ограничения монополизма в производственно-экономических отношениях и через данные факторы в определенной степени оказывает влияние на блок социальных отношений в целом.

Слово «тайна» имеет древнерусское происхождение и первоначально употреблялось в мужском роде - «тай»[[11]](#footnote-11). В.И.Даль определял понятие «тайна» так: «Кто чего не знает, то для него тайна; все сокрытое, неизвестное, неведомое». Существует еще одно, родственное слово - глагол «таить». Оно трактуется В.И. Далем как «скрывать от других, содержать в скрытности, в неведении от кого-либо, в сокровенности, хоронить; не говорить чего-либо, не сказывать, не показывать; отпираться, запираться, лгать»[[12]](#footnote-12). В самом широком ее толковании тайна - это сфера объективной реальности, скрытая от нашего восприятия либо понимания. С одной стороны это все то, что на данный момент не осознано человеческим интеллектом, с другой - это нечто уже известное, но с определенной целью скрытое от других людей[[13]](#footnote-13).

Точно назвать дату появления в человеческом обществе коммерческой тайны не представляется возможным. Однако бесспорен тот факт, что еще в древности великие мастера своего дела, а также торговые люди надежно хранили секреты своей профессии, так надежно, что даже для нашего поколения некоторые технологии прошлого еще остаются тайной[[14]](#footnote-14). Русский юрист В.В. Розенберг[[15]](#footnote-15) еще в 1910 году рассмотрел существующие в то время теорию и практику защиты коммерческой тайны. По его мнению, сохранение коммерческой тайны представляло собой одно из средств защиты от недобросовестной конкуренции как меру охранительную меру, в отличие от восстановительных мер - уголовного наказания и гражданского иска об убытках.

Следует отметить, что в дореволюционной России Уголовное уложение 1903 года[[16]](#footnote-16) включало в себя целую главу, посвящённую ответственности за разглашение различного рода тайн: главу XXIX "Об оглашении тайн". Эта глава включала в себя 6 статей, предметом трёх из которых были тайна фабричная, тайна коммерческая и тайна кредитная. Правда в действие эта глава так и не была введена.

Институт коммерческой тайны появился в отечественном законодательстве в 1990 году, когда были приняты первые нормативные документы, содержащие это понятие. Затем в 1994 году был принят Гражданский кодекс Российской Федерации, где появилось определение коммерческой тайны. Тем самым он дал этому институту "путевку в жизнь". Статья 139 Гражданского Кодекса РФ определяла коммерческую тайну следующим образом: «Информация составляет служебную или коммерческую тайну в случае, когда информация имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам, к ней нет свободного доступа на законном основании и обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности. Сведения, которые не могут составлять служебную или коммерческую тайну, определяются законом и иными правовыми актами.»[[17]](#footnote-17)

Не последнее место в системе источников занимали и иные федеральные законы, среди которых Трудовой кодекс РФ, Кодекс РФ об административных правонарушениях, Уголовный кодекс РФ, Законы о хозяйственных обществах и др. Действовали также подзаконные нормативные правовые акты: Постановление Правительства РСФСР от 5 декабря 1991 года №35 «О перечне сведений, которые не могут составлять коммерческую тайну», Указ Президента РФ от 6 марта 1997 года №188 «Об утверждении перечня сведений конфиденциального характера» и иные. Закон в некоторой степени упорядочил такую громоздкую систему правовых источников. Статья 2 Закона устанавливает, что отношения по поводу коммерческой тайны могут регулироваться только Законом, Гражданским кодексом и иными федеральными законами. Таким образом, во-первых, только законы, нормативные правовые акты высшей юридической силы, могут содержать нормы о коммерческой тайне, а во-вторых, законы должны быть приняты на федеральном уровне. Такая норма вполне соответствует Конституции Российской Федерации, в соответствии с которой гражданское законодательство отнесено к исключительному предмету ведения федеральных органов государственной власти. Следовательно, формально не отмененные Постановление Правительства, Указ Президента, иные подзаконные акты фактически не подлежат применению, поскольку это противоречило бы Закону.

Принятый 29 июля 2004 г. Федеральный закон № 98-ФЗ "О коммерческой тайне"[[18]](#footnote-18) получил путевку в жизнь с третьей попытки. Первый раз проект был внесен в Федеральное Собрание РФ в 1996 г., но не прошел и первого чтения. Вторая редакция была отклонена прежним президентом Российской Федерации в 1999 г., и лишь в августе 2004 года Закон о коммерческой тайне вступил в силу.

На наш взгляд, следует более подробно остановиться на признаках информации, составляющей коммерческую тайну, к которым, как говорилось ранее, относятся:

- ценность скрываемых сведений, которая обусловлена спецификой их содержания и (или) фактором их неизвестности третьим лицам;

- отсутствие свободного доступа к сведениям на законных к тому основаниях;

- наличие превентивных мер, принимаемых обладателем сведений к охране их от доступа третьих лиц.

О.А. Городов[[19]](#footnote-19) считает, что ценностный фактор сведений проявляется в двух взаимосвязанных аспектах. Первый аспект характеризует содержательную сторону информации, которая выступает предметом специфических интересов субъектов, не заинтересованных в ее преждевременном раскрытии, и которые не готовы или не имеют права это сделать под угрозой наступления неблагоприятных последствий. Второй аспект формально не связан с содержанием информации, ибо в этом случае ценность будет представлять не содержательная сторона сведений, а фактическая возможность доступа к ней в порядке и на условиях, продиктованных ее обладателем, который готов и имеет право это сделать. В зависимости от характера и содержания информации превалирует тот либо иной аспект, которому законодатель придает правовое значение.

Второй признак характеризует меру свободы получения сведений, обладатель которых притязает на их роль в качестве закрытых. В этой связи следует различать санкционированную и несанкционированную разновидности доступа к информации. Санкционированный доступ характеризуется законными основаниями получения закрытых сведений и не порочит их конфиденциальности. Несанкционированный доступ характеризуется противоправными действиями по сбору сведений, находящихся в тайне.

В качестве третьего признака выступают преднамеренные действия обладателя информации, находящейся в тайне, свидетельствующие и принятии им мер, направленных на охрану конфиденциальности сведений и пресечении несанкционированного доступа к ним. Характер данных мер может быть самым различным, однако, главное требование, предъявляемое к ним, - превентивность. В качестве таких мер следует, в частности, назвать, проставление грифа «КТ» на экземплярах документов, содержащих информацию, составляющую коммерческую тайну.

Институт коммерческой тайны известен не только российскому законодательству. Так, в Соединенных Штатах Америки, имеющих, по мнению Э.Я. Соловьева[[20]](#footnote-20), наиболее совершенное законодательство в области защиты информации, Закон о коммерческой тайне или по принятой там терминологии - «фирменных секретах» («секретах производства») - был принят только в 1979 году, и то не всеми штатами. Согласно этому закону коммерческой тайной является информация, которая:

- имеет самостоятельную экономическую стоимость благодаря тому, что не является общеизвестной или доступной людям, которые могут ее использовать в коммерческих целях;

- является объектом *разумных* усилий по защите.

Разумеется, если что-то названо коммерческой тайной, то это действительно должно ею быть, что бывает непросто доказать юридически. Поэтому закон рекомендует:

- указать ценность информации (какие средства затрачены на получение информации и во что обойдется ее несанкционированное обнародование);

- назвать, какие меры защиты данного секрета были предприняты.

В гражданском праве Австрии нормы о коммерческой тайне (в законодательстве Австрии применяется термин «закрытая информация») не объединены в специальный нормативный акт, а содержатся в отдельных законах, например, в Австрийском торговом кодексе 1938 года и в ряде других актов. Информация считается закрытой, если обладает следующими признаками:

- имеет определенную коммерческую ценность для ее владельца;

-установлена ответственность для работников компании за разглашение закрытой информации;

- круг лиц, имеющих доступ к информации, максимально ограничен;

- хранится в особых условиях;

охраняется при помощи специальных мер[[21]](#footnote-21).

Говоря о коммерческой тайне, нельзя не сказать о том, что в российском праве имеются определенные ограничения при отнесении информации к коммерческой тайне - это статья 5 Закона.

Кроме того, коммерческую тайну следует отличать от информации конфиденциального характера, поскольку в соответствии с действующим законодательством первая является всего лишь составной частью второй. Критерии соотношения коммерческой тайны и конфиденциальной информации устанавливает Указ Президента РФ «Об утверждении перечня сведений конфиденциального характера» №188 от 6 марта 1997 года[[22]](#footnote-22).

В настоящее время действует Федеральный закон “О коммерческой тайне» принятый Государственной Думой 29 июля 2004 года № 98-ФЗ, он содержит следующие определения рассматриваемых понятий:

*Коммерческая тайна* – конфиденциальность информации, позволяющая ее обладателю при существующих или возможных обстоятельствах увеличить доходы, избежать неоправданных расходов, сохранить положение на рынке товаров, работ, услуг или получить иную коммерческую выгоду.

*Информация, составляющая коммерческую тайну,* - научно-техническая, технологическая, производственная, финансово-экономическая или иная информация (в том числе составляющая секреты производства (ноу-хау)), которая имеет действительную или потенциальную ценность в силу неизвестности ее третьим лицам, к которой нет свободного доступа на законном основании и в отношении которой обладателем такой информации введен режим коммерческой тайны.

Таким образом, информация, составляющая коммерческую тайну, должна отвечать следующим критериям:

иметь ценность для ее обладателя (то есть обладатель этой информации при прочих равных условиях должен иметь преимущество перед остальными участниками рынка, такой информацией не владеющими);

не быть известной третьим лицам. Если мы владеем информацией, необходимой для достижения успеха, но при этом ту же самую информацию можно найти в общедоступных источниках (например, Интернет, СМИ), то мы не сможем защитить наши права на такую информацию в случае их нарушения;

быть защищенной от ее получения третьими лицами на законных основаниях (за исключением тех случаев, когда обладатель информации предоставляет ее по мотивированному требованию государственных органов);

обладатель такой информации должен ввести в отношении нее режим коммерческой тайны (то есть разработать и внедрить комплекс мер, направленных на защиту такой информации).

То есть все, что мы определяем как коммерческая тайна, автоматически является конфиденциальной (не подлежащей раскрытию третьим лицам) информацией.

**1.3 Понятие и признаки государственной тайны**

В системе правоотношений, возникающих при обороте информации, особое место занимает институт государственной тайны. Важность и значимость этого института в эпоху информационных технологий, когда информация становится самым основным и ценным ресурсом в обществе, многократно возрастает. Государственная тайна существует во всех странах мира и является неотъемлемой составляющей суверенитета и системы управления.

В период функционирования административно-командной системы в СССР существовали два вида публичной тайны: партийная и государственная. При этом были засекречены не только сами сведения определенной категории, но и нормативные документы, регулирующие правовые основы режима секретности. В начальный период политического реформирования на постсоветском пространстве бытовала точка зрения о том, что институт государственной тайны утратил актуальность и несовместим с такими понятиями, как гласность и демократия.

Однако реалии международных отношений, жесточайшая конкуренция в борьбе за сферы экономического и политического влияния потребовали четкого и детального регулирования правоотношений в сфере государственной тайны. Задача государства - сформировать оптимальный режим такого регулирования для сохранения баланса публичных и частных интересов, для обеспечения жесткого и надежного режима защиты определенной информации в сочетании с неприкосновенностью законных прав и интересов граждан. Этот принцип является основополагающим для конституционной нормы о государственной тайне, которая содержится в п. 4 ст. 29 Конституции РФ: «Каждый имеет право свободно искать, получать, передавать производить и распространять информацию любым законным способом. Перечень сведений, составляющих государственную тайну, определяется федеральным законом»*.*

Базовым законом института государственной тайны является Закон РФ «О государственной тайне» от 21 июля 1993 года № 5485-1, который регулирует отношения, возникающие в связи с отнесением сведений к государственной тайне, их рассекречиванием и защитой в интересах обеспечения безопасности Российской Федерации.

Законодатель так определяет понятие государственной тайны: «государственной тайной являются защищаемые государством сведения и области его военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб безопасности Российской Федерации» (ст. 2 Закона РФ «О государственной тайне»). В области государственной тайны применяются следующие понятия: носители сведений, составляющих государственную тайну, **—** материальные объекты, в том числе физические поля, в которых сведения, составляющие государственную тайну, находят свое отображение в виде символов, образов, сигналов, технических решений и процессов[[23]](#footnote-23)

Как следует из данного определения, государственная тайна отличается от служебной, коммерческой и иной тайны тем, что сведения, составляющие, напрямую связаны с государственными интересами Российской Федерации (а не конкретного предприятия или организации) и их разглашение может нанести ущерб безопасности всего государства, а не отдельно взятого юридического лица или предпринимателя. Именно поэтому в любой стране мира государственной тайне всегда уделяется повышенное внимание.

Поскольку обладание сведениями, составляющими государственную тайну, налагает на гражданина определенные обязанности и ограничения, связанные с их сохранностью и нераспространением, законодатель четко определяет данные сведения, закрепив их перечень в ст. 5 Закона о государственной тайне и подразделив их на следующие категории:

* сведения в военной области;
* сведения в области экономики, науки и техники;
* сведения в области внешней политики и экономики;
* сведения в области разведывательной, контрразведывательной и
* оперативно-розыскной деятельности.

При этом органы государственной власти в порядке, установленном Правилами разработки перечня сведений, отнесенных к государственной тайне, утвержденными постановлением Правительства РФ от 23 июля 2005 года № 443, могут отнести к государственной тайне иные категории сведений, что оформляется путем внесения соответствующих изменений в ст. 5 Закона о государственной тайне. Следовательно, никакой другой нормативный акт, кроме Закона о государственной тайне, не вправе устанавливать категории сведений, которые могут составлять государственную тайну.

Непосредственный же перечень сведений (в рамках установленных категорий), отнесенных на сегодняшний день к государственной тайне, а также наименования государственных органов и организаций, наделенных полномочиями по распоряжению этими сведениями, предусмотрены Указом Президента РФ от 30 ноября 1995 года № 1203 «Об утверждении перечня сведений, отнесенных к государственной тайне». Органами государственной власти, руководители которых наделены полномочиями по отнесению сведений к государственной тайне, разрабатываются развернутые перечни сведений, подлежащих засекречиванию. В эти перечни включаются сведения, полномочиями по распоряжению которыми наделены указанные органы, и устанавливается степень их секретности.

Помимо сведений, составляющих государственную тайну, также предусмотрен перечень сведений, которые не подлежат отнесению к государственной тайне и засекречиванию. В соответствии со ст. 7 Закона о государственной тайне таковыми являются сведения:

о чрезвычайных происшествиях и катастрофах, угрожающих безопасности и здоровью граждан, и их последствиях, а также о стихийных бедствиях, их официальных прогнозах и последствиях;

о состоянии экологии, здравоохранения, санитарии, демографии, образования, культуры, сельского хозяйства, а также о состоянии преступности;

о привилегиях, компенсациях и социальных гарантиях, предоставляемых государством гражданам, должностным лицам, предприятиям, учреждениям и организациям;

о фактах нарушения прав и свобод человека и гражданина;

о размерах золотого запаса и государственных валютных резервах Российской Федерации;

о состоянии здоровья высших должностных лиц Российской Федерации;

о фактах нарушения законности органами государственной власти и их должностными лицами.

Данный перечень служит гарантом защиты прав работников, допущенных к государственной тайне, от возможных злоупотреблений со стороны работодателя, поскольку не позволяет последнему выдавать указанные выше сведения за государственную тайну и на этом основании применять к работникам меры дисциплинарного воздействия за их разглашение, даже если такое разглашение, по тем или иным причинам, вредит интересам работодателя.

Необходимость оформления допуска к государственной тайне возникает при проведении любых – постоянных или временных – работ, так или иначе затрагивающих сведения, защищаемые грифом секретности. Работодатель обязан организовать процедуру оформления права на доступ в отношении каждого из своих сотрудников, которые при выполнении должностных обязанностей могут соприкоснуться с охраняемой законом тайной. Процедура, мягко говоря, не из простых. И, будучи напрямую связанной с государственными интересами, требует особого внимания

Приведем анализ законодательства о государственной тайне, действующего в России и других странах.

В сравнении с законодательством Германии определение "государственная тайна" в России более широкое.

Государственная тайна (ст. 2 Закона РФ "О государственной тайне") - защищаемые государством сведения в области его военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб безопасности Российской Федерации. Немецкое определение государственной тайны распространяется на "явления, объекты или знания, которые доступны только ограниченному кругу лиц и которые должны содержаться втайне от иностранных государств для того, чтобы не допустить угрозы нанесения тяжелого ущерба внешней безопасности Федеративной Республики Германия". Разница заключается в том, что в Германии законодательно защищают от ущерба внешней безопасности, и для отнесения сведений к государственной тайне необходимо, чтобы их разглашение могло нанести лишь тяжелый ущерб безопасности.

Существует и более общее понятие государственной тайны. Законодательство Дании говорит об "ограниченных для распространения сведениях в интересах государства или его союзников, включая любой объект, из которого могут быть почерпнуты такие сведения, или любые такие данные". Из такой нормы весьма трудно определить, что именно будет сочтено "в интересах государства или его союзников" и кто такие союзники и какие у них интересы. Сможет ли осведомленность неуполномоченных лиц каким-либо образом поставить под угрозу безопасность и обороноспособность государства.[[24]](#footnote-24)

В России в широком доступе имеются сведения, отнесенные к государственной тайне, например сведения о ракетных или химических вооружениях, оглашенные советскими представителями в ООН или сообщаемые на переговорах представителям США или иными государствами либо союзниками и в последующем опубликованные (поведение союзников требует отдельного анализа) в различных изданиях. По закону ФРГ в отличие от России не являются государственной тайной сведения, которые уже фактически доступны неопределенному кругу лиц. Парламентская Ассамблея Совета Европы рекомендует: "Информация, которая уже является общедоступной, не может считаться государственной тайной, и разглашение подобной информации не может быть наказуемо как шпионаж, даже если лицо ее собирает, обобщает, анализирует и комментирует."

К государственной тайне могут быть отнесены следующие сведения:

1) сведения в военной области:

о содержании стратегических и оперативных планов, документов боевого управления по подготовке и проведению операций.

2) сведения в области экономики, науки и техники:

1. то есть о содержании планов подготовки Российской Федерации и ее отдельных регионов к возможным военным действиям, мобилизационных мощностях промышленности по изготовлению вооружения и военной техники, об объемах поставок и о запасах стратегических видов сырья и материалов, а также о размещении и фактических размерах государственных материальных резервов;
2. об использовании инфраструктуры Российской Федерации в интересах обеспечения ее обороноспособности и безопасности;
3. о государственных запасах драгоценных металлов и драгоценных камней Российской Федерации, ее финансах и бюджетной политике (кроме обобщенных показателей, характеризующих общее состояние экономики и финансов).

3) сведения в области внешней политики и экономики:

* то есть о внешнеполитической и внешнеэкономической (торговой, кредитной и валютной) деятельности Российской Федерации, преждевременное распространение которых может нанести ущерб ее интересам;

4) сведения в области разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности:

* то есть о силах, средствах, источниках, методах, планах и результатах разведывательной, контрразведывательной и оперативно-разыскной деятельности, а также данные о финансировании этой деятельности, если эти данные раскрывают перечисленные сведения;

Отнесение сведений к государственной тайне осуществляется в соответствии с их отраслевой, ведомственной или программно-целевой принадлежностью.

Обоснование необходимости отнесения сведений к государственной тайне в соответствии с принципами засекречивания сведений возлагается на органы государственной власти, предприятия, учреждения и организации, которыми эти сведения получены (разработаны).

Отнесение сведений к государственной тайне осуществляется руководителями органов государственной власти в соответствии с Перечнем должностных лиц, наделенных полномочиями по отнесению сведений к государственной тайне, утверждаемым Президентом Российской Федерации. Указанные лица несут персональную ответственность за принятые ими решения о целесообразности отнесения конкретных сведений к государственной тайне.

Для осуществления единой государственной политики в области засекречивания сведений межведомственная комиссия по защите государственной тайны формирует Перечень сведений, отнесенных к государственной тайне. В этом Перечне указываются органы государственной власти, наделяемые полномочиями по распоряжению данными сведениями. Указанный Перечень утверждается Президентом Российской Федерации, подлежит открытому опубликованию и пересматривается по мере необходимости.

Профессор Устинков А.В., старший преподаватель Академии ФСБ России считает, что в современной России государственная тайна превратилась в самостоятельное явление, слабо соотносящееся с реальной жизнью. Увлекшись регулированием оборота государственной тайны, допусками, составлением перечней и другими технологическими моментами, мы забыли о главном. Государственная тайна есть исключение из свободного обращения информации. Институт государственной тайны и вся технология ее оборота - суть функция государства по отношению к обществу и личности. На языке алгебры именно общество и личность являются аргументами. Защита именно их интересов (обеспечение их безопасности) оправдывает существование самой государственной тайны.

Другими словами, институт государственной тайны по крайней мере не должен мешать нормальному развитию общества и экономики. На сегодняшний момент он, очевидно, мешает.

Прежде всего, институт государственной тайны охватил явно излишние сферы общественной жизни. Этому есть вполне объяснимые исторические причины. Во-первых, Россия унаследовала от СССР систему тотальной секретности, которая, вероятно, была эффективна в годы "холодной войны". Во-вторых, в первые годы независимости России в государственную тайну были конвертированы сведения с грифом "секретно", до этого таковой не являвшиеся.

Нынешний институт государственной тайны серьезно препятствует эффективному информационному обмену.

Институт государственной тайны нивелирует общественный контроль за деятельностью государственных органов. Для недобросовестного чиновника проще засекретить информацию о своих ангажированных решениях, нежели предать ее огласке. [[25]](#footnote-25)

По нашему мнению необходимо стремиться к тому, чтобы институт государственной тайны не был бременем для нормального развития общества и экономики, не вредил, а помогал.

Кардинальное сужение круга сведений, составляющих государственную тайну, является насущной потребностью. Критерий очевиден: к разряду государственной тайны могут относиться только такие сведения, разглашение которых чрезвычайно опасно для общества или личности. Они - настоящая государственная тайна, а не просто гриф в правом верхнем углу документа. Другими словами, в защите наиболее важных интересов общества и личности находится материальный (качественный) критерий относимости сведений к государственной тайне. Практическая значимость этого критерия состоит в эффективном и адекватном содержанию сведений использовании такого затратного инструмента, как институт государственной тайны.

Таким образом, государственная тайна – защищаемые государством сведения в области его военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб безопасности государству.

Тайной может стать определенная информация, которая может передаваться как в устной, письменной, так и цифровой электронной форме. Эта информация подлежит государственной защите, представляющей собой систему норм, правил, ограничений, предписывающих различным лицам, имеющим допуск к государственной тайне, не разглашать и не передавать эту информацию лицам, не имеющим к ней допуск, под страхом наказания за нарушение данных запретов.

**ГЛАВА II. КОММЕРЧЕСКАЯ И ГОСУДАРСТВЕННАЯ ТАЙНА В ОБЩЕСТВЕННЫХ ПРАВООТНОШЕНИЯХ**

**2.1 Субъекты и содержание права на коммерческую тайну**

Институт коммерческой тайны является одним из важных компонентов системы обеспечения устойчивости рынка, ограничения монополизма в производственно-экономических отношениях и через данные факторы в определенной степени оказывает влияние на блок социальных отношений в целом[[26]](#footnote-26).

Как уже говорилось ранее, признаками служебной и коммерческой тайны является действительная или потенциальная коммерческая ценность информации в силу ее неизвестности третьим лицам, отсутствие к ней свободного доступа на законном основании и принятие обладателем информации мер к охране ее конфиденциальности. При этом условием предоставления защиты служит принятие правообладателем необходимых мер для охраны ее конфиденциальности.

Действующее законодательство не содержит прямых требований к субъектам права на коммерческую тайну, однако из анализа существа указанного права можно выявить некоторые параметры, которым должен соответствовать такой субъект, Закон о коммерческой тайне не предусматривает возможности *иных* условий договора, а получение работником результата, который может охраняться в качестве самостоятельного объекта промышленной собственности, отношения между работником и работодателем регулируются в соответствии с законодательством РФ об интеллектуальной собственности. Другими словами, несмотря на то, что Закон о коммерческой тайне прямо не указывает не невозможность обладания информацией, составляющей коммерческую тайну, физическим лицом, общий смысл указанного нормативного акта свидетельствует именно об этом. То есть можно говорить о том, что режим конфиденциальной информации зависит от статуса субъекта – обладателя такой информации: если это физическое лицо, то следует говорить о личной тайне, если это предприниматель – можно говорить о возможности установления в отношении информации режима коммерческой тайны.

В научной литературе[[27]](#footnote-27) также отрицается возможность того, что обладателем коммерческой тайны является физическое лицо, выступающее в гражданском обороте в качестве потребителя или в своем обычном качестве, а равно и у физического лица, занимающегося предпринимательской деятельностью с нарушением установленного порядка.

По мнению В.О. Калятина[[28]](#footnote-28), физические лица не являющиеся индивидуальными предпринимателями, не могут обладать коммерческой тайной, однако могут приобретать право на использование соответствующей тайны. При этом указанный автор считает, что данное право не монопольно, а только призвано защитить интересы субъекта, в обладании которого находится такая информация. Сама же информация остается свободной. Действующее российское законодательство не устанавливает каких-либо специальных правил для обладания правами на коммерческую тайну для иностранных граждан и иностранных юридических лиц. Они могут обладать данными правами на тех же основаниях, что и российские юридические и физические лица. П.1. ст.2 ГК РФ гласит, что «правила, установленные гражданским законодательством, применяются к отношениям с участием иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных юридических лиц, если иное не предусмотрено федеральным законом».

Вышеуказанная классификация субъектов права на коммерческую тайну является не единственной. Так, в частности, В.Н. Лопатин считает, что основными субъектами права на коммерческую тайну являются обладатели коммерческой тайны и их правопреемники. При этом под обладателями коммерческой тайны понимаются физические (независимо от гражданства) и юридические лица (коммерческие и некоммерческие организации), занимающиеся предпринимательской деятельностью и имеющие монопольное право на информацию, составляющую для них коммерческую тайну.

Выделяются три формы конфиденциальных отношений: конфиденциальные отношения по контракту, по служебным функциям и по условиям договора.

*Конфиденциальные отношения по контракту* - отношения между сотрудниками и самим предприятием как юридическим лицом, основанием которых является трудовой договор или контракт. Юридически эти отношения закрепляются в виде обязательства (подписки) хранить в тайне те коммерческие секреты о деятельности предприятия, которые станут известны данному лицу. Подобного рода подписка должна сопровождаться разъяснениями относительно круга сведений, представляющих коммерческую тайну предприятия и установленного порядка их защиты. Однако следует отметить тот факт, что указанные отношения не являются предметом гражданского права.

*Конфиденциальные отношения по служебным функциям* - отношения между конкретным сотрудником и другими сотрудниками этого предприятия. Их основу образуют служебные обязанности, выполняемые сотрудниками в ходе производственно-хозяйственной деятельности в соответствии с должностными инструкциями, в которых должны быть введены соответствующие разделы, предусматривающие порядок сохранения коммерческой тайны этими лицами.

*Конфиденциальные отношения по условиям договора* - отношения в рамках договорных работ и базирующиеся на договоре между заказчиком и исполнителем. Основанием для возникновения конфиденциальности подобного рода являются договорные отношения, а носителями такой конфиденциальности выступают все участники работ и услуг, предусмотренных договором. Юридически подобная форма конфиденциальности закрепляется в виде четко сформулированных требований и обязательств, которые выдвигают договаривающиеся стороны и закрепляют их в договоре[[29]](#footnote-29).

Закон о коммерческой тайне (ст.3) в качестве субъектов права на информацию, составляющую коммерческую тайну, называет следующих лиц:

- обладатель информации, составляющей коммерческую тайну, - лицо, которое владеет информацией, составляющей коммерческую тайну, на законном основании, ограничило доступ к этой информации и установило в отношении ее режим коммерческой тайны[[30]](#footnote-30);

- контрагент – сторона гражданско-правового договора, которой обладатель информации, составляющей коммерческую тайну, передал эту информацию.

Вместе с тем, о собственнике как субъекте информационных отношений говорит В.А. Копылов, отмечая тот факт, что собственники информационных объектов могут быть двух типов:

- собственник - производитель (обладатель) информации, отображенной в принадлежащем ему информационном объекте;

- собственник - потребитель информации, отображенной в принадлежащем ему информационном объекте.

Оба они обладают равным объемом вещных прав на принадлежащие им экземпляры информационных объектов, но разным объемом информационных правомочий по использованию информации, отображенной в этих объектах[[31]](#footnote-31). Однако следует отметить тот факт, что под информационным объектом названный автор понимает не информацию как таковую, а материальный носитель с содержащейся на нем информацией, то есть объект материального мира. Данное мнение в целом не противоречит тому факту, что собственников у информации вообще и коммерческой тайны в частности быть не может. При этом следует отметить, что ценность материального объекта и информации, зафиксированной на нем, весьма различна, следовательно, нельзя уравнивать права владельца информации и собственника материального объекта.

Однако, особенности российского законодательства таковы, что просто, по произвольному решения руководителя компании ограничить доступ к той или иной информации нельзя. В соответствии со ст.3 Федерального закона «Об информации, информационных технологиях и о защиты информации», одним из основополагающих принципов правового регулирования отношений, возникающих в сфере информации, информационных технологий и защиты информации, является установлений ограничений доступа к информации только федеральными законами.

Ситуация с ограничением доступа к информации о деятельности предприятия усугубляется с принятием 9 февраля 2009 года Федерального закона «Об обеспечении доступа к информации о деятельности государственных органов и органов местного самоуправления»[[32]](#footnote-32) № 8-ФЗ вступившего в силу 1 января 2010 года. В соответствии с этим законом к информации о деятельности государственных органов и органов местного самоуправления относится, в том числе, и информация, поступившая извне, то есть от предприятий и организаций, в указанные органы. Получается, что любой гражданин может истребовать и получить любую информацию о деятельности органов власти и местного самоуправления. Кроме тех случаев, когда доступ к такой информации ограничен федеральными законами. Именно федеральными, никак иначе. При этом гражданин, а в законе – «пользователь информацией», не обязан даже обосновывать необходимость ее получения, если доступ к запрашиваемым сведениям не ограничен.

У бизнеса остается единственный выход: ограничить доступ к конфиденциальным сведениям. А если предоставление такой информации в госорганы предусмотрено законом — передать ее с ограничительным грифом, оговорив невозможность ознакомления с нею третьих лиц без согласия обладателя. Такой механизм защиты предоставляет единственный нормативный акт федерального уровня, ограничивающий доступ к секретам производства — ФЗ «О коммерческой тайне».

Исходя из того, что коммерческой тайной в соответствии с действующим законодательством признаются лишь сведения, касающиеся предпринимательской деятельности, субъектами права на коммерческую тайну являются лица, которые занимаются такой деятельностью. Согласно п. 1 ст. 2 ГК РФ, предпринимательской считается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этой качестве в установленном законом порядке. Субъектами предпринимательства и, соответственно, обладателями прав на коммерческую тайну могут быть как физические, так и юридические лица. Граждане, выступающие в гражданском обороте в качестве потребителей или ином своем обычном качестве, равно как и граждане, занимающиеся предпринимательством с нарушением установленного порядка, правом на охрану коммерческой тайны не пользуются. Что касается юридических лиц, то субъектами права на коммерческую тайну являются прежде всего те из них, которые относятся к коммерческим организациям. Ими, как известно, являются хозяйственные товарищества и общества, производственные кооперативы, государственные и муниципальные унитарные предприятия. Юридические лица, являющиеся некоммерческими организациями (потребительские кооперативы, общественные и религиозные организации, учреждения, благотворительные и иные фонды и др.), также могут быть обладателями прав на коммерческую тайну, если дело касается сведений, относящихся к разрешенной им предпринимательской деятельности.

Наряду с гражданами РФ и отечественными юридическими лицами правом на охрану коммерческой тайны в РФ пользуются иностранцы. На них распространяются без каких-либо изъятий общие правила, действующие в рассматриваемой области на территории РФ.

Субъектами коммерческой деятельности согласно доктрине коммерческого права являются:

а) организации, изготавливающие товары для реализации;

б) организации и индивидуальные предприниматели, приобретающие товары, материалы, комплектующие изделия для использования в производственном процессе;

в) организации оптовой торговли, розничной торговли, общественного питания;

г) иные организации, участвующие в торговле или оказывающие услуги по продвижению товаров на рынке.

Итак, владельцами коммерческой тайны могут быть физические (независимо от гражданства) и юридические (коммерческие и некоммерческие организации) лица, занимающиеся предпринимательской деятельностью, которые владеют на законном основании информацией, составляющей их коммерческую тайну, ограничивают доступ к этой информации и устанавливают в отношении ее режим коммерческой тайны.

**2.2 Субъекты правоотношений государственной тайны**

Законодательство РФ в области государственной тайны определяет состав субъектов правоотношений государственной тайны и устанавливает их полномочия в области отнесения сведений к государственной тайне и их защиты.

С момента принятия закона «О государственной тайне» были приняты ряд поправок, в том числе, касающиеся состава субъектов правоотношений государственной тайны. 18 июля 2009 года был принят Федеральный закон "О внесении изменений в статьи 4 и 21 закона Российской Федерации"О государственной тайне" [[33]](#footnote-33) Статья 4 закона определяет полномочия органов государственной власти и должностных лиц в области отнесения сведений к государственной тайне и их защиты.

1. Палаты Федерального Собрания:

осуществляют законодательное регулирование отношений в области государственной тайны;

рассматривают статьи федерального бюджета в части средств, направляемых на реализацию государственных программ в области за щиты государственной тайны;

определяют полномочия должностных лиц в аппаратах палат Федерального Собрания по обеспечению защиты государственной тайны в палатах Федерального Собрания.

2. Президент РФ:

утверждает государственные программы в области защиты государственной тайны;

утверждает по представлению Правительства РФ состав, структуру межведомственной комиссии по защите государственной тайны и положение о ней;

заключает международные договоры Российской Федерации о совместном использовании и защите сведений, составляющих государственную тайну;

утверждает по представлению Правительства Российской Федерации Перечень должностных лиц органов государственной власти и организаций, наделяемых полномочиями по отнесению сведений к государственной тайне, Перечень должностей, при замещении которых лица считаются допущенными к государственной тайне, а также Перечень сведений, отнесенных к государственной тайне;

в пределах своих полномочий решает иные вопросы, возникающие в связи с отнесением сведений к государственной тайне, их засекречиванием или рассекречиванием и их защитой.

3. Правительство РФ:

организует исполнение Закона Российской Федерации "О государственной тайне";

представляет на утверждение Президенту Российской Федерации состав, структуру межведомственной комиссии по защите государственной тайны и положение о ней;

представляет на утверждение Президенту Российской Федерации Перечень должностных лиц органов государственной власти и организаций, наделяемых полномочиями по отнесению сведений к государственной тайне, Перечень должностей, при замещении которых лица считаются допущенными к государственной тайне, а также Перечень сведений, отнесенных к государственной тайне;"

устанавливает порядок разработки Перечня сведений, отнесенных к государственной тайне;

организует разработку и выполнение государственных программ в области защиты государственной тайны;

определяет полномочия должностных лиц по обеспечению защиты государственной тайны в аппарате Правительства Российской Федерации;

устанавливает порядок предоставления социальных гарантий гражданам, допущенным к государственной тайне на постоянной основе, и сотрудникам структурных подразделений по защите государственной тайны

4. Органы государственной власти РФ, органы государственной власти субъектов Федерации и органы местного самоуправленияво взаимодействии с органами защиты государственной тайны, расположенными в пределах соответствующих территорий:

обеспечивают защиту переданных им другими органами государственной власти, предприятиями, учреждениями и организациями сведений, составляющих государственную тайну, а также сведений, засекречиваемых ими;

обеспечивают защиту государственной тайны на подведомственных им предприятиях, в учреждениях и организациях в соответствии требованиями актов законодательства РФ;

обеспечивают в пределах своей компетенции проведение проверочных мероприятий в отношении граждан, допускаемых к государственной тайне;

реализуют предусмотренные законодательством меры по ограничению прав граждан и предоставлению льгот лицам, имеющим либо имевшим доступ к сведениям, составляющим государственную тайну;

вносят в полномочные органы государственной власти предложения по совершенствованию системы защиты государственной

5. Органы судебной власти:

рассматривают уголовные и гражданские дела о нарушениях законодательства РФ о государственной тайне;

обеспечивают судебную защиту граждан, органов государственном власти, предприятий, учреждений и организаций в связи с их деятельностью по защите государственной тайны;

обеспечивают в ходе рассмотрения указанных дел защиту государственной тайны;

определяют полномочия должностных лиц по обеспечению защиты государственной тайны в органах судебной власти.

В соответствии со статьей 21 Закона Российской Федерации "О государственной тайне" допуск оформляемого лица к сведениям, составляющим государственную тайну, осуществляется на основании решения руководителя органа государственной власти, предприятия, учреждения или организации.

Вместе с тем данным Законом не определяются лица, которые могут принять решение о допуске к государственной тайне самих руководителей органов государственной власти, а также руководителей предприятий, учреждений или организаций, не состоящих с государственными органами в отношениях подчиненности.

Тем не менее, в законе о государственной тайне определяются полномочия органов государственной власти в деятельности, касающейся функционирования института государственной тайны.

Так, палаты Федерального Собрания РФ рассматривают статьи бюджета страны в части средств, необходимых для защиты государственной тайны. Помимо перечня относимых к государственной тайне сведений Президент РФ утверждает перечень должностных лиц органов государственной власти, наделенных полномочиями по отнесению сведений к государственной тайне. Органы государственной власти на федеральном и локальном уровнях, а также органы местного самоуправления в части делегированных им соответствующих полномочий обеспечивают выполнение мероприятий по защите государственной тайны, в том числе на предприятиях, в учреждениях и организациях, находящихся на подведомственной им территории. Президентом РФ утверждаются полномочия Межведомственной комиссии по защите государственной тайны. Основная функция этого органа - координация деятельности федеральных органов государственной власти и органов государственной власти субъектов Федерации по защите государственной тайны.[[34]](#footnote-34)

В заключении отметим, что граждане, которым по характеру занимаемой ими должности необходим доступ к государственной тайне, могут быть назначены на эти должности только после оформления допуска по соответствующей форме в установленном порядке. Под доступом к сведениям понимается санкционированное полномочным должностным лицом ознакомление конкретного лица со сведениями, составляющими государственную тайну.

**2.3 Возникновение и прекращение прав на коммерческую тайну**

Правоотношения - динамическое явление. Они возникают, изменяются, прекращаются. Динамика правоотношений связана с реальными жизненными обстоятельствами, то есть с юридическими фактами. Таким образом, юридический факт - это конкретное жизненное обстоятельство, с наступлением которого норма права связывает возникновение, изменение, прекращение правоотношений.

Ранее было выяснено, что существует ряд субъектов прав на коммерческую тайну, наделенных определенными правомочиями, следовательно, существует такой момент, с которого указанные правомочия начинают действовать, и момент, с которого они прекращаются. Другими словами, необходимо определить основания и порядок возникновения и прекращения прав на коммерческую тайну.

На каком же основании возникает и прекращается правовая охрана прав на коммерческую тайну?

Закон о коммерческой тайне свидетельствует о том, что право установления режима коммерческой тайны имеет обладатель указанной информации (ст.7 Закона о коммерческой тайне) и именно он самостоятельно определяет критерии отнесения вновь получаемой информации к коммерческой тайне (ст.4). Другими словами, в момент установления указанного режима лицо из обладателя информации становится обладателем коммерческой тайны. Таким образом, первым основанием возникновения права на коммерческую тайну можно считать *установление режима коммерческой тайны в отношении определенной информации*. Как отмечает Э.Я. Соловьев[[35]](#footnote-35), информация переводится в разряд охраняемой приказом руководителя фирмы, в котором перечисляются сведения, относящиеся к коммерческой тайне.

Однако среди субъектов прав на коммерческую тайну существует еще и контрагент - лицо, которое получило доступ к коммерческой тайне на законном основании, в основном, по соответствующему договору (трудовому либо гражданско-правовому). В отличие от обладателя, контрагент обязан установить режим коммерческой тайны, если это следует из обязательств, содержащихся в договоре, заключенном между контрагентом и обладателем коммерческой тайны. В других случаях контрагент коммерческой тайны обязан соблюдать режим коммерческой тайны, установленный ее обладателем. Таким образом, следующим основанием возникновения права на коммерческую тайну является *заключение договора о передаче информации, составляющей коммерческую тайну, между ее обладателем и контрагентом*.

Поскольку заключением соответствующего договора законные основания доступа к коммерческой тайне не исчерпываются, следует отметить тот факт, что органы государственной власти, иные государственные органы и органы местного самоуправления имеют право на доступ к коммерческой тайне в пределах своей компетенции, определенной законодательством Российской Федерации. Данные отношения не регулируются гражданским правом, однако так или иначе затрагивают интересы обладателя коммерческой тайны. Органы государственной власти обязаны обеспечить охрану коммерческой тайны, полученной ими в соответствии с законодательством Российской Федерации, от разглашения и неправомерного использования должностными лицами и иными служащими указанных органов, которым она стала известна в связи с выполнением ими служебных обязанностей. Информация, составляющая коммерческую тайну, охраняется в указанных органах как служебная тайна. Исходя из определения контрагента, указанные должностные лица органов власти не могут считаться таковыми, однако в соответствии со ст.13 Закона о коммерческой тайне они обязаны создать условия, обеспечивающие охрану конфиденциальности информации. Таким образом, налицо еще одно основание возникновения прав на коммерческую тайну - *получение сведений, составляющих коммерческую тайну, должностным лицом органов государственной власти на основании его служебного положения.* Повторим, что отнесение указанного основания к гражданско-правовым является весьма спорным, поскольку коммерческая тайна, передаваемая государственным органам, ни в коем случае не может быть ими использована и охраняется в режиме теперь уже служебной тайны. Кроме того, гражданское право не содержит такого специального субъекта как органы государственной власти или должностные лица органов государственной власти, и правоотношения с их участием регулируются скорее нормами публичного, нежели частного права. Кроме того, можно также выделить еще одно основание возникновения прав на коммерческую тайну. В данной ситуации присутствует одновременно два основания возникновения прав на коммерческую тайну. С одной стороны, это установление в отношении информации режима коммерческой тайны, о котором подробно было сказано ранее (следует отметить, что при этом возникнет «новая» коммерческая тайна, то есть одна и та же информация в качестве собственной будет дважды охраняться в режиме коммерческой тайны разными субъектами), а с другой - *получение информации, составляющей коммерческую тайну другого лица в ходе самостоятельного и независимого исследования*. Полная самостоятельность действий при получении информации, составляющей коммерческую тайну другого лица, может быть доказана «исследователем» путем указания на сведения, анализ которых послужил получению указанной коммерческой тайны. В данном случае можно провести аналогию с таким условием патентоспособности объектов промышленной собственности как новизна (неизвестность из предшествующего уровня техники). Другими словами, как указывает Закон о коммерческой тайне, информация, составляющая коммерческую тайну, самостоятельно полученная лицом при осуществлении исследований, систематических наблюдений или иной деятельности, считается полученной законным способом, несмотря на то, что содержание указанной информации может совпадать с содержанием информации, составляющей коммерческую тайну, обладателем которой является третье лицо.

Следует отметить то обстоятельство, что, несмотря на возникновение у обладателя права на информацию, составляющую коммерческую тайну, данное лицо сохраняет обязанность предоставления информации органам государственной власти.

Среди основных понятий, введенных Законом (ст. 3), следует отметить такие, как предоставление коммерческой тайны и ее разглашение. Под предоставлением коммерческой тайны понимается ее передача обладателем органам государственной власти, иным государственным органам, органам местного самоуправления в целях выполнения их функций.

Разглашением коммерческой тайны считается действие или бездействие, в результате которого коммерческая тайна в любой возможной форме (устной, письменной, иной форме, в том числе с использованием технических средств) становится известной третьим лицам без согласия ее обладателя либо вопреки трудовому или гражданско-правовому договору.

Таким образом, можно говорить о том, что подавляющее большинство споров, связанных с коммерческой тайной, касаются ее предоставления уполномоченным государственным органам.

Более того, в ст. 15 предусмотрена ответственность (без указания на ее вид) обладателя коммерческой тайны за ее непредоставление органам государственной власти, иным государственным органам, органам местного самоуправления, а также за воспрепятствование ее получению должностными лицами этих органов тайне и на определение перечня и состава такой информации с учетом исключений, о которых будет сказано ниже, принадлежит обладателю коммерческой тайны. Коммерческая тайна, полученная от ее обладателя на основании договора или другом законном основании, считается полученной законным способом. Коммерческая тайна считается полученной незаконно, если ее получение осуществлялось с умышленным преодолением принятых обладателем коммерческой тайны мер по охране ее конфиденциальности, а также если получающее информацию лицо знало или имело достаточные основания полагать, что она является коммерческой тайной, обладателем которой является другое лицо, и что осуществляющее передачу коммерческой тайны лицо не имеет на ее передачу законного основания.

Перечень сведений, которые не могут составлять коммерческую тайну (т.е. в отношении которых не может быть установлен режим коммерческой тайны), приведен в ст. 5 Закона. Это сведения:

- содержащиеся в учредительных документах юридического лица, документах, подтверждающих факт внесения записей о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях в соответствующие государственные реестры;

- содержащиеся в документах, дающих право на осуществление предпринимательской деятельности;

- о составе имущества государственного или муниципального унитарного предприятия, государственного учреждения;

- о загрязнении окружающей среды, состоянии противопожарной безопасности, санитарно-эпидемологической и радиационной обстановке, безопасности пищевых продуктов и других негативных факторах;

- о численности и составе работников, о системе оплаты труда, об условиях труда, о показателях производственного травматизма и профессиональной заболеваемости, о наличии свободных рабочих мест;

- о задолженности работодателей по выплате заработной платы и по иным социальным выплатам;

- о нарушениях законодательства РФ и фактах привлечения к ответственности за совершение этих нарушений;

- об условиях конкурсов или аукционов по приватизации объектов государственной или муниципальной собственности;

- о размерах и структуре доходов некоммерческих организаций, о размерах и составе их имущества, об их расходах, о численности и об оплате труда их работников, об использовании безвозмездного труда граждан в своей деятельности;

- о перечне лиц, имеющих право действовать без доверенности от имени юридического лица;

- обязательность раскрытия которых или недопустимость ограничения доступа к которым установлена иными федеральными законами.

Что же касается оснований прекращения прав на коммерческую тайну, то здесь следует вспомнить правомочие обладателя на раскрытие информации, составляющей коммерческую тайну (в частности, путем отмены соответствующего режима), вследствие чего она перестает охраняться в указанном режиме. Право на отмену режима коммерческой тайны может быть использовано обладателем только в том случае, если это не нарушает обязательств, принятых им на себя, при заключении лицензионных или иных договоров. Иными словами, если обладатель коммерческой тайны не связан сопутствующими обязательствами, режим коммерческой тайны может быть отменен. Исходя из возможности реализации указанного правомочия можно сделать вывод о том, что одним из оснований прекращения прав на коммерческую тайну является *раскрытие обладателем информации, составляющей коммерческую тайну, путем отмены соответствующего режима*. Вместе с тем, можно говорить и об обратном порядке действий правообладателя – *отмене режима коммерческой тайны путем раскрытия соответствующей информации*.

Следует также отметить тот факт, что срок действия режима коммерческой тайны определяется временем действия условий, необходимых и достаточных для признания соответствующей информации коммерческой тайной. Другими словами, режим коммерческой тайны может быть установлен обладателем как на определенный срок, так и бессрочно. То есть основанием для прекращения прав на коммерческую тайну является *истечение срока, на который был установлен режим коммерческой тайны*, вследствие чего информация перестает охраняться в указанном режиме, что предполагает возможность ее дальнейшего свободного использования третьими лицам. Данное основание прекращения права на коммерческую тайну может быть объяснено тем, что информация подвержена моральному устареванию и по истечении установленного срока уже не имеет коммерческой ценности в силу неизвестности третьим лицам, а, следовательно, не может считаться коммерческой тайной. При этом в случае, если конфиденциальная информация имеет ценность независимо от времени, режим коммерческой тайны целесообразно установить на неопределенный срок и, следовательно, указанное основание реализовано быть не может. Таким образом, истечение срока действия режима коммерческой тайны является частным случаем и применяется только при установлении указанного режима на определенный срок.

Как уже указывалось ранее, в отношении коммерческой тайны возможно заключение гражданско-правовых договоров, предусматривающих передачу определенных прав полностью или частично. Кроме того, нормы Гражданского кодекса Российской Федерации предусматривают возможность прекращения и расторжения договора, в частности, на основании истечения срока договора и по соглашению сторон. Именно поэтому можно сказать о том, что существует еще одно основание прекращения прав на коммерческую тайну - это *прекращение указанных прав в силу условий договора либо иного соглашения*.

Итак, основаниями возникновения прав на коммерческую тайну можно считать:

1. установление режима коммерческой тайны в отношении определенной информации;
2. заключение договора о передаче информации. Составляющей коммерческую тайну, между ее обладателем и контрагентом;
3. получение сведений, составляющих коммерческую тайну, должностным лицом органов государственной власти на основании его служебного положения;
4. получение информации, составляющей коммерческую тайну другого лица в ходе самостоятельного и независимого исследования.

**2.4 Возникновение и прекращение прав на государственную тайну**

Законодательством о государственной тайне не урегулированы и полной мере отношения, возникающие в части информационной собственности, связанной с государственной тайной. Здесь законодатель прямо провозглашает право собственности на информацию, составляющую государственную тайну, вводит понятие собственника такой информации, говорит о распоряжении такой собственностью.

Согласно ст. 2 Закона о государственной тайне допуск к государственной тайне – это процедура оформления права граждан на доступ к сведениям, составляющим государственную тайну, а предприятий, учреждений и организаций – на проведение работ с использованием таких сведений.

Так, в Законе РФ «О государственной тайне» устанавливается, что должностные лица, наделенные полномочиями по отнесению сведений к государственной тайне, вправе принимать решения о засекречивании информации, находящейся в собственности предприятий, учреждений, организаций и граждан, если эта информация относится к государственной тайне. Определяется также, что материальный ущерб, наносимый собственнику информации в связи с ее засекречиванием, возмещается государством в размерах, определяемых и договоре между органом государственной власти, в распоряжение которого переходит эта информация, и ее собственником. Устанавливается, что в договоре должны предусматриваться обязательства собственника информации по ее нераспространению. Если собственник информации отказывается от подписанного договора, он предупреждается об ответственности за несанкционированное распространение сведений, составляющих государственную тайну, в соответствии с действующим законодательством. Собственнику информации, составляющей государственную тайну, предоставляется право обжаловать в суд действия должностных лиц, ущемляющие, по мнению собственника информации, его права.

В соответствии с законом о государственной тайне допуск к государственной тайне - процедура оформления права граждан на доступ к сведениям, составляющим государственную тайну, а предприятий, учреждений и организаций - на проведение работ с использованием таких сведений;

доступ к сведениям, составляющим государственную тайну, - санкционированное полномочным должностным лицом ознакомление конкретного лица со сведениями, составляющими государственную тайну;

Под распоряжением сведениями, составляющими государственную тайну, понимается «взаимная передача сведений, составляющих государственную тайну, органами государственной власти, предприятиями, учреждениями и организациями». С позиций информационного права это не что иное, как одно из информационных правомочий.

Взаимная передача сведений, составляющих государственную тайну, органами государственной власти, предприятиями, учреждениями и организациями, не состоящими в отношениях подчиненности и не выполняющими совместных работ, может производиться с санкции органа государственной власти, в распоряжении которого находятся эти сведения.

Обязательным условием для передачи сведений, составляющих государственную тайну, является наличие лицензии на такую деятельность.

Передача сведений, составляющих государственную тайну, в связи с выполнением совместных и других работ осуществляется заказчиком этих работ с разрешения органа государственной власти, в распоряжении которого находятся соответствующие сведения. Обязательным условием при этом является наличие у предприятия, учреждения или организации лицензии на проведение работ с использованием сведении соответствующей степени секретности, а у граждан — соответствующего допуска.

В договоре на проведение совместных работ должны предусматриваться взаимные обязательства сторон по обеспечению сохранности сведений, составляющих государственную тайну. Организация контроля за эффективностью защиты государственной тайны при совместных работах возлагается на их заказчика.

Решение о передаче сведений, составляющих государственную тайну, другим государствам принимается Правительством РФ при наличии экспертного заключения межведомственной комиссии по защите государственной тайны о возможности передачи этих сведений.

Обязательства принимающей стороны по защите передаваемых ей сведений предусматриваются заключаемым с ней договором (соглашением).

Субъекты, располагающие сведениями, составляющими государственную тайну, в случаях изменения их функций, форм собственности, ликвидации или прекращения работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну, обязаны принять меры по обеспечению защиты этих сведений и их носителей. Носители сведений, составляющих государственную тайну, в установленном порядке уничтожаются, сдаются на архивное хранение либо передаются соответствующим субъектам в соответствии с действующим законодательством о государственной тайне.

Как мы ранее говорили информация — достаточно сложное явление, составляющее философскую категорию, которая в таком «чистом» виде вряд ли поддается правовому регулированию, как и материя или энергия вообще, в философском их смысле.

На самом же деле законодательством о государственной тайне регулируются отношения по поводу обращения не просто информации, составляющей государственную тайну, а конкретных сведений, относимых в установленном порядке к государственной тайне (в соответствии с четко установленными перечнями), которые переносятся на материальные носители. Следовательно, формируется информационный объект, который в целом и составляет объект государственной тайны. Мало того, именно на носителе и устанавливается гриф секретности.

Таким образом, можно сказать, что государственная тайна представляется сложным составным объектом, информационным объектом. При регулировании отношений, связанных с собственностью по поводу сведений, составляющих государственную тайну, было бы, полезно применить информационный подход, основанный на принципе двуединства информации и ее носителя и базирующийся на информационных правомочиях - право знать, право применять содержание информации в собственной деятельности и право передавать и тиражировать информацию. Тогда указанные выше отношения «собственности на государственную тайну» можно было бы урегулировать, применяя понятия «производитель государственной тайны», «обладатель государственной тайны» и «потребитель государственной тайны».

Рассуждая о проблемах информационной собственности применительно к государственной тайне, следует отметить тот факт, что в институте государственной тайны наблюдается более жесткая «привязка» информации, составляющей государственную тайну, к ее материальному носителю. С информационной точки зрения, по сути дела, речь идет о собственнике материального носителя со сведениями, относящимися к государственной тайне. При регулировании отношений собственности на такой объект необходимо жестко регламентировать не только передачу материального носителя, но и обязанность собственника определять состав обладателей и потребителей такой информации, устанавливать их права на использование информации на этом носителе (право знать, право применять, право передавать информацию), а также контроль за соблюдением таких прав.

Следующая составляющая института государственной тайны - это правовой механизм ограничения доступа к ней. Правительством РФ детально регламентирован порядок допуска должностных и иных лиц к государственной тайне[[36]](#footnote-36). При этом Законом о государственной тайне установлена возможность проведения специальных проверочных мероприятий в отношении этих лиц. Без проведения таких мероприятий к государственной тайне допускаются члены Совета Федерации РФ и депутаты Государственной думы, судьи, адвокаты по делам, связанным с государственной тайной.

Итак, допуск должностных лиц и граждан к государственной тайне осуществляется в добровольном порядке и предусматривает:

* Принятие на себя гражданином или должностным лицом обязательств перед государством по нераспространению доверенных сведений, составляющих государственную тайну.
* Согласие гражданина или должностного лица на частичные, временные ограничения прав. В соответствии со ст. 24 Закона о государственной тайне должностное лицо или гражданин, допущенные или ранее допускавшиеся к государственной тайне, могут быть временно ограничены в своих правах. Ограничения могут касаться: права выезда за границу на срок, оговоренный в трудовом договоре (контракте) при оформлении допуска гражданина к государственной тайне ; права на распространение сведений, составляющих государственную тайну, и на использование открытий и изобретений, содержащих такие сведения; права на неприкосновенность частной жизни при проведении проверочных мероприятий в период оформления допуска к государственной тайне.
* Письменное согласие гражданина или должностного лица на проведение в его отношении проверочных мероприятий полномочными органами. Проверочные мероприятия, связанные с оформлением граждан по первой и второй формам допуска, осуществляются ФСБ РФ и ее территориальными органами во взаимодействии с органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность (далее – органы безопасности). Допуск граждан по третьей форме, за исключением случаев, когда имеются обоснованные сомнения в достоверности данных, предоставленных гражданином, осуществляется руководителем организации без проведения проверочных мероприятий органами безопасности. Однако это не касается руководителей организаций, допуск которых оформляется только после проведения проверочных мероприятий органами безопасности (п. 6 Инструкции о порядке допуска).

Объем проверочных мероприятий зависит от степени секретности сведений, к которым оформляется допуск. Проверка проводится с целью выявления оснований, которые могут послужить причиной отказа в допуске к государственной тайне. Согласно ст. 22 Закона о государственной тайне для гражданина или должностного лица такими основаниями являются:

* признание его судом недееспособным, ограниченно дееспособным или рецидивистом, нахождение его под судом или следствием за государственные и иные тяжкие преступления, наличие у него неснятой судимости за эти преступления;
* наличие у него медицинских противопоказаний для работы с использованием сведений, составляющих государственную тайну, согласно перечню, утверждаемому федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным в области здравоохранения и социального развития;
* постоянное проживание его самого и (или) его близких родственников за границей и (или) оформление указанными лицами документов для выезда на постоянное жительство в другие государства;
* выявление в результате проверочных мероприятий действий оформляемого лица, создающих угрозу безопасности Российской Федерации;
* уклонение его от проверочных мероприятий и (или) сообщение им заведомо ложных анкетных данных.

Если при проверке обнаруживается хотя бы одно из указанных оснований, гражданину или должностному лицу должно быть отказано в допуске к государственной тайне. Решение об отказе принимается руководителем органа государственной власти, предприятия, учреждения или организации в индивидуальном порядке с учетом результатов проверочных мероприятий. Гражданин имеет право обжаловать это решение в вышестоящую организацию или в суд.

Определение видов, размеров и порядка предоставления гражданину или должностному лицу социальных гарантий. Для должностных лиц и граждан, допущенных к государственной тайне на постоянной основе, устанавливаются следующие социальные гарантии:

преимущественное право при прочих равных условиях на оставление на работе при проведении организационных и (или) штатных мероприятий;

процентные надбавки к заработной плате в зависимости от степени секретности сведений, к которым сотрудник имеет доступ;

дополнительная процентная надбавка к заработной плате за стаж работы для сотрудников структурных подразделений по защите государственной тайны.

* Ознакомление гражданина или должностного лица с нормами законодательства Российской Федерации о государственной тайне, предусматривающими ответственность за его нарушение. Должностные лица и граждане, виновные в нарушении законодательства Российской Федерации о государственной тайне, несут уголовную, административную, гражданско-правовую или дисциплинарную ответственность в соответствии с действующим законодательством (ст. 26 Закона о государственной тайне).
* Принятие решения руководителем органа государственной власти, предприятия, учреждения или организации о допуске оформляемого лица к сведениям, составляющим государственную тайну. Следует учесть, что согласно ст. 25 Закона о государственной тайне руководители несут персональную ответственность за подбор лиц, допускаемых к сведениям, составляющим государственную тайну, а также за создание условий, при которых граждане знакомятся только с теми сведениями и в таких объемах, которые необходимы для выполнения ими должностных (функциональных) обязанностей.

Процедура засекречивания представляет собой установление для информации одной из трех степеней (грифов) секретности. В соответствии со степенями секретности сведений, составляющих государственную тайну, устанавливаются следующие формы допуска:

* первая форма – для граждан, допускаемых к сведениям особой важности;
* вторая форма – для граждан, допускаемых к совершенно секретным сведениям;
* третья форма – для граждан, допускаемых к секретным сведениям.

Следует отметить, что государственная тайна как информация существует исключительно в документированном виде, то есть фиксируется на материальном носителе с реквизитами, позволяющими ее идентифицировать. Такими реквизитами являются: степень секретности; данные о субъекте, осуществившем засекречивание; регистрационный номер; дата или условие рассекречивания информации.

Закон регламентирует порядок оборота государственной тайны. Ее передача осуществляется после проведения соответствующей экспертизы и оформляется специальным соглашением. Новый хранитель сведений, составляющих государственную тайну, обязан соблюдать режим ограниченного доступа и защиты. Передача сведений, составляющих государственную тайну, другим государствам, также детально регламентирована Правительством РФ [[37]](#footnote-37).

Основаниями для рассекречивания сведений, т.е. снятия ограничений на распространение сведений, составляющих государственную тайну, и на доступ к их носителям, являются:

взятие на себя Российской Федерацией международных обязательств по открытому обмену сведениями, отнесенных в РФ к государственной тайне;

изменение объективных обстоятельств, вследствие которого дальнейшая защита сведений, составляющих государственную тайну, не целесообразна.

Органы государственной власти, руководители которых наделены полномочиями по отнесению сведений к государственной тайне, обязаны периодически, но не реже чем через каждые 5 лет, пересматривать содержание действующих перечней сведений, подлежащих засекречиванию, в части обоснованности засекречивания сведений и их соответствия установленной ранее степени секретности.

Срок засекречивания сведений, составляющих государственную тайну, не должен превышать 30 лет. В исключительных случаях это срок может быть продлен по заключению Межведомственной комиссии по защите государственной тайны[[38]](#footnote-38).

Правом изменения действующих перечней сведений, подлежащих засекречиванию, наделяются утвердившие их руководители органов государственной власти, которые несут персональную ответственность за обоснованность принятых ими решений по рассекречиванию сведений. Такие решения подлежат согласованию с Межведомственной комиссией по защите государственной тайны, которая вправе приостанавливать и опротестовывать эти решения.

Носители сведений, составляющих государственную тайну, рассекречиваются не позднее сроков, установленных при их засекречивании. Носители могут быть рассекречены и до истечения этих сроков, если изменены положения действующего в данном органе государственной власти, на предприятии, в учреждении и организации перечня, на основании которых они были засекречены.

Руководители органов государственной власти, предприятий, учреждений и организаций наделяются полномочиями по рассекречиванию носителей сведений, необоснованно засекреченных подчиненными им должностными лицами.

Руководители государственных архивов РФ наделяются полномочиями по рассекречиванию носителей сведений, составляющих государственную тайну, находящихся на хранении в закрытых фондах этих архивов, в случае делегирования им таких полномочий организацией фондообразователем или ее правопреемником. В случае ликвидации фондообразователя и отсутствия ее правопреемника вопрос о порядке рассекречивания носителей сведений, составляющих государственную тайну, рассматривается Межведомственной комиссией по защите государственной тайны.

Граждане, предприятия, учреждения, организации и органы государственной власти РФ вправе обратиться в органы государственной власти, на предприятия, в учреждения, организации, в том числе в государственные архивы, с запросом о рассекречивании сведений, отнесенных к государственной тайне. Органы государственной власти, предприятия, учреждения, организации, в том числе государственные архивы, получившие такой запрос, обязаны в течение трех месяцев, рассмотреть его и дать мотивированный ответ по существу запроса. Если они не правомочны решить вопрос о рассекречивании запрашиваемых сведений, то запрос в месячный срок с момента его поступления передается в орган государственной власти, наделенный такими полномочиями, либо в Межведомственную комиссию по защите государственной тайны, о чем уведомляются граждане, предприятия, учреждения, организации и органы государственной власти РФ, подавшие запрос.

Уклонение должностных лиц от рассмотрения запроса влечет за собой административную (дисциплинарную) ответственность в соответствии с действующим законодательством.

Обоснованность отнесения сведений к государственной тайне может быть обжалована в суд. При признании судом необоснованности засекречивания сведений эти сведения подлежат рассекречиванию в установленном Законом «О государственной тайне» порядке.

Система защиты (охраны) государственной тайны построена для того, чтобы эта тайна не стала достоянием как внешних противников Российской Федерации, так и враждебных элементов внутри Российской Федерации. В этом выражается понимание государственной тайны как функции государства по отношению к обществу и личности.

Таким образом, допуск должностных лиц и граждан к государственной тайне осуществляется в добровольном порядке и предусматривает:

* Принятие на себя гражданином или должностным лицом обязательств перед государством по нераспространению доверенных сведений, составляющих государственную тайну.
* Согласие гражданина или должностного лица на частичные, временные ограничения прав.
* Письменное согласие гражданина или должностного лица на проведение в его отношении проверочных мероприятий полномочными органами.
* Определение видов, размеров и порядка предоставления гражданину или должностному лицу социальных гарантий.
* Ознакомление гражданина или должностного лица с нормами законодательства Российской Федерации о государственной тайне, предусматривающими ответственность за его нарушение.
* Принятие решения руководителем органа государственной власти, предприятия, учреждения или организации о допуске оформляемого лица к сведениям, составляющим государственную тайну.

**ГЛАВА III. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ЗАЩИТЕ ИНФОРМАЦИИ**

* 1. **Понятие информационной безопасности**

Информатизация современного общества привела к формированию новых видов преступлений, при совершении которых используются вычислительные системы, новейшие средства телекоммуникации и связи, средства негласного получения информации и т.п. За последние 10-15 лет резко увеличилось количество преступлений с использованием вычислительной техники или иной электронной аппаратуры, хищения наличных и безналичных денежных средств. Для совершения преступлений все чаще используются устройства, в основе которых лежат высокоточные технологии их изготовления и функционирования, иными словами, это преступления, в которых используются высокие технологии.

Безопасность информации — это свойство (состояние) передаваемой, накапливаемой, обрабатываемой и хранимой информации, характеризующее ее степень защищенности от дестабилизирующего воздействия внешней среды (человека и природы) и внутренних угроз, то есть ее конфиденциальность (секретность, смысловая или информационная скрытность), сигнальная скрытность (энергетическая и структурная) и целостность — устойчивость к разрушающим, имитирующим и искажающим воздействиям и помехам.

Под защитой информации, в более широком смысле, понимают комплекс организационных, правовых и технических мер по предотвращению угроз информационной безопасности и устранению их последствий.

Сущность защиты информации состоит в выявлении, устранении или нейтрализации негативных источников, причин и условий воздействия на информацию. Эти источники составляют угрозу безопасности информации. Цели и методы защиты информации отражают ее сущность.

В этом смысле защита информации отождествляется с процессом обеспечения информационной безопасности, как глобальной проблемы безопасного развития мировой цивилизации, государств, сообществ людей, отдельного человека, существования природы.

 При этом понятие информационная безопасность характеризует состояние (свойство) информационной защищенности человека, общества, природы в условиях возможного действия угроз и достигается системой мер, направленных:

* на предупреждение угроз. Предупреждение угроз — это превентивные меры по обеспечению информационной безопасности в интересах упреждения возможности их возникновения;
* на выявление угроз. Выявление угроз выражается в систематическом анализе и контроле возможности появления реальных или потенциальных угроз и своевременных мерах по их предупреждению;
* на обнаружение угроз. Обнаружение имеет целью определение реальных угроз и конкретных преступных действий;
* на локализацию преступных действий и принятие мер по ликвидации угрозы или конкретных преступных действий;
* на ликвидацию последствий угроз и преступных действий и восстановление статуса.

Так, по мнению начальника отдела по делам о преступлениях в сфере экономики и компьютерной информации Контрольно-методического управления Следственного комитета при МВД РФ Г.Егорова, в СССР первое преступление было совершено в 1979 году в Вильнюсе. Ущерб государству тогда составил 80 тысяч рублей - на эти деньги можно было приобрести 8 автомобилей "Волга". В 1997 году в сфере высоких технологий на территории России было зафиксировано уже 300 преступлений, а в 2000 году - более 1300. Анализ статистических данных о количестве зарегистрированных и раскрытых преступлений в сфере компьютерной информации показывает, что прекратился процесс роста количества преступлений в данной сфере. Если рост компьютерных преступлений в 2003 году (по сравнению с 2002 годом) составил более 85 %, то в 2004 – 2005 годах он был в рамках 15 – 17 %. Снижение числа зарегистрированных преступлений в сфере компьютерной информации впервые в истории России произошло в 2006 году и составило 13 %, а в 2007 году количество зарегистрированных преступлений в данной сфере снизилось на 18,6 %.

В настоящее время наблюдается рост числа зарегистрированных данного вида преступлений. В 2008 году зарегистрировано преступлений в сфере компьютерной информации (глава 28 УК РФ) – 9010 (+24,5 %), раскрыто – 8419 (+27,3 %).

За последние годы выросло число лиц, осужденных за совершенные преступления в сфере компьютерной информации с 48 в 2000 году до 241 в 2007 году. Небольшое снижение количества лиц, осужденных по приговорам, вступившим в законную силу, было отмечено в 2004 и 2006 годах.

Успехи в области противодействия преступлениям в сфере компьютерной информации были достигнуты во многом благодаря пониманию руководства МВД и ФСБ России важности борьбы с данными преступлениями, активизации международного сотрудничества, как на двухсторонней, так и многосторонней основе, а также улучшению материально-технической оснащенности правоохранительных органов и постоянному повышению квалификации сотрудников подразделений по борьбе с преступлениями в сфере высоких технологий. В последние годы в системе МВД России создана структура территориальных подразделений во главе с Бюро специальных технических мероприятий, охватывающая за малым исключением все регионы Российской Федерации. В зависимости от специфики каждого региона, состояния развитости информационно-телекоммуникационных систем и других особенностей осуществляется дифференцированный подход к постановке конкретных задач по борьбе с преступлениями в сфере высоких технологий.

Однако следует отметить, что, во-первых, латентность данного вида преступлений остается довольно высокой и по некоторым данным достигает 90 – 95 %. Во-вторых, статистика по-прежнему несовершенна. В-третьих, дело не столько в количестве совершаемых преступлений в информационной сфере, а в том, что информационные технологии всё чаще используются в совершении иных преступлений, прежде всего экономического характера. В частности, сотрудники подразделений специальных технических мероприятий МВД России участвуют в сложнейших расследованиях разного рода мошенничеств, хищений, сокрытия налогов и т.д., которые не попадают в статистику преступлений в сфере компьютерной информации. Жертвами преступников становятся учреждения, предприятия и организации, использующие автоматизированные компьютерные системы для обработки бухгалтерских документов, проведения платежей и других операций. Чаще всего мишенями преступников становятся банки.

Информационная безопасность определена Доктриной как состояние защищенности национальных интересов РФ в информационной сфере, определяющихся совокупностью сбалансированных интересов личности, общества и государства.

Информационная сфера определяется как совокупность информации, информационной инфраструктуры, субъектов, осуществляющих сбор, формирование, распространение и использование информации, а также системы регулирования возникающих при этом общественных отношений.

Таким образом, в Доктрине дается несколько иное определение понятия информационной сферы, основанного на расширенном его определении: как бы упоминается состав этой сферы информация, информационная инфраструктура, субъекты информационных правоотношений. Информационные процессы даны в усеченном виде, отсутствуют процессы производства информации (возможно, под производством информации понимается ее формирование). Добавлена также правовая составляющая информационной сферы как система регулирования общественных отношений в информационной сфере.

Информационная сфера рассматривается как системообразующий фактор жизни общества, которая активно влияет на состояние политической, экономической, оборонной и других составляющих безопасности РФ. Мало того, национальная безопасность РФ существенно зависит от обеспечения информационной безопасности и в ходе технического прогресса эта зависимость будет возрастать. В настоящее время действует ряд законов и международных соглашений в сфере защиты информации: Федеральный закон Российской Федерации от 27 июля 2006 года №149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации»,[[39]](#footnote-39) Постановление Правительства РФ от 15 апреля 1995 года № 333, Постановление Правительства РФ от 31августа2006 года № 532, "О лицензировании деятельности по разработке и (или) производству средств защиты конфиденциальной информации"[[40]](#footnote-40), Приказ ФСТЭК РФ от 0 февраля 2010 года № 58 "Об утверждении Положения о методах и способах защиты информации в информационных системах персональных данных" (Зарегистрировано в Минюсте РФ 19.02.2010 № 16456) и многие другие.[[41]](#footnote-41)

Таким образом, защита информации — это деятельность собственника информации или уполномоченных им лиц по:

* обеспечению своих прав на владение, распоряжение и управление защищаемой информацией;
* предотвращению утечки и утраты информации;
* сохранению полноты, достоверности, целостности защищаемой информации, ее массивов и программ обработки;
* сохранению конфиденциальности или секретности защищаемой информации в соответствии с правилами, установленными законодательными и другими нормативными актами.

Интересы личности в информационной сфере заключаются в реализации конституционных прав человека и гражданина на доступ к информации, на использование информации в интересах осуществления: запрещенной законом деятельности, физического, духовного и интеллектуального развития, а также в защите информации, обеспечивающей личную безопасность.

**3.2 Защита коммерческой тайны**

Коммерческая тайна — режим конфиденциальности информации, позволяющий её обладателю при существующих или возможных обстоятельствах увеличить доходы, избежать неоправданных расходов, сохранить положение на рынке товаров, работ, услуг или получить иную коммерческую выгоду.

Любая компания имеет свой личный опыт в сфере ведения бизнеса и обладает уникальным набором собственных разработок и инструментов, которые способствуют ее процветанию на рынке. Информация о таких инструментах, по естественным причинам, является объектом пристального внимания конкурентов, желающих получить сведения о разработках компании для применения в своих интересах. Конечно, компания – обладатель такой информации - строго следит за тем, чтобы данные не были раскрыты: старается не допускать к ним посторонних лиц и отстаивать свои права по защите информации всеми законными способами. Для достижения этих целей юристы компании опираются на положения российского законодательства, определяющего такую информацию как коммерческую тайну и защищающего права обладателей коммерческой тайны.

Закон «О коммерческой тайне» Ст.10 называет меры по охране конфиденциальности информации, принимаемые ее обладателем, они должны включать в себя:

1) определение перечня информации, составляющей коммерческую тайну;

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

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

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

5) нанесение на материальные носители (документы), содержащие информацию, составляющую коммерческую тайну, грифа "Коммерческая тайна" с указанием обладателя этой информации (для юридических лиц - полное наименование и место нахождения, для индивидуальных предпринимателей - фамилия, имя, отчество гражданина, являющегося индивидуальным предпринимателем, и место жительства).

Последняя из обязательных мер по защите информации – заключение с работниками и контрагентами соглашений о соблюдении конфиденциальности. Такое соглашение можно как оформить отдельным документом, так и включить в качестве соответствующего положения в трудовой договор (с работниками) либо в гражданско-правовой договор (с контрагентами).

Режим коммерческой тайны считается установленным после принятия обладателем информации, составляющей коммерческую тайну, мер, которые мы сейчас перечислили.

Охрана конфиденциальности информации в рамках трудовых отношений охватывает систему мер, принимаемых работодателем, чтобы избежать доступа к конфиденциальной информации третьим лицам. Для этого работодатель должен:

1) ознакомить под расписку работника, доступ которого к информации, составляющей коммерческую тайну, необходим для выполнения им своих трудовых обязанностей, с перечнем информации, составляющей коммерческую тайну, обладателями которой являются работодатель и его контрагенты;

2) ознакомить под расписку работника с установленным работодателем режимом коммерческой тайны и с мерами ответственности за его нарушение;

3) создать работнику необходимые условия для соблюдения им установленного работодателем режима коммерческой тайны (п.1,Ст.11 Закона).

Нарушение контрагентом соглашения о соблюдении конфиденциальности дает компании возможность в судебном порядке взыскать с недобросовестного контрагента убытки, причиненные разглашением такой информации. При этом в связи с тем, что доказать такие убытки крайне сложно, рекомендуется указывать в договоре, что сторона, нарушившая режим конфиденциальности, уплачивает помимо убытков штраф в оговоренном размере.

Нужно иметь в виду, что ответственность работников компании ограничена согласно статье 238 Трудового кодекса РФ[[42]](#footnote-42) только реальным ущербом, причиненным работодателю. Так как последствия разглашения коммерческой тайны заключаются, в основном, в упущенной выгоде, то работники компании таким образом уходят от реальной материальной ответственности за нарушения, связанные с раскрытием конфиденциальной информации. Единственным эффективным средством наказания в данном случае будет увольнение по пункту 6 статьи 81 Трудового кодекса за разглашение коммерческой тайны. Однако в случае разглашения коммерческой тайны работником, уже не состоящим в трудовых отношениях с компанией, компания вправе взыскать с него любые убытки, вызванные таким разглашением, включая и упущенную выгоду. Указанная ответственность действует в течение трех лет с момента увольнения работника либо в течение иного срока, если он специально определен в соглашении с работником.

Мы считаем, что компания должна иметь собственный комплекс мер по защите коммерческой тайны. От работников требуется следить за тем, чтобы конфиденциальные документы не находились на виду; чтобы в отсутствие сотрудников на рабочем месте их кабинеты были закрыты, а конфиденциальная информация убрана в столы или запирающиеся шкафы; чтобы при включении компьютеров система требовала ввода паролей, а переносные компьютеры были прикреплены к столам, и т. п.

Органы государственной власти, иные государственные органы и органы местного самоуправления имеют право на доступ к коммерческой тайне в пределах установленной для них компетенции законодательством РФ. Лица, обладающие коммерческой тайной, обязаны предоставить ее органам государственной власти, иным государственным органам и органам местного самоуправления по их требованиям в пределах компетенции указанных органов в случаях, установленных законодательством РФ.

Органы государственной власти, иные государственные органы и органы местного самоуправления обязаны обеспечить охрану коммерческой тайны, полученной ими в соответствии с законодательством РФ, от разглашения и неправомерного использования должностными лицами и иными служащими указанных органов, которым она стала известна в связи с выполнением ими служебных обязанностей. Информация, составляющая коммерческую тайну, охраняется в указанных органах как служебная тайна.

Для реализации требований Федерального закона «О коммерческой тайне» необходимо создание и внедрение комплексной системы защиты информации. Информация приобретает статус коммерческой тайны, если отнесена к коммерческой информации на законном основании и к ней применены меры по ограничению ее распространения, то есть в отношении нее введен режим коммерческой тайны. Режим коммерческой тайны считается установленным после выполнения следующих мер:

* Составление перечня защищаемой информации. Перечень информации, составляющей коммерческую тайну, является одним из основополагающих внутренних документов компании, регламентирующий информацию, которая относится к коммерческой тайне. Данный документ составляется согласно законодательно установленных критериев и норм.
* Организация доступа к информации. Разрабатывается комплекс внутренних нормативных документов, регламентирующих порядок доступа и учет должностных лиц к информации, составляющей коммерческую тайну, а также объем данных, к которым они могут получить доступ. Организовывается технический доступ, предполагающий применение технических средств ограничения доступа сотрудников к тем или иным информационным ресурсам компании.
* Реализация договорных отношений между работниками компании, контрагентами по использованию данных, являющихся коммерческой тайной.
* Нанесение на материальные носители, содержащие конфиденциальную информацию, грифа “Коммерческая тайна”.
* Ознакомление и инструктаж персонала компании по внутренним процедурам работы с информацией, являющееся коммерческой тайной.

 Обладатель коммерческой тайны может защищать свои права в административном порядке (в случаях, указанных в законе, через федеральный антимонопольный орган) или в судебном порядке (через суд, арбитражный суд, третейский суд) способами, установленными в законах.

За разглашение (умышленное или неосторожное), а также за незаконное использование информации, составляющей коммерческую тайну, предусмотрена ответственность — дисциплинарная, гражданско-правовая, и уголовная.

Новый российский Кодекс об административных правонарушениях не содержит норм, которыми бы устанавливалась ответственность за разглашение коммерческой тайны предприятия его работниками или иными лицами. Разглашение коммерческой тайны предприятия может повлечь за собой и привлечение виновного лица к уголовной ответственности. Ответственность может наступить только за умышленные действия должностных лиц предприятия, которые привели к утечке сведений, а также нанесли предприятию имущественный и иной ущерб.

Несмотря на то, что понятие «коммерческая и служебная тайна» - категория гражданско-правовая, ответственность работников предприятия за допущенную утечку информации, являющейся такой тайной в соответствии с Гражданским кодексом не наступает. Данный вопрос регулируется российским Трудовым Кодексом, поскольку между предприятием (нанимателем) и работником существуют трудовые отношения. Однако меры гражданско-правовой ответственности могут применяться к лицам, которые, хоть и не состояли в трудовых отношениях с предприятием, но находились с ним в иных, например, договорных правоотношениях. Зачастую сведения, которые касаются деятельности одного предприятия, становятся известны другому предприятию в связи с исполнением заключенных договоров, реализации совместных проектов и т.д. Почти всегда в таких случаях тексты проектов договоров и соглашений, которые подписываются сторонами, содержат положения о недопустимости разглашения сведений, носящих конфиденциальный характер и составляющих предмет коммерческой тайны предприятия. Стороны, кроме этого, как правило, в соответствии с принципом свободы договора, устанавливают ответственность за нарушение данных положений договора (соглашения) - т. о. в случае разглашения коммерческой тайны контрагентом пострадавшая сторона имеет право взыскать с него прямой и косвенный ущерб (упущенную выгоду), причиненный подобным действием. Ответственность наступает и в случае умышленных действий, и тогда, когда утечка информации произошла в результате неосторожности контрагента (его работников).

Представляется, что разглашение контрагентом сведений, хоть и относящихся к предмету коммерческой тайны пострадавшего предприятия, но не отраженные в тексте подписанного договора как конфиденциальные и не подлежащие распространению, не может служить основанием привлечения контрагента к ответственности.

Трудовой Кодекс РФ содержит положения, устанавливающие материальную ответственность работника за ущерб, причиненный нанимателю (ст. 238). Однако ее размер ограничен одним средним месячным заработком работника (ст. 241 ТК). Возможность взыскания ущерба в полном объеме существует лишь в случаях, когда с работником был в установленном порядке подписан договор о полной материальной ответственности (ст. 242 ТК).

Следует отметить, что законом с работника разрешено взыскивать лишь прямой ущерб, а косвенный (упущенная выгода) взысканию в любом случае не подлежит (ч.1 ст. 238 ТК). Поскольку ущерб от установленного факта разглашения коммерческой тайны предприятия очень трудно поддается имущественной оценке, можно сделать вывод о том, что с виновного работника вряд ли возможно взыскать сумму возмещения, которая реально восполнила бы утечку конфиденциальных сведений о предприятии к третьим лицам.

Уголовная ответственность может наступить за незаконные получение и разглашение коммерческой тайны, предусмотренные ст.183 Уголовного кодекса РФ.

Таким образом, информация, составляющая коммерческую тайну, должна отвечать следующим критериям:

1. иметь ценность для ее обладателя (то есть обладатель этой информации при прочих равных условиях должен иметь преимущество перед остальными участниками рынка, такой информацией не владеющими);
2. не быть известной третьим лицам. Если мы владеем информацией, необходимой для достижения успеха, но при этом ту же самую информацию можно найти в общедоступных источниках (например, Интернет, СМИ), то мы не сможем защитить наши права на такую информацию в случае их нарушения;
3. быть защищенной от ее получения третьими лицами на законных основаниях (за исключением тех случаев, когда обладатель информации предоставляет ее по мотивированному требованию государственных органов);
4. обладатель такой информации должен ввести в отношении нее режим коммерческой тайны (то есть разработать и внедрить комплекс мер, направленных на защиту такой информации).

В заключении отметим, что правовая охрана прав на коммерческую тайну возникает с момента установления фактической монополии обладателя на информацию составляющую для него коммерческую тайну (в соответствии с требованиями, установленными законом), и действует бессрочно на весь период соблюдения этих требований, предъявляемых к охраняемой тайне.

Охраноспособность прав на коммерческую тайну не требует государственной регистрации и проверяется только при нарушении (оспаривании) прав на коммерческую тайну.

**3.3 Защита государственной тайны**

Потребности общества в расширении свободного обмена информацией сочетаются с необходимостью сохранения отдельных регламентированных ограничений на ее распространение.

Защита государственной тайны является одним из наиболее важных направлений деятельности государственных органов. Россия тратит огромные бюджетные средства на обеспечение и защиту безопасности страны и ее граждан. Объектом тяготения иностранных разведок являются защищаемые государством важнейшие сведения (государственная тайна) о состоянии обороноспособности страны, ее внешнеполитическом, экономическом, разведывательном, контрразведывательном и научно-техническом потенциале.

Советское уголовное законодательство неоднократно обращалось к вопросу о мерах, обеспечивающих охрану государственной тайны, о мерах борьбы со шпионажем. Задачи усиления охраны государственной тайны в послевоенное время нисколько не ослабли, а, наоборот, усилились. Поэтому изданный 9 июня 1947 года указ, установив единство уголовного законодательства по этому вопросу, предусмотрел три состава преступления: разглашение государственной тайны, утрату документов и иных материалов, содержащих государственную тайну, и оглашение за границей изобретений, открытий и усовершенствований, составляющих государственную тайну. За совершение перечисленных видов преступлений указом предусмотрены различные наказания — от четырех до двадцати лет заключения в исправительно-трудовых лагерях, если только эти действия не должны быть квалифицированы как измена родине: или шпионаж.

Еще в 1926 году Совет Народных Комиссаром СССР опубликовал перечень сведений, составляющих государственную тайну. Этот перечень в настоящее время уже устарел. Поэтому в июне 1947 года Совет Министров СССР опубликовал свое постановление «Об установлении перечня сведений, составляющих государственную тайну, разглашение которых карается по закону». В этом перечне выделены: сведения военного характера, сведения экономического характера, сведения об открытиях, изобретениях и усовершенствованиях невоенного характера и сведения иного рода.

Таким образом, к середине 1947 года советское уголовное законодательство обогатилось четырьмя в высшей степени важными законами, направленными на усиление борьбы с преступностью в условиях послевоенного времени.

В настоящее время в адрес российских правоохранительных органов и суда звучат упреки как внутри страны, так и в основном из-за рубежа. В этой части была принята в 2007 г. специальная Резолюция Парламентской Ассамблее Совета Европы "О шпиономании в России". Анализировался ряд громких дел по обвинению в шпионаже ученых, журналистов и адвокатов в России. Признали нарушение фундаментальных принципов, гарантирующих справедливость судебных разбирательств по делам неоправданного ограничения свободы выражения мнения и информации, судебные процессы имели затяжной характер, длительные сроки предварительного заключения, нарушался принцип равенства сторон, судебные заседания были закрытыми, что не укрепляло уверенность общественности в их справедливости, жесткость назначенных наказаний в виде лишения свободы, не совпадающая с практикой других стран - членов Совета Европы.

Защите государственной тайны, посвящена глава VI Закона «О Государственной тайне». К органам защиты государственной тайны относятся: межведомственная комиссия по защите государственной тайны; федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный в области обеспечения безопасности, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный в области обороны, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный в области внешней разведки, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный в области противодействия техническим разведкам и технической защиты информации, и их территориальные органы; органы государственной власти, предприятия, учреждения и организации и их структурные подразделения по защите государственной тайны.

Органы государственной власти РФ, органы государственной власти субъектов РФ и органы местного самоуправления во взаимодействии с органами защиты государственной тайны, расположенными в пределах, соответствующих территории:

- обеспечивают защиту преданных им другими органами государственной власти, предприятиями, учреждениями и организациями сведений, составляющих государственную тайну, а также сведений, засекречиваемых ими;

- обеспечивают защиту государственной тайны на подведомственных им предприятиях, в учреждениях и организациях в соответствии с требованиями актов законодательства РФ;

- обеспечивают в пределах своей компетенции проведение проверочных мероприятий в отношении граждан, допускаемых к государственной тайне;

- реализуют предусмотренные законодательством меры по ограничению прав граждан и представлению льгот лицам, имеющим либо имевшим доступ к сведениям, составляющим государственную тайну;

- вносят в полномочные органы государственной власти предложения по совершенствованию системы защиты государственной тайны.

Органы судебной власти:

- рассматривают уголовные и гражданские дела о нарушениях законодательства РФ о государственной тайне;

- обеспечивают судебную защиту граждан, органов государственной власти, предприятий, учреждений и организаций в связи с их деятельностью по защите государственной тайны;

- обеспечивают в ходе рассмотрения указанных дел защиту государственной тайны;

- определяют полномочия должностных лиц по обеспечению защиты государственной тайны в органах судебной власти.

Административно-наказуемыми деяниями в области защиты государственной тайны по Кодексу об административных нарушениях РФ являются нарушения правил защиты информации (ч.ч. 3 и 4 статьи 13.12 КоАП РФ) и незаконная деятельность в области защиты информации (ч. 2 ст. 13.13 КоАП РФ).

Нарушения правил защиты информации в рассматриваемой области проявляются:

*во-первых*, в нарушении условий, предусмотренных лицензией на проведение работ, связанных с использованием и защитой информации, составляющей государственную тайну, созданием средств, предназначенных для защиты информации, составляющей государственную тайну, осуществлением мероприятий и (или) оказанием услуг по защите информации, составляющей государственную тайну, что влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двух тысяч до трех тысяч рублей; на юридических лиц - от пятнадцати тысяч до двадцати тысяч рублей (ч. 3 ст. 13.12 КоАП РФ);

*во-вторых*, в использовании несертифицированных средств, предназначенных для защиты информации, составляющей государственную тайну, что влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от трех тысяч до четырех тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до тридцати тысяч рублей с конфискацией несертифицированных средств, предназначенных для защиты информации, составляющей государственную тайну, или без таковой (ч. 4 ст. 13.12 КоАП РФ).

 Незаконная деятельность в области защиты информации в данной области заключается в занятии видами деятельности, связанной с использованием и защитой информации, составляющей государственную тайну, созданием средств, предназначенных для защиты информации, составляющей государственную тайну, осуществлением мероприятий и (или) оказанием услуг по защите информации, составляющей государственную тайну, без лицензии, что влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от четырех тысяч до пяти тысяч рублей; на юридических лиц - от тридцати тысяч до сорока тысяч рублей с конфискацией созданных без лицензии средств защиты информации, составляющей государственную тайну, или без таковой (ч. 2 ст. 13.13КоАп РФ).

Уголовная ответственность может наступить за незаконные получение и разглашение коммерческой тайны, предусмотренные в ст.183 УК РФ, а так же за государственную измену ст. 275 Уголовного кодекса РФ. Государственная измена может совершаться в форме шпионажа, выдачи государственной тайны или ином оказании помощи иностранному государству, иностранной организации или их представителям в проведении враждебной деятельности в ущерб внешней безопасности Российской Федерации.

Государственную тайну составляют сведения строго ограниченных областей жизни и деятельности государства (военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной, оперативно-разыскной); они содержатся в материальных объектах, в том числе в физических полях в виде символов, образов, сигналов, технических решений и процессов; эти сведения подлежат засекречиванию и имеют три грифа: "особой важности", "совершенно секретно", "секретно"; допуск к этим сведениям ограничен; за противоправное разглашение государственной тайны наступает уголовная ответственность.

Таким образом, обеспечение безопасности государства заставляет делать исключение из общего принципа открытости информации, вводить ограничение в сфере поиска, получения, хранения и обмена информацией, устанавливать режимы защиты сведений, составляющих государственную тайну. Правовой институт государственной тайны – инструмент современного демократического государства. Институт государственной тайны на сегодня является основной составляющей системы информационной безопасности, которая, в свою очередь, занимает ведущее место в системе национальной безопасности государства.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Принимая во внимание вышеизложенное, можно сделать вывод о том, что правоотношения, складывающиеся по поводу информации, весьма разнообразны и регулируются нормами Конституции РФ, Гражданского и иных кодексов РФ, а также различных законов, включая Закон о коммерческой тайне, о государственной тайне, и подзаконных нормативных актов, то есть содержатся как в специальных нормативных актах, так и в источниках иных отраслей права. Следует отметить также тот факт, что содержание правовых норм об информации вносит некоторую путаницу в определение понятия информации как объекта гражданских правоотношений.

Всю информацию, как объект правового регулирования, можно разделить на две большие группы - это *общедоступная информация,* *необщедоступная информация.* В своей дипломной работе мы рассмотрели два вида необщедоступной информации , такие как коммерческая тайна и государственная тайна.

Коммерческая тайна, являясь одним из важнейших средств обеспечения конкурентоспособности и защиты экономических интересов субъектов предпринимательской деятельности и представляя собой понятие, исторически сложившееся в российской правовой доктрине и закрепленное в российском законодательстве, имеет в силу своей оригинальности по сравнению с другими способами защиты необщедоступной (закрытой) информации приоритетное значение перед такими часто используемыми в российской и зарубежной деловой практике терминами как торговые секреты, секреты производства, торговая тайна, производственная тайна и т.п.

Характеризуя коммерческую тайну как объект гражданских правоотношений, законодатель наделил ее тремя следующими существенными признаками: ее действительная либо потенциальная ценность в силу неизвестности третьим лицам, отсутствие доступа на законном основании и принятие правообладателем мер к охране ее конфиденциальности. При этом анализ правоприменительной практики, проектов нормативных актов и научной литературы позволяет говорить о том, что субъектами прав на коммерческую тайну являются правообладатель (при этом ни одно научное исследование не говорит о собственнике) и конфидент коммерческой тайны. В качестве указанных субъектов могут выступать российские и иностранные предприниматели – как без образования юридического лица, так и юридические лица – коммерческие и некоммерческие организации, а также физические лица.

Право на коммерческую тайну представляет собой исключительное право особого рода, не являющееся исключительным правом в его традиционном понимании, но близкое природе исключительного права. Что касается содержания прав на коммерческую тайну, то сюда можно отнести право устанавливать, изменять и отменять режим коммерческой тайны, право использовать коммерческую тайну, а также право на защиту коммерческой тайны любыми законными способами. Основаниями для возникновения указанных прав являются установление режима коммерческой тайны, заключение соответствующего договора, получение таковых сведений должностным лицом государственного органа, а также самостоятельное получение конфиденциальной информации в ходе независимого исследования, систематических наблюдений или иной деятельности. То есть имеются в виду случаи, когда третье лицо законным путем получит аналогичные сведения и предпочтет сохранению в тайне их обнародование и (или) получение на них соответствующего охранного документа – патента.

К основаниям прекращения прав на коммерческую тайну относится отмена соответствующего режима либо истечение его срока, содержание условий договора или иного соглашения, а также отнесение указанной информации к перечню сведений, которые не могут составлять коммерческую тайну.

Защита прав на коммерческую тайну осуществляется на основании заключения лицензионного договора или договора о передаче ноу-хау при фактическом его использовании третьим лицом – добросовестным приобретателем в своих интересах, а также в судебном порядке всеми предусмотренными законом способами.

Распоряжение коммерческой тайной выражается через раскрытие указанной информации, а также передачу прав на нее другому лицу в соответствии с гражданско-правовым договором.

Базовым законом института государственной тайны является Закон РФ «О государственной тайне», который регулирует отношения, возникающие в связи с отнесением сведений к государственной тайне, их рассекречиванием и защитой в интересах обеспечения безопасности Российской Федерации.

Законодатель так определяет понятие государственной тайны: «государственной тайной являются защищаемые государством сведения и области его военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб безопасности , Российской Федерации» (ст. 2 Закона РФ «О государственной тайне»).

Для государственной тайны устанавливается особенный правовой режим, суть которого заключается в жестком ограничении доступа к такой информации, надежной защите ее от несанкционированного доступа и четком определении круга лиц, которым предоставляется доступ к такой информации**.**

Основными объектамиинформационных правоотношений в области государственной тайны выступают сведения, составляющие государственную тайну, носители государственной тайны, средства и методы защиты государственной тайны, гриф секретности.

Законодательство РФ в области государственной тайны определяет состав субъектов правоотношений государственной тайны и устанавливает их полномочия в области отнесения сведений к государственной тайне и их защиты. Это:Палаты Федерального Собрания, Президент РФ, Правительство РФ,Органы государственной власти РФ, органы государственной власти субъектов Федерации и органы местного самоуправления, органы судебной власти.

Статья 5 Закона устанавливает перечни сведений, составляющих государственную тайну, и сведения, которые не могут относиться к государственной тайне: сведения в военной области, сведения в области экономики, науки и техники, сведения в области внешней политики и экономики, сведения в области разведывательной, контрразведывательной и «оперативно-розыскной деятельности.

Следующая составляющая института государственной тайны - это правовой механизм ограничения доступа к ней. Правительством РФ детально регламентирован порядок допуска должностных и иных лиц к государственной тайне.[[43]](#footnote-43) При этом Законом о государственной тайне установлена возможность проведения специальных проверочных мероприятий в отношении этих лиц. Без проведения таких мероприятий к государственной тайне допускаются члены Совета Федерации РФ и депутаты Государственной думы, судьи, адвокаты по делам, связанным с государственной тайной.

Допуск должностного лица или гражданина к государственной тайне может быть прекращен по решению руководителя органа государственной власти, предприятия, учреждения или организации в случаях:

расторжения с ним трудового договора (контракта) в связи с проведением организационных и (или) штатных мероприятий;

однократного нарушения им взятых на себя предусмотренных трудовым договором (контрактом) обязательств, связанных с защитой государственной тайны;

возникновения обстоятельств, являющихся основанием для отказа должностному лицу или гражданину в допуске к государственной тайне.

Закон о государственной тайне обеспечивает защиту интересов граждан, предприятий, учреждений и организаций посредством определения перечня информации, которая не может быть отнесена к государственной тайне.

Защита государственной тайны является одним из наиболее важных направлений деятельности государственных органов.

Контроль за обеспечением защиты государственной тайны осуществляют Президент РФ, Правительство РФ в пределах полномочий, определяемых Конституцией РФ, федеральными конституционными законами и федеральными законами.

Межведомственный контроль за обеспечением защиты государственной тайны в органах государственной власти, на предприятиях, в учреждениях и организациях осуществляют органы федеральной исполнительной власти (Федеральная служба безопасности РФ, Министерство обороны РФ, Федеральное агентство правительственной связи и информации при Президенте РФ), Служба внешней разведки РФ, Государственная техническая комиссия при Президенте РФ и их органы на местах, на которые эта функция возложена законодательством РФ.

Органы государственной власти, наделенные в соответствии с Законом «О государственной тайне» полномочиями по распоряжению сведениями, составляющими государственную тайну, обязаны контролировать эффективность защиты этих сведений во всех подчиненных и подведомственных их органах государственной власти, на предприятиях, в учреждениях и организациях, осуществляющих работу с ними.

Контроль за обеспечением защиты государственной тайны в Администрации Президента РФ, в аппаратах палат Федерального Собрания, Правительства РФ организуется их руководителями.

Контроль за обеспечением защиты государственной тайны в судебных органах и органах прокуратуры организуется руководителями этих органов.

Надзор за соблюдением законодательства при обеспечении защиты государственной тайны и законностью принимаемых при этом решений осуществляют Генеральный прокурор РФ и подчиненные ему прокуроры.

Вышеуказанные теоретические выводы и практические предложения основываются на анализе российского законодательства, правовой доктрины и правоприменительной практики, опыта международно-правового регулирования коммерческой тайны, а также соответствующего опыта зарубежных государств.

**СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ**

***Нормативные акты:***

1. Конституция Российской Федерации. Принятавсенародным голосованием 12 декабря 1993 года(в редакции ФЗ от 30декабря 2008 года) // Российская газета от 23 декабря 1993 года. - №237.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 года №51-ФЗ (в редакции ФЗ от 24 февраля 2010 года № 17-ФЗ) // Собрание законодательства Российской Федерации. - 2009. - №54.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26 января 1996 № 14-ФЗ (в редакции от 17 июля 2009 года) // Собрание законодательства Российской Федерации. - 2009. - №43.
4. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 года №195-ФЗ (в редакции от 30 декабря 2008 года) // Российская газета от 15 января 2009. - №3.
5. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30 декабря 2001 года №197-ФЗ (в редакции от 30 декабря 2008 года) // Собрание законодательства. - 2008. - № 34.
6. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 года № 63-ФЗ (в редакции от 30 декабря 2008 года) // Собрание законодательства Российской Федерации. - 2009. - №54.
7. Федеральный закон Российской Федерации от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» // Российская газета. - 2006. - №67.
8. Федеральный закон от 21 июля 1993 года №5485-1«О государственной тайне» (в редакции от 1 декабря 2007 года) // Российская газета от 15 декабря. - 2008. - №356.
9. Федеральный закон от 08 августа 2001 года №129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» // Собрание законодательства РФ. - 2001. - №33 (часть 1). Ст.3431.
10. Федеральный закон от 12 января 1996 года №7-ФЗ «О некоммерческих организациях» // Собрание законодательства РФ. - 1996. - №3.
11. Федеральный закон от 29 июля 2004 года №98-ФЗ «О коммерческой тайне» // Собрание законодательства РФ. - 2004. - №32.
12. Постановление правительства Российской Федерации от 31 июля 2007 года №491 «Об утверждении инструкции о порядке допуска должностных лиц и граждан Российской Федерации к государственной тайне».
13. Постановление правительства Российской Федерации от 4 сентября 1995 года №870 «Об утверждении правил отнесений сведений составляющих государственную тайну, к различным степеням секретности».

Закон РСФСР от 24 декабря 1990 года №443-1 «О собственности в РСФСР» // Ведомости СНД РСФСР и ВС РСФСР. 1990. №30. Ст.416.

***Исторические источники:***

1. Уголовное уложение. Санкт-Петербург. Сенатская типография, 1903. С. 24.
2. Уложение о наказаниях уголовных и исполнительных. Санкт-Петербург: Сенатская типография, 1845. С. 56.
3. Даль В.И. Толковый словарь живого великорусского языка. Т. 4. М., 1956. С.700.
4. Розенберг В.В. Промысловая тайна. СПб, - 1910. С.167.

***Научная и учебная литература:***

Агапов А.Б. Информационное законодательство России. - М., Издательство «Горизонт», 2003. С. 45.

1. Гайнуллина З.Ф. Правовое обеспечение прав и законных интересов обладателей необщедоступной информации (коммерческой тайны, ноу-хау): Диссертация на соискание ученой степени кандидата юридических наук. - М., 1998. С. 25.

Гражданское право России. Общая часть: Курс лекций. Садиков О.Н. - М.: Юристъ, 2006. С.56.

Городов О.А. Комментарий к ФЗ «Об информации, информатизации и защите информации». - СПб.: Питер, 2003. С. 67.

1. Грибанов В.П. Осуществление и защита гражданских прав. - М.: «Статут», 2005. (Классика российской цивилистики). С. 89.
2. Копылов В.А. Информационное право: Учебное пособие. - М.: Юристъ, 2007. С. 345.
3. Ожегов С.И. Словарь русского языка. М.: Госиздат, 1963. С.900.
4. Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. Издание второе, переработанное и дополненное. - М.: «Проспект», 2009. С. 126.

Черепахин Б.Б. Труды по гражданскому праву. М.: «Статут», 2007. (Классика российской цивилистики). С. 231.

Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права (по изданию 1907 года). – М.: Фирма «Спарк», 2005. С. 145.

***Периодическая печать***

1. Бачило И.Л. Информация как объект отношений, регулируемых Гражданским кодексом РФ // Научно-техническая информация. - 2006. - №5.
2. Гаврилов Э.В. Вопросы правовой охраны коммерческой тайны // Хозяйство и право. - 2006. - № 11.

Зубченко Е.C. Государство и гражданин // Новые известия. - 2010. - №4.

1. Ловцов Д.А. Концептуально-логическое моделирование юридического понятия «тайна» // Законность. - 2003. - №23.
2. Отнюкова Г.Д. Коммерческая тайна // Закон. - 2008. - №2.
3. Кравченко Ф.С. Доступ к информации как предмет Российкого законодательства // Государство и право. - 2007. - №53.
4. Пилипенко Ю.С. К вопросу о классификации правовых тайн.//Вестник. - 2008. - №56.

Семилетов С.И. Информация как особый нематериальный объект права // Государство и право. - 2008. - №5.

1. Северин В.А. Право и информация. Вестник Московского Университета. // Право. - 2005. - №4.
2. Трунов И.Л. Секреты государства Российского//Право-2009-№45
3. Федосеева Н.Н. Термин «информация» в современной науке и законодательстве. // Служба. - 2007. - №3.
4. Фатьянов А.А. Тайна как социальное и правовое явление. Ее виды. // Государство и право. - 2008. - №6.
5. Е.В. Шишмарева. Признак коммерческой тайны - неизвестность информации третьим лицам //Юрист. - 2006. - №6.

***Материалы интернета:***

1. Столяров Н.В.“История и становление организации защиты государственной тайны в России”, http:// www.lawer.ru
2. Официальный сайт Министерства финансов РФ, http: //www.minfin.ru
3. Инструкция о порядке допуска должностных лиц и граждан Российской Федерации к государственной тайне (утв. Постановлением Правительства РФ от 28.10.95 № 1050)//http : // www.dvabop.narod.ru
1. Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993 года. (в редакции ФЗ от 30декабря 2008 года) //Российская газета 23 декабря 1993 года, №237. [↑](#footnote-ref-1)
2. Уложение о наказаниях уголовных и исполнительных. Санкт-Петербург: Сенатская типография, 1845 [↑](#footnote-ref-2)
3. Уголовное уложение. Санкт-Петербург, Сенатская типография, 1903 [↑](#footnote-ref-3)
4. Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права (по изданию 1907 года). – М.: Фирма «Спарк», 2005,.С.118 [↑](#footnote-ref-4)
5. Ведомости СНД РСФСР и ВС РСФСР. 1990. №30. Ст.416. [↑](#footnote-ref-5)
6. Федеральный закон РФ от 21 июля 1993 года «О государственной тайне»№ 5485-1 ФЗ. В редакции от 1 декабря 2007 года// Россиийская газета от 25 июля 1993 года. №45 [↑](#footnote-ref-6)
7. Семилетов С.И. Информация как особый нематериальный объект права Государство и право. 2008. №5. С.54 [↑](#footnote-ref-7)
8. Собрание Законодательства РФ, 2008, № 23. [↑](#footnote-ref-8)
9. Зубченко Е.В. Государство и гражданин//. Новые извести.-2010№ 4 с.10 [↑](#footnote-ref-9)
10. Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. Издание второе, переработанное и дополненное. - М.: «Проспект», 2009. - С.674 [↑](#footnote-ref-10)
11. Черных П.Я. Историко-этимологический словарь современного русского языка. Т. 2. М., 1993. - С.224 [↑](#footnote-ref-11)
12. Даль В.И. Толковый словарь живого великорусского языка. Т. 4. М., 1956. - С.368 [↑](#footnote-ref-12)
13. Фатьянов А.А. Тайна как социальное и правовое явление. Ее виды Государство и право. 2008. №6. С.6 [↑](#footnote-ref-13)
14. Снытников А.А., Туманова Л.В. Обеспечение и защита права на информацию. М.: Городец-издат, 2001. - С.201. [↑](#footnote-ref-14)
15. Розенберг В.В. Промысловая тайна. СПб., - 1910. - С.34. [↑](#footnote-ref-15)
16. Уголовное уложение. Санкт-Петербург, Сенатская типография, 1903. [↑](#footnote-ref-16)
17. Гражданский кодекс РФ часть 1 от 30 ноября 1994 года № 51-ФЗ.В редакции от 17 июля 2009 года//Собрание законодательства, 2009№ 45. [↑](#footnote-ref-17)
18. Собрание Законодательства РФ, 2004, №456. [↑](#footnote-ref-18)
19. Городов О.А. Комментарий к ФЗ «Об информации, информатизации и защите информации». – СПб.: Питер, 2003. – С.101. [↑](#footnote-ref-19)
20. Соловьев Э.Я. Коммерческая тайна и ее защита. - М.: Издательство «Ось-89», 2001. - С.6. [↑](#footnote-ref-20)
21. Цит. по: Коломиец А. Защита информации, составляющей коммерческую тайну: Сравнительный обзор российской и зарубежной практики // Закон. №2. 1998. С.75. [↑](#footnote-ref-21)
22. Собрание законодательства Российской Федерации. 1997. №10. Ст.1127. [↑](#footnote-ref-22)
23. Закон РФ« О государственной тайне» от21 июля 1993 года N 5485-1// В редакции от 1 декабря 2007 года// Россиийская газета от 25 июля 1993 года №45. [↑](#footnote-ref-23)
24. Резолюция Парламентской Ассамблеи Совета Европы от 19 апреля 2007 г [↑](#footnote-ref-24)
25. Устинков А.В. Право и безопасность. № //№10 Март 2009г . [↑](#footnote-ref-25)
26. Фатьянов А.А. Тайна как социальное и правовое явление. Ее виды// Государство и право. 2008. №6. С.10. [↑](#footnote-ref-26)
27. См. например: Калятин В.О. Интеллектуальная собственность (Исключительные права). Учебник для вузов. - М.: Издательство НОРМА (Издательская группа НОРМА - ИНФРА-М), 2000.; Мэггс П.Б., Сергеев А.П. Интеллектуальная собственность. – М.: Юрист, 2000. [↑](#footnote-ref-27)
28. Калятин В.О. Интеллектуальная собственность (исключительные права). Учебник для ВУЗов. - М: Издательство НОРМА (Издательская группа НОРМА - ИНФРА-М), 2000. - С.412. [↑](#footnote-ref-28)
29. Бачило И.Л., Лопатин В.Н., Федотов М.А. Информационное право: Учебник / Под ред. акад. РАН Б.Н. Топорнина. - СПб.: Издательство «Юридический центр Пресс», 2006. - С.513-515. [↑](#footnote-ref-29)
30. В соответствии со ст.3 Закона о коммерческой тайне режим коммерческой тайны – правовые, организационные и иные принимаемые обладателем информации, составляющей коммерческую тайну, меры, по охране ее конфиденциальности. [↑](#footnote-ref-30)
31. Копылов В.А. О модели гражданского оборота информации // Журнал российского права. №9. 1999. С.45. [↑](#footnote-ref-31)
32. Федеральный закон РФ от 9 февраля 2009 года № 8-ФЗ «Об обеспечении доступа к информации о деятельности государственных органов и органов местного самоуправления» //Собрание законодательства Российской Федерации,2009, №3. [↑](#footnote-ref-32)
33. Закон Российской Федерации от 21 июля 1993 года № 5485-1 «О государственной тайне» (в редакции 18 июля 2009 г. N 180-ФЗ) *//* Российская газета от 25 июля 2009 года № 43 [↑](#footnote-ref-33)
34. Положение о Межведомственной комиссии по защите государственной тайны (утв. Указом Президента РФ от 20.01.1996 №71). [↑](#footnote-ref-34)
35. Соловьев Э.Я. Коммерческая тайна и ее защита. – М.: Издательство «Ось-89», 2001. – С.10. [↑](#footnote-ref-35)
36. Инструкция о порядке допуска должностных лиц и граждан Российской Федерации к государственной тайне (утв. Постановлением Правительства РФ от 28 октября.1995 года № 1050). [↑](#footnote-ref-36)
37. Положение о порядке подготовки к передаче сведений, составляющих государственную тайну, другим государствам (утв. Постановлением Правительства РФ от 2августа1997 года № 973)// Консультант плюс. [↑](#footnote-ref-37)
38. См.: Положение о Межведомственной комиссии по защите государственной тайны, ее структура и состав по должностям, утвержденное Указом Президента РФ от 20 января 1996 г. № 71 (в ред. от 14 июня 1997 г.). СЗ РФ. 1996. № 4. Ст. 268. [↑](#footnote-ref-38)
39. Российская газета, №4131 от 29 июля 2006 г. [↑](#footnote-ref-39)
40. Собрание законодательства Российской Федерации, 2004, № 52, ст. 5479. [↑](#footnote-ref-40)
41. Российская газета,№5125 от 5 марта 2010 г. [↑](#footnote-ref-41)
42. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30 декабря 2001 года № 197-ФЗ //В редакции от 30 декабря 2008 года//Собрание законодательства ,2008,№34. [↑](#footnote-ref-42)
43. Инструкция о порядке допуска должностных лиц и граждан Российской Федерации к государственной тайне (утв. Постановлением Правительства РФ от 28.10.95 № 1050) // www.dvabop.narod.ru [↑](#footnote-ref-43)