ИНФОРМАЦИЯ КАК ОБЪЕКТ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ

1. Понятие информации

2. Основные направления законодательного

регулирования информации. Виды тайны

3. Порядок установления режима коммерческой тайны

1. Понятие информации

Термин "информация" происходит от лат. "informatiо" - изложение, уведомление, истолкование.

Примерно до середины ХХ в. понятие "информация" было синонимично понятиям "данные", "сообщение", "сведения". Позже информация превратилась в общенаучную категорию. В частности, базисную природу современного понимания информации исследует наука кибернетика.

Родоначальником отдельного информационно-правового направления в юриспруденции является профессор Венгеров. Он выделил следующие основные признаки информации:

определенная самостоятельность информации по отношению к своему носителю;

возможность многократного использования одной и той же информации;

неисчерпаемость информации при потреблении;

сохранение передаваемой информации у передающего субъекта (этим признаком она отличается от объектов вещных прав) .

Здесь уместно привести известный парадокс Бернарда Шоу: "Если два человека обменялись яблоками, у каждого останется по одному яблоку, а если идеями - то по две идеи".

Легальное определение информации дается в Федеральном законе от 20 февраля 1995 г. N 24-ФЗ "Об информации, информатизации и защите информации", согласно которому информация - это сведения о лицах, предметах, фактах, событиях, явлениях и процессах независимо от формы их представления.

В структуре любой информации выделяют два элемента: содержание и форму выражения. При этом форма объективного выражения информации не имеет юридического значения, т.к. права на информацию возникают, осуществляются и прекращаются независимо от формы ее предоставления. Аналогичный подход характерен для законодательства Германии. Согласно немецкому закону о запрете недобросовестной конкуренции признаются и защищаются права на не зафиксированную на материальном носителе информацию, например, технические и иные предложения, идеи, концепции, высказанные на переговорах, совещаниях и т.д.

 2. Основные направления законодательного

регулирования информации. Виды тайны

Согласно ст. 29 Конституции РФ каждый вправе свободно искать, получать, передавать, производить, распространять информацию любым законным способом. Конституция также закрепляет право доступа каждого к информации, непосредственно затрагивающей его права и свободы (ст. 24). Также согласно ст. 42 Конституции каждый имеет право на достоверную информацию о состоянии окружающей среды (уголовная ответственность должностных лиц по ст. 237 УК РФ вплоть до пяти лет лишения свободы). Эти положения Конституции соответствуют нормам Международного пакта о гражданских и политических правах от 16 декабря 1996 г.

В ГК РФ нормы об информации направлены в том числе на обеспечение предпринимательских отношений.

Информация является самостоятельным объектом гражданского права (ст. 128 ГК РФ). Выражение "право собственности на информацию" юридически некорректно, поскольку информация - это абстрактный, идеальный объект. В этом состоит ее основное отличие от вещей - объектов материального мира.

В ряде гражданских договоров предусматривается обязанность предоставления информации (например, покупателю о товаре - ст. 495; клиентом - экспедитору - ст. ст. 840, 853; по договору коммерческой концессии: правообладателем - пользователю - ст. 1031 ГК РФ и т.д.).

Обязанность предоставления информации предусмотрена в некоторых организациях (например, в ОАО - для всеобщего сведения - ст. 97; в хозяйственном товариществе - каждому участнику - ст. 67).

Особое регулирование применяется в отношении трех видов информации:

сведений, отнесенных к государственной тайне;

конфиденциальной документированной информации;

персональных данных.

Перечень сведений, составляющих государственную тайну, установлен в ст. 5 Закона РФ от 21 июля 1993 г. N 5485-1 "О государственной тайне" и Указом Президента РФ от 30 ноября 1995 г. N 1203 "Об утверждении перечня сведений, отнесенных к государственной тайне".

Перечень сведений, составляющих коммерческую тайну организации, определяет ее руководитель с учетом требований Федерального закона от 29 июня 2004 г. N 98-ФЗ "О коммерческой тайне", ст. 139 ГК РФ и Указа Президента РФ от 6 марта 1997 г. N 188 "О Перечне сведений конфиденциального характера".

К служебной тайне можно отнести любые сведения, известные работнику в связи с исполнением им своих должностных обязанностей. Сохранение в тайне служебной информации зачастую не обусловлено ее коммерческой ценностью. Нередко разглашение конфиденциальной информации допускают работники, в чьи обязанности вообще не входит работа с данными сведениями (например, обслуживающий персонал). В тех случаях, когда законодательство устанавливает особые требования к ее соблюдению, принято говорить о профессиональной тайне (адвокатской, врачебной, аудиторской, нотариальной тайне и пр.).

Следует отличать информацию, способную к охране в режиме тайны, от способностей лица к полезной деятельности, т.е. знаний, навыков, умений, которые не могут быть использованы без него. Например, это деловые качества работника - способности выполнять трудовую функцию с учетом профессионально-квалификационных и личностных качеств. Использование своих профессиональных навыков и умений даже при работе у другого работодателя не является нарушением конфиденциальности .

3. Порядок установления режима коммерческой тайны

Статья 139 ГК РФ определяет понятие служебной и коммерческой тайны, не разграничивая их. Хотя, как уже говорилось, это различная по своей сути информация. Действие этой статьи распространяется на защиту прав обладателя сведений, не подпадающих под охрану норм патентного, авторского или другого специального законодательства, а также на охраноспособные решения (изобретения и пр.), не запатентованные правообладателем по каким-либо мотивам.

Для признания информации коммерческой или служебной тайной необходимо одновременное наличие трех признаков:

1) информация составляет действительную или потенциальную ценность в силу ее неизвестности третьим лицам;

2) к ней нет свободного доступа на законном основании;

3) обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности.

За незаконное получение такой информации предусмотрена ответственность в форме возмещения убытков. По смыслу ст. 139 ГК РФ вина не является необходимым элементом ответственности за незаконное разглашение информации. Здесь важен сам факт деяний, связанных с незаконным разглашением, повлекшим за собой причинение убытков.

Объективно коммерческая тайна появляется в процессе производства конкурентоспособного товара, который получает преимущества на рынке благодаря использованию полезных сведений, неизвестных конкурентам.

Большинство стран мира не имеют специальных законов в сфере правовой охраны коммерческой тайны (за исключением, например, США). Как правило, регулирование осуществляется общими нормами гражданского права и законами о пресечении недобросовестной конкуренции. По нашему законодательству разглашение коммерческой тайны также является одной из форм недобросовестной конкуренции. И хотя не существует норм, позволяющих превратить информацию в абсолютную тайну, рассмотрим порядок введения режима коммерческой тайны в соответствии с Федеральным законом "О коммерческой тайне".

Коммерческая тайна - это 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. Зарубежными синонимами нашего понятия "коммерческая тайна" являются торговый секрет, секрет промысла, ноу-хау (know how).

Однако даже при наличии названых признаков не любая информация может считаться коммерческой тайной. Чтобы хранить тайну, ее обладатель обязан:

а) определить перечень информации, составляющей тайну (например, путем издания приказа по организации или путем утверждения какого-либо локального акта);

б) установить порядок обращения с этой информацией и порядок контроля за его соблюдением;

в) вести учет лиц, которые имеют доступ к этой информации или которым она была передана;

г) урегулировать договорные отношения с контрагентами и своими сотрудниками;

д) нанести на материальные носители гриф "Коммерческая тайна".

Не относятся к коммерческой тайне:

1) учредительные документы юридических лиц, свидетельства о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей;

2) сведения об имуществе государственных и муниципальных унитарных предприятий, государственных учреждений;

3) сведения о численности, составе работников, оплате и условиях труда, производственном травматизме, наличии вакантных мест, задолженности по выплате заработной платы;

4) информация о нарушениях законодательства и фактах привлечения к ответственности;

5) информация об условиях конкурсов и аукционов по приватизации;

6) сведения о доходах и имуществе некоммерческих организаций;

7) сведения о лицах, имеющих право действовать без доверенности от имени юридического лица.

Законом не предусмотрено государственной регистрации прав на коммерческую тайну. В этой связи представляется неверной практика заключения лицензионных соглашений об использовании ноу-хау. Секреты фирмы охраняются исключительно в силу их неизвестности третьим лицам, лицензия же может быть выдана, если соответствующее право было зарегистрировано. Например, изобретатель регистрирует свои права в качестве патентообладателя и, следовательно, может заключать лицензионные соглашения на передачу патента.

Природа коммерческой тайны исключает ее публикацию, а затем передачу в общественное достояние по прошествии определенного времени, как в случае с патентами. Государство не предоставляет обладателю коммерческой тайны временную монополию, не проводит экспертизу и не выдает охранный документ, подтверждающий легальную монополию. Право на коммерческую тайну - это только фактическая монополия обладателя сведений. Государство предоставляет лишь охрану от несанкционированного заимствования этой информации третьими лицами.

В настоящее время практически во все договоры, заключаемые между субъектами предпринимательской деятельности, включается оговорка о защите коммерческой тайны либо составляется отдельный договор о конфиденциальности. При этом сотрудники, работающие в рамках соответствующего договора, дают персональные расписки о неразглашении информации. Как правило, режим конфиденциальности действует не только в течение срока договора, но и в течение определенного периода после его прекращения (чаще всего в течение пяти лет).

Условия о неразглашении информации включаются также в трудовые договоры с работниками. Согласно ст. 57 Трудового кодекса РФ условие о неразглашении охраняемой законом тайны может быть включено в состав существенных условий трудового договора. В соответствии с подп. "б" п. 6 ст. 81 ТК РФ разглашение тайны квалифицируется как однократное грубое нарушение трудовых обязанностей (наряду с прогулом, появлением на рабочем месте в состоянии алкогольного опьянения) и является основанием для расторжения трудового договора по инициативе работодателя.

Взаимоотношения работника и работодателя в сфере использования тайной информации регламентируются ст. 11 Федерального закона "О коммерческой тайне" следующим образом.

1. Работник должен быть под роспись ознакомлен с перечнем информации, составляющей коммерческую тайну, а также с требованиями по ее сохранности и мерами ответственности за ее разглашение. Работник вправе в судебном порядке обжаловать незаконное установление режима коммерческой тайны в отношении информации, полученной им при исполнении трудовых обязанностей.

2. В период действия трудового договора с работником должно быть заключено соглашение о неразглашении коммерческой тайны работодателя и его контрагентов, которое действует и после прекращения трудовых отношений (т.е. после увольнения). Если такое соглашение не заключалось, работник обязан сохранять в тайне полученные сведения в течение трех лет после увольнения.

Таким образом, если было заключено отдельное соглашение, то срок соблюдения конфиденциальности может быть любым, в том числе и более трех лет. В то же время закон не предусматривает каких-либо денежных компенсаций работнику за соблюдение подобной "режимности", за исключением того, что доступ работника к сведениям, составляющим коммерческую тайну, осуществляется с его согласия, если это не было изначально предусмотрено его трудовыми обязанностями.

За нарушения, допущенные в ходе использования тайной информации, помимо увольнения к работнику возможно применение и других дисциплинарных взысканий (замечание, выговор).

Однако остается нерешенной проблема предъявления гражданских исков к работникам. Согласно ст. 238 ТК РФ упущенная выгода взысканию с работника не подлежит. Но разглашение коммерческой тайны, как правило, влечет утрату каких-либо возможностей, а не причинение реального ущерба. Для того чтобы говорить об ущербе, нужно, чтобы коммерчески ценная информация была оценена и значилась в бухгалтерской отчетности организации в составе нематериальных активов. Следовательно, наступление гражданской ответственности работников за разглашение тайны практически невозможно.

Помимо предъявления традиционного требования о возмещении убытков и дисциплинарных взысканий, за разглашение коммерческой тайны возможно наступление административной и уголовной ответственности. Административные штрафы применяются в соответствии со ст. 13.14 КоАП РФ за разглашение информации, доступ к которой ограничен федеральным законом. Уголовная ответственность наступает в соответствии со ст. 183 УК РФ за незаконное получение и использование сведений, составляющих коммерческую, налоговую и банковскую тайну.

Литература

"КОММЕНТАРИЙ К ЗАКОНУ РФ "О СРЕДСТВАХ МАССОВОЙ ИНФОРМАЦИИ" (ПОСТАТЕЙНЫЙ)"
(издание второе, переработанное и дополненное)
(Е.А. Моргунова, В.В. Погуляев, В.А. Вайпан, А.П. Любимов)
(под ред. В.В. Погуляева)
(ЗАО Юстицинформ, 2005)

"КОММЕНТАРИЙ К ФЕДЕРАЛЬНОМУ ЗАКОНУ "ОБ ИНФОРМАЦИИ, ИНФОРМАТИЗАЦИИ И ЗАЩИТЕ ИНФОРМАЦИИ"
(постатейный)
(В.В. Погуляев, Е.А. Моргунова)
(Юридический Дом "Юстицинформ", 2004)

"КОММЕНТАРИЙ К ЗАКОНУ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ "О СРЕДСТВАХ МАССОВОЙ ИНФОРМАЦИИ" ОТ 27 ДЕКАБРЯ 1991 Г. N 2124-1"
(постатейный)
(под ред. В.В. Погуляева)
(Юридический Дом "Юстицинформ", 2004)

"КОММЕНТАРИЙ К ФЕДЕРАЛЬНОМУ ЗАКОНУ "О НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТИ (БАНКРОТСТВЕ)"
(постатейный)
(под ред. Ю.П. Орловского)
(Информационно-издательский дом "Филинъ", Юридический Дом "Юстицинформ", 1998)

"ИНФОРМАЦИЯ. СОБСТВЕННОСТЬ. ИНТЕРНЕТ: ТРАДИЦИЯ И НОВЕЛЛЫ В СОВРЕМЕННОМ ПРАВЕ"
(Е.А. Войниканис, М.В. Якушев)
(Издательство "Волтерс Клувер", 2004)

"НОВОЕ В РОССИЙСКОМ АКЦИОНЕРНОМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ (ИЗМЕНЕНИЯ И ДОПОЛНЕНИЯ ФЕДЕРАЛЬНОГО ЗАКОНА "ОБ АКЦИОНЕРНЫХ ОБЩЕСТВАХ")"
(Г.С. Шапкина)
(Центр деловой информации еженедельника "Экономика и жизнь", 2002)