Федеральное агентство по образованию Министерство образования Российской Федерации

Филиал Санкт-Петербургского государственного

инженерно-экономического университета

в г. Пскове

Кафедра гуманитарных и социально-экономических наук

**Реферат**

Тема: **Понятие государственной, служебной и коммерческой тайны**

Псков

2007

**Содержание**

Введение

**Глава 1.** Государственная тайна

1.1 Понятие государственной тайны и её секретность

1.2 Защита государственной тайны

**Глава 2.** Коммерческая и служебная тайны

2.1 Понятие служебной тайны и её защита

2.2 Понятие коммерческой тайны

2.3 Режим коммерческой тайны и ответственность за нарушение режима коммерческой тайны

Заключение

Список используемой литературы

**Введение**

Рассматриваемые в нашем реферате тайны существовали всегда. А поскольку в настоящее время мы можем наблюдать недостаточное правовое регулирование защиты этих тайн, отсутствие общего и чёткого определения некоторых тайн, то соответственно существуют и проблемы, связанные с использованием информации, составляющей какую-либо тайну. Эти проблемы могут выражаться в продаже информации, составляющей тайну, предоставлении ложной информации, составляющей какую-либо из рассматриваемых нами тайн, укрытии информации. Необходимость изучения данного вопроса состоит в том, что хорошее правовое регулирование защиты рассматриваемых тайн, определённый понятийный аппарат, создание непротиворечащих друг другу нормативных актов, послужат развитию экономики страны, политических, внешнеполитических отношений, более лучшей организации безопасности Российской Федерации.

Опираясь на нормативно-правовые акты, такие как Федеральные Законы, Гражданский Кодекс, мы видим, что в законодательстве существуют некоторые нестыковки, противоречия. Из статей профессоров и кандидатов юридических наук мы замечаем, что они видят и говорят о проблемах, связанных с защитой коммерческой, государственной и служебной тайн, предлагают методы решения этих проблем.

Цели и задачи реферата состоят в том, что, во-первых, понять вообще, что такое коммерческая, государственная и служебная тайна и какие различия существуют между ними, во-вторых, определить их роль в правовых отношениях, в–третьих, выявить и проанализировать проблемы, стоящие перед органами государственной службы, а также попытаться найти методы их решения.

Объект исследования - коммерческая, государственная и служебная тайна: определение, способы защиты, проблемы и методы их разрешения. Предметом нашего исследования является также коммерческая, государственная и служебная тайна. Мы насколько можно кратко дали описание всех изучаемых тайн, их правового режима.

Метод, который мы использовали для изучения объекта в основном описательный. Также мы использовали метод исследования литературы по данной теме.

**Глава 1. Государственная тайна**

**1.1 Понятие государственной тайны**

Отнесение информации к государственной тайне осуществляется в соответствии с Федеральным Законом «О государственной тайне» от 21.07.1993 г. № 5485-1: «государственная тайна – защищаемые государством сведения в области его военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которых может нести ущерб безопасности РФ».

В ст.5 ФЗ «О государственной тайне» изложены сведения, подлежащие отнесению к государственной тайне, которые подразделяются на четыре основные группы:

1) сведения в военной области:

2) сведения в области экономики, науки и техники:

3) сведения в области внешней политики и экономики:

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

Основным критерием отнесения сведений к государственной тайне является необходимость обеспечения обороны безопасности государства и правоохранительной деятельности в Российской Федерации.

Данный Перечень содержит сведения в области военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности государства, распространение которых может нанести ущерб безопасности Российской Федерации.

Согласно ст.8 Федерального Закона «О государственной тайне» установлено три степени секретности сведений, составляющих государственную тайну, и соответствующие этим степеням грифы секретности для носителей указанных сведений: "особой важности", "совершенно секретно" и "секретно".

Основным критерием при отнесении сведений к тому или иному грифу секретности служит степень тяжести ущерба, который может быть нанесен безопасности Российской Федерации вследствие распространения указанных сведений.

Сведениям, которые составляют государственную тайну и требуют наибольшую защиту, присваивается гриф "особой важности"; требующим меньшую степень защиты - "совершенно секретно", затем "секретно".

Правила отнесения сведений, составляющих государственную тайну, к различным степеням секретности утверждены Постановлением Правительства РФ от 4 сентября 1995 г. № 870.

Данные Правила являются обязательными для исполнения органами государственной власти, руководители которых наделены полномочиями по отнесению сведений к государственной тайне, при разработке ими развернутого перечня сведений, подлежащих засекречиванию.

Перечень должен определять степень секретности конкретных сведений, а его структура - учитывать ведомственную или отраслевую специфику.

Степень секретности сведений, составляющих государственную тайну, должна соответствовать степени тяжести ущерба, который может быть нанесен безопасности РФ вследствие распространения указанных сведений.

Количественные и качественные показатели ущерба безопасности РФ определяются в соответствии с нормативно-методическими документами, которые утверждаются руководителями органов государственной власти, наделённые полномочиями по отнесению сведений к государственной тайне, и согласованными с Межведомственной комиссией по защите государственной тайны.

К *сведениям особой важности* следует относить сведения в области военной, внешнеполитической, экономической, научно-технической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб интересам РФ в одной или нескольких из перечисленных областей.

К *совершенно секретным сведениям* следует относить сведения в области военной, внешнеполитической, экономической, научно-технической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб интересам министерства (ведомства) или отрасли экономики РФ в одной или нескольких из перечисленных областей.

К *секретным сведениям* следует относить все иные сведения из числа сведений, составляющих государственную тайну. Ущербом безопасности РФ в этом случае считается ущерб, нанесенный интересам предприятия, учреждения или организации в военной, внешнеполитической, экономической, научно-технической, разведывательной, контрразведывательной или оперативно-розыскной области деятельности.

Таким образом, отнесение сведений, составляющих государственную тайну, к той или иной степени секретности зависит от того, в насколько широкой сфере может быть причинен ущерб безопасности государства.

**1.2 Защита государственной тайны**

Защита государственной тайны – наиболее важное направление государственных органов. Россия тратит огромные деньги на обеспечение и защиту безопасности страны и её граждан. За понятием «государственная тайна» стоят огромные финансовые средства и активы, труд множества поколений учёных, научно-исследовательских институтов, экспериментальных баз и многое другое.

В ст.20 Федерального Закона «О государственной тайне» к органам, непосредственно обязанным защищать государственную тайну, относят:

- Межведомственную комиссию по защите государственной тайны;

- органы федеральной исполнительной власти (Федеральная служба безопасности Российской Федерации, Министерство обороны Российской Федерации), Служба внешней разведки Российской Федерации, Федеральная служба по техническому и экспортному контролю и их органы на местах;

- органы государственной власти, предприятия, учреждения и организации и их структурные подразделения по защите государственной тайны.

На первом месте среди органов защиты государственной тайны находится *Межведомственная комиссия по защите государственной тайны*. Данный орган носит надведомственный характер и занимается исключительно вопросами защиты государственной тайны в отличие от других органов защиты государственной тайны, в функции которых входит исполнение также иных обязанностей согласно их основному профилю.

Решения Межведомственной комиссии по защите государственной тайны, принятые в соответствии с ее полномочиями, являются обязательными для исполнения федеральными органами государственной власти, органами государственной власти субъектов РФ, органами местного самоуправления, организациями, должностными лицами и гражданами. Руководство деятельностью Межведомственной комиссии осуществляет Президент Российской Федерации, что подчеркивает особую важность и значимость данного органа.

В ч. 3 ст. 7 Закона "О федеральной службе безопасности" также указано, что граждане РФ, допущенные к сведениям об органах федеральной службы безопасности, составляющим государственную тайну, несут за их разглашение ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

Нарушение законодательства о государственной тайне может совершаться как умышленно, так и неосторожно. За умышленное нарушение законодательства о государственной тайне в виде государственной измены, шпионажа, разглашения государственной тайны предусмотрена уголовная ответственность ст. ст. 275, 276, 283 УК РФ соответственно. Также уголовная ответственность предусмотрена и за такое деяние, как утрата документов, содержащих государственную тайну, ст. 284 УК РФ. Однако это преступление совершается с неосторожной формой вины.

Нарушение правил защиты информации, и незаконная деятельность в области защиты информации могут совершаться как умышленно, так и неосторожно и влекут административную ответственность, предусмотренную ст. ст. 13.12, 13.13 КоАП РФ.

Однако приходится констатировать, что, во-первых, правоохранительные органы не умеют и не хотят пресекать распродажу государственных секретов, которые принимают массовый, рыночный характер. На сегодняшний день отсутствует классификатор, т.е. методика расчёта ущерба, причинённого преступным посягательством, что не позволяет оценить тяжесть последствий. Правовая база, регламентирующая охрану государственной тайны, недоработана и не соответствует имеющейся нормативной базе, а именно – ФЗ «О государственной тайне» и указу Президента об утверждении перечня сведений, отнесённых к государственной тайне.

Как следует из ФЗ «О государственной тайне», Правительство РФ должно устанавливать порядок определения размера ущерба, наступившего в результате несанкционированного распространения сведений, составляющих государственную тайну, а также ущерба, наносимого собственнику информации в результате её засекречивания.

На сегодняшний день отсутствие методик расчёта ущерба приводит к незащищённости государственной тайны. Одним из основных квалифицирующих признаков таких преступлений, как государственная измена и шпионаж, является наличие ущерба, определить которых в настоящее время не представляется возможным. Отсутствует чёткое законодательное регулирование таких основных вопросов: что есть государственная измена, а что – разглашение гостайны, кто несёт ответственность, какой ущерб причинён безопасности и обороноспособности страны. К сожалению, пока ответы на эти важные вопросы, от которых зависят не только государственные интересы, но судьбы граждан, решаются по усмотрению и настроению суда, а не по чётким и однозначным регламентациям в законе.

Таким образом, рядовой человек, не знакомый с перечнем министерства, ведомств и других субъектов, наделённых правом засекречивания, не в состоянии определить, что есть государственный секрет, а что нет. Парадоксальная вещь: кража мешка картошки или мелочи из кармана уголовным законодательством более урегулирована, чем противоправная распродажа гостайны стоимостью в миллионы и миллиарды долларов. Правоохранительная система в связи с правовой неурегулированностью пока не может расставить барьеры для предотвращения утечки гостайны и госсекретов. Безнаказанность истинных виновных способствует совершению подобных преступлений снова и снова.

На содержание аппаратов министерств ведомств идут огромные бюджетные средства, но ответственность за сохранение гостайны несут, к сожалению, не чиновники, а простые граждане.

**Глава 2. Коммерческая и служебная тайны**

**2.1 Понятие служебной тайны и её защита**

В соответствии со ст. 139 ГК РФ "тайна" есть определенная неизвестная широкому кругу лиц информация. Строго говоря, "тайной" считается и такая информация, которая вообще никому неизвестна; в этом случае "тайна" есть нечто непознанное. Но такая ("абсолютная") тайна здесь не рассматривается. В данном случае анализ ограничивается лишь такой информацией, которая стала известна одному лицу, но неизвестна другим лицам. Такая ("относительная") тайна имеет своего владельца - для него указанная информация не является тайной; но она остается тайной для других лиц.

Более сложно дать определение понятию "служебная тайна". Проще говоря, служебная тайна - этоинформация, доступ к которой ограничен органами государственной власти и федеральными законами (сведения об усыновлении, вкладах граждан в различного рода банки, характере заболеваний пациентов и т. д.). Согласно ст.139 ГК РФ информация составляет служебную или коммерческую тайну (в данном случае служебной тайне) в случае, когда информация имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности её третьим лицам, к ней нет свободного доступа на законном основании и обладатель примет меры к охране её конфиденциальности.

Потенциальными носителями служебной тайны являются, как минимум, все служащие, которые работают в государственных органах, органах законодательной, исполнительной и судебной власти, а также в подведомственных им предприятиях, учреждениях и организациях. Сейчас актуальным становится защита конфиденциальной информации, функционирующей в режиме служебной тайны.[[1]](#footnote-1) Таким образом, к числу основных обязанностей государственных служащих (ст.15, ч.ч. 1-7) относят запрет на разглашение сведений, составляющих государственную или иную охраняемую федеральным законом тайну, а также сведения, ставших ему известными в связи с исполнением должностных обязанностей, в том числе информации о частной жизни и здоровье граждан или затрагивающей их честь и достоинство.[[2]](#footnote-2) Тут существует несколько противоречий. Сведения о частной жизни и здоровье граждан не являются охраняемой законом тайной. Но эти сведения устанавливает Конституция (ст.23). Сведения, ставшие известны госслужащему в процессе его обязанностей, законодатель также не относит к охраняемой законом тайне. Режим тайны этих сведений устанавливает Федеральный Закон «О государственной гражданской службе» в ст.17, запрещая её разглашение. При этом режим их тайны сведений установлен, а конфиденциальность – нет.

Неопределённость понятия неизбежно порождает многообразие его толкования. Так, комментируя ст.139 ГК РФ, Л.А. Трахтенгерц[[3]](#footnote-3) критически относится к распространению признаков коммерческой тайны на служебную, справедливо считая их разноплановыми понятиями. Поскольку информация, функционирующая в режиме служебной тайны, может не иметь действительной или потенциальной коммерческой ценности, и её обладатель принимает меры к охране конфиденциальности не столько в силу её ценности, сколько в силу служебной обязанности.

Правовая защита информации в режиме служебной тайны основана на системе уголовных и административных санкций за преступления и правонарушения, объектом которых оказывается обращение с этой информацией. Это касается не только распространения, но и других видов противоправных действий. Так, в Уголовном кодексе РФ[[4]](#footnote-4) имеются составы, которые устанавливают уголовную ответственность за непредоставление информации, в том числе и сведений, функционирующих в режиме служебной тайны. Ст.140 УК РФ - отказ гражданину предоставить информацию – охраняет положения ст.24 Конституции РФ – право на информацию, непосредственно затрагивающую законные права и интересы граждан. Нарушение этого права может проявляться не только в отказе, но и в предоставлении неполной или заведомо ложной информации. Часть 2 ст.287 УК РФ предусматривает уголовную ответственность за отказ в предоставлении информации Федеральному Собранию РФ или Счётной Палате РФ лицом, занимающим государственную должность Российской Федерации или её субъекта. Объективная сторона может выражаться в неправомерном отказе, в уклонении от предоставления информации, в предоставлении заведомо ложной информации, неполной информации.

Другая группа составов предусматривает уголовную ответственность за нарушение режима функционирования информации в электронном виде. Это преступления в сфере компьютерной информации. Неправомерный доступ к ней со стороны (ст.272 УК РФ) может проявляться со стороны их сотрудников, органов исполнительной власти и может выражаться, например, в просмотре закрытой информации или даже внесении изменений в базу (банк) данных, в программное обеспечение.

Из-за отсутствия единого и четкого понятийного аппарата существуют некоторые негативные последствия. Во-первых, поскольку из УК РФ выведено само понятие «служебная тайна», то уголовные санкции в отношении должностных лиц могут быть применены за разглашение банковской, коммерческой, налоговой тайны, тайны усыновления, личной тайны. Таким образом, разглашение второй составляющей служебной тайны – служебной информации ограниченного доступа – уголовным деянием не считается. Во-вторых, применение административных санкций, предусмотренных ст.13.14 КоАП[[5]](#footnote-5) РФ, также не представляется возможным. Норма предусматривает административную ответственность за разглашение информации, **доступ к которой ограничен федеральным** законом. Служебная информация ограниченного пользования – информация о деятельности исполнительной власти – Законом о государственной гражданской службе конфиденциальной вообще не признаётся, и по логике ст.10 Закона об информации, являющегося базовым в сфере информационных правоотношений, не может относиться к информации ограниченного доступа.

Таким образом, приходится констатировать: законодатель, уделяя значительное внимание правовому регулированию вопросов технической и криптографической информации[[6]](#footnote-6), функционирующей в режиме служебной тайны, выводит из сферы действия административных и уголовных санкций исключительно значимую и объёмную её часть – служебную информацию ограниченного доступа. Это противоречит положениям Доктрины информационной безопасности[[7]](#footnote-7), которая в качестве одной из значимых целей определяет создание системы информационной безопасности информационных ресурсов и систем органов государственной власти.

* 1. **Понятие коммерческой тайны**

В пункте 2 ч.1 ст.3 Федерального Закона от 29.07.2004 г. №98-ФЗ «О коммерческой тайне» информация, составляющая коммерческую тайну, определяется как научно-техническая, технологическая, производственная, финансово-экономическая или иная информация (в том числе составляющая секреты производства (ноу-хау)), которая имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам, к которой нет свободного доступа на законном основании и в отношении которой обладателем такой информации введен режим коммерческой тайны. Ст.139 ГК РФ, полностью повторяя первые два из перечисленных условий отнесения информации к коммерческой тайне, в качестве третьего закрепляет принятие обладателем информации мер к охране её конфиденциальности. При этом ГК РФ не приводит границы между коммерческой и служебной тайной, распространяя одинаковые признаки на оба понятия. Таким образом, законодательство использует фактически одинаковые признаки для определения трёх понятий: информация, составляющая секрет производства (ноу-хау); информация, составляющая коммерческую тайну; информация, составляющая служебную тайну.

Исходя из изложенного, возникают некоторые вопросы. Во-первых, есть ли различия между информацией, составляющей коммерческую и служебную тайну или это синонимы? На наш взгляд, признак коммерческой ценности к служебной тайне неприменим[[8]](#footnote-8). Указанная ценность есть свойство приносить прибыль от использования информации её обладателем в процессе предпринимательской деятельности. Служебную же тайну составляют сведения, доступ к которым ограничен органами государственной власти[[9]](#footnote-9). Следовательно, такая информация используется этими органами для государственно-властных (публичных) функций, а потому несовместима с предпринимательской деятельностью. Мы видим, что коммерческая тайна отличается от служебной тайной как минимум по двум признакам:

1. по субъекту, устанавливающему перечень сведений, относимых к служебной или коммерческой тайне;
2. по сфере использования.

Разновидностью коммерческой или служебной тайны нельзя считать банковскую тайну. Банковская тайна – обособленная группа сведений, связанных с профессиональной деятельностью кредитных организаций, Банка России и Агентства по страхованию вкладов (АСВ), доступ к которой ограничен на основании ст.857 ГК РФ и ст.26 Федерального закона от 2.12.1990 г. № 395-I «О банках и банковской деятельности» (действует в редакции с 29.07.2004 г.).

Во-вторых, как соотносятся понятия «коммерческая тайна» и «информация, составляющая секрет производства (ноу-хау)? До принятия ФЗ «О коммерческой тайне» буквальное толкование ст.151 Основ гражданского законодательства и ст.139 ГК РФ позволяло прийти к выводу о совпадении указанных понятий. Теперь в ст.3 ФЗ «О коммерческой тайне» чётко закреплено, что ноу-хау – один из видов информации, составляющей коммерческую тайну. Понятие «ноу-хау» дословно означает «знать, как» (сокращённо от «знать, как делать»). Впервые этот термин был применён в американской судебной практике в 1916 г. и стал использоваться в правовой литературе большинства стран.

В-третьих, идентичны ли понятия «коммерческая тайна» и «информация, составляющая коммерческую тайну»? Полагаем, что они соотносятся как форма и содержание. Иными словами, коммерческая тайна – содержание конфиденциальности информации, формализованное соответствующим грифом, в то время как информация, составляющая коммерческую тайну – это соответствующие сведения. Согласно п.1 ч.1 ст.3 ФЗ «О коммерческой тайне», коммерческая тайна - конфиденциальность информации, позволяющая её обладателю при существующих или возможных обстоятельствах увеличить доходы, избежать неоправданных расходов, сохранить положение на рынке товаров, работ, услуг или получить иную коммерческую выгоду. Такая формулировка подчёркивает цель и значение коммерческой тайны, а также её неразрывную связь с предпринимательской деятельностью.

**2.3 Режим коммерческой тайны и ответственность за нарушение режима коммерческой тайны**

Режим коммерческой тайны, в соответствии со ст.3 ФЗ «О коммерческой тайне», - это правовые, организационные, технические и иные принимаемые обладателем информации, составляющей коммерческую тайну, меры по охране её конфиденциальности. Именно установление основ правового режима коммерческой тайны и составляет предмет регулирования ФЗ «О коммерческой тайне». Анализ его норм позволяет выделить следующие составляющие правового режима коммерческой тайны:

* виды информации, которые могут быть отнесены к коммерческой тайне;
* перечень сведений, которые не могут составлять коммерческую тайну;
* порядок отнесения сведений к информации, составляющей коммерческую тайну;
* порядок предоставления информации, составляющей коммерческую тайну;
* меры по охране коммерческой тайны.

Режим коммерческой тайны не может быть установлен в отношении сведений, перечисленных в ст.5 ФЗ «О коммерческой тайне». Правом относить ту или иную информацию (с учётом перечня сведений, не могущих составлять коммерческую тайну) к информации, составляющей коммерческую тайну, и определять её перечень и состав, наделён обладатель информации. Для того чтобы режим коммерческой тайны мог считаться установленным, необходимо принятие мер по охране конфиденциальности информации, которые можно свести в три группы:

* 1. *меры, вводимые локальным актом юридического лица*. К ним относится определение перечня информации, составляющей коммерческую тайну; установление порядка обращения с этой информацией, т.е. ограничение доступа к ней; учёт лиц, получивших доступ к информации, составляющей коммерческую тайну.
	2. *меры договорно-правового характера,* регулирующие отношения по использованию информации, составляющей коммерческую тайну, работниками на основании трудовых договоров и конрагентами на основании гражданско-правовых, в том числе предпринимательских, договоров.
	3. *меры формально-информационного характера* – вводятся путём нанесения на документы грифа «Коммерческая тайна» с указателем обладателя этой информацией (для юридических лиц – полное наименование и местонахождение; для индивидуальных предпринимателей – фамилия, имя, отчество и место жительство).

Следует обратить внимание, что согласно ч.2.ст.10 ФЗ «О коммерческой тайне» режим коммерческой тайны считается установленным только после принятия всех перечисленных мер в совокупности: введение одной или нескольких мер не влечёт признание данного режима установленным. Исключение сделано для индивидуальных предпринимателей, не имеющих работников.

Говоря о возникновении и пределах ответственности за нарушение режима коммерческой тайны (нарушение может выражаться в разглашении коммерческой тайны, передаче информации третьим лицам, а также в использовании информации в личных целях), следует различать 3 ситуации:

1. лицо получило доступ к коммерческой тайне в результате своих противоправных действий;
2. контрагент нарушил режим коммерческой тайны, к которой он имел доступ на основе договора о передаче коммерческой тайны;
3. работник нарушил режим служебной коммерческой тайны, к которой он имел доступ.

В первом случае, противоправный доступ к коммерческой тайне порождает гражданско-правовое обязательство, возникающее вследствие причинения вреда. Ответственность нарушителя заключается в обязанности возместить обладателю коммерческой тайны причинённый ущерб в полном объёме (п.1 ст.1064 ГК). Существует два способа возмещения вреда: возмещение вреда в натуре и возмещение убытков (ст.1082 ГК). Убытки включают реальный ущерб и упущенную стоимость. П.7 ч.2 ст.7 ФЗ «О коммерческой тайне» также устанавливает, что обладатель информации, составляющей коммерческую тайну, имеет право требовать возмещение убытков от лица, которое разгласило, незаконно получило или незаконно использовало указанную информацию.

Во втором случае, нарушение режима коммерческой тайны договорным контрагентом влечёт ответственность в соответствии с законом ( глава 25 ГК «Ответственность за нарушение обязательств; ст.12 ФЗ «О коммерческой тайне»). Основания и размер этой ответственности могут быть изменены договором. В ст.393 ГК указывается, что должник обязан возместить кредитору убытки, причинённые неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства. Таким образом, из ст.393 ГК автоматически вытекает право потерпевшей стороны требовать от нарушителя – договорного контрагента – полного возмещения ущерба. Основная сложность, связанная с судебным взысканием убытков, состоит в необходимости доказывания их размера. Обладатель коммерческой тайны должен с помощью документов доказать величину своих убытков.

В последнем случае, ответственность работника за нарушение режима служебной коммерческой тайны регулируется в основном статьями 11 и 14 ФЗ «О коммерческой тайне». Рассматривая вопрос об ответственности работника за разглашение служебной коммерческой тайны, надо различать два случая:

* разглашение имело место в период трудового договора;
* разглашение имело место после прекращения (или расторжения) трудового договора.

Если работник разгласил служебную коммерческую тайну в период действия трудового договора, то он обязан возместить работодателю причинённый ущерб (а не убытки!) – п.4 я.3. ст.11 ФЗ «О коммерческой тайне». Под ущербом здесь понимается «реальный ущерб», как он определяется в ст.15 ГК РФ – это расходы, которые обладатель коммерческой тайны произвёл или должен будет произвести для восстановления нарушенного права. Кроме взыскания ущерба с работника, к нему в соответствии с ч.2 ст.14 ФЗ «О коммерческой тайне» могут быть применены меры дисциплинарной ответственности, т.е. замечание, выговор или увольнение.

Если работник разгласил служебную коммерческую тайну в тот период, когда он уже не состоит в трудовых отношениях, но ещё обязан хранить тайну (3 года – по Закону или в течение иного срока – по соглашению), то он обязан возместить убытки работодателя (ч.4 ст.11 ФЗ «О коммерческой тайне»).

**Заключение**

Тема реферата «Понятие государственной, служебной и коммерческой тайны», и мы считаем, что справились с поставленной нами задачей. И вполне достаточно раскрыли тему для того, чтобы понять какие проблемы существуют в российском законодательстве на данный момент.

Главная проблема, на наш взгляд, недоработанные нормативно-правовые акты, будь то Федеральный Закон или какая-либо статья ГК РФ. Существуют явные противоречия и нестыковки в формулировках, также имеют место нечёткие, расплывчатые определения.

Также проблемой является отсутствие федерального закона о служебной тайне. Принятие такого закона позволило решить проблему распространения информации, составляющей служебную тайну. Мы не имеем ни чёткого определения понятия «служебная тайна», ни федерального закона. Таким образом, происходит разглашение служебной тайны. А из-за отсутствия понятийного аппарата служащие могут и не догадываться, что информация, которую они распространяют, является служебной тайной.

Таким образом, Правительству РФ надо доработать некоторые нормативно-правовые акты, принять новые законы, дать конкретные определения, установить меру ответственности за разглашение той или иной тайны.

**Список используемой литературы**

1. Комментарий к Гражданскому Кодексу РФ, части первой (постатейный)/ Под. ред. О.Н. Садикова. – Юридическая фирма «КОНТРАКТ»: ИНФРА-М, 2005 г.
2. Федеральный Закон от 21.07.1993 г. №5485-1 «О государственной тайне».
3. Федеральный Закон от 29.07.2004 г. №98-ФЗ «О коммерческой тайне».
4. Базарова С. Шпион с классификатором // Ваше право. – 2002 г. - №39. – с.13.
5. Гаврилов Э.П. «О коммерческой тайне» // Юридическая пресса. – 2004 г.
6. Правоведение // Под. ред. М.Б. Смоленского. – Ростов-на-Дону: «Феникс», 2005 г.
7. Пыхтин С.В. Правовой режим коммерческой тайны // Закон. – 2005 г. - №2. – с.94-99.
8. Соколова О.С. Почему невозможно привлечь должностное лицо к ответственности за разглашение служебной тайны // Закон. – 2005 г. - №4. – с.89-93.
1. Структура данного правового режима включает порядок документирование информации, установление права собственности на соответствующие информационные ресурсы, ограниченного доступа и правовую защиту. См. ст.ст. 2, 4, 10 ФЗ «Об информации, информатизации и защите информации» № 24 – ФЗ от 20.02.1995г. (в редакции от 10.02.2003г.) [↑](#footnote-ref-1)
2. Аналогичная формулировка содержится и в иных федеральных законах, регулирующих отдельные виды государственной службы. Например, это п.7 ст.17 ФЗ от 21.07.1997г. № 144-ФЗ «О службе в таможенных органах» (в редакции от 01.12.2003г.) [↑](#footnote-ref-2)
3. Комментарий к ч.1 ГК РФ под общей ред. Садикова О.Н. КонсультантПлюс [↑](#footnote-ref-3)
4. Уголовный кодекс РФ № 63-ФЗ от 13.06.1996г. (в редакции 28.12.2004г.) [↑](#footnote-ref-4)
5. Кодекс об административных правонарушениях Российской Федерации. ФЗ от 30.12.2001г. №145-ФЗ (в редакции от 30.12.2004г.) [↑](#footnote-ref-5)
6. См. постановления Правительства от 15.06.2002г. №526, от 23.09.2002г. №691, утверждающие Положения о лицензировании деятельности по данным видам защиты информации. См. также ст.138 УК РФ, устанавливающую уголовную ответственность за деятельность по распространению средств технической защиты информации без соблюдения установленных лицензирующим органом требований. [↑](#footnote-ref-6)
7. Утверждена Президентом РФ от 09.09.2000г. [↑](#footnote-ref-7)
8. Однако информация, составляющая служебную тайну, может иметь экономическую ценность в том смысле, что лицо, получившее к ней доступ, может продать её за определённую сумму третьим лицам, неправомерно получив тем самым доход. [↑](#footnote-ref-8)
9. Поэтому то, что названо служебной информацией на рынке ценных бумаг в гл.8 Федерального Закона от 22.04.1996г. №39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» (действует в редакции от 28.07.2004г.), на самом деле является информацией, связанной с профессиональной деятельностью. [↑](#footnote-ref-9)