**Реферат**

**Секреты производства, ноу-хау и закрытая информация**

Минск 2010

**Ноу-хау** - это полностью или частично конфиденциальные знания, включающие сведения технического, экономического, административного, финансового характера, использование которых обеспечивает определенные преимущества лицу, их получившему. **Ноу-хау**, как термин, появился в США и в переводе с английского означает «знать, как» - разговорное сокращение от словосочетания «знать, как делать».

Ноу-хау могут быть признаны любые сведения, которые имеют действительную или потенциальную коммерческую ценность из-за неизвестности их третьим лицам. В большинстве случаев объекты Ноу-хау – это технические или организационные решения, на которые в силу тех или иных причин, правообладатель не получил патент. Причины этого могут быть различны, в том числе и необходимость раскрыть информацию о патенте после регистрации. Многие зарубежные компании предпочитают не патентовать новые изобретения, а передавать их в качестве Ноу-хау на лицензионной основе. Ноу-хау - это определённый набор информационных подходов, включающих формулы, методы, схемы и наборы инструментов, необходимых для успешного ведения дела в какой-либо области или профессии. В некоторых юрисдикциях сюда включены [патенты](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9F%D0%B0%D1%82%D0%B5%D0%BD%D1%82), а также любая другая конфиденциальная информация, способная обеспечить превосходство над [конкурентами](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9A%D0%BE%D0%BD%D0%BA%D1%83%D1%80%D0%B5%D0%BD%D1%86%D0%B8%D1%8F_%28%D1%8D%D0%BA%D0%BE%D0%BD%D0%BE%D0%BC%D0%B8%D0%BA%D0%B0%29).

Обладателю Ноу-хау принадлежит исключительное право его использования, включая продажу такого секрета. Но если другое лицо правомерно и независимо от обладателя Ноу-хау получит сведения, составляющие такой секрет, то это лицо приобретает самостоятельное исключительное право на этот секрет производства. Исключительное право на секрет производства действует неограниченный срок, но только до тех пор, пока сохраняется конфиденциальность сведений, составляющих его содержание. С момента утраты конфиденциальности соответствующих сведений исключительное право на секрет производства прекращается у всех правообладателей.

Обязательным условием для признания сведений секретами производства, является наличие специальных мер по защите информации. Меры по охране конфиденциальности информации должны включать в себя:
- перечень секретной информации,
- порядок обращения с секретной информацией и порядок контроля за соблюдением порядка обращения,
- порядок учета лиц, получивших доступ к секретной информации,
- порядок нанесения на материальные носители (документы) с секретной информацией грифа "Коммерческая тайна" с указанием обладателя этой информации.

При передаче Ноу-хау обладатель может передать информацию о разработке в следующем объеме:

1. опытные образцы изделий,
2. машины аппараты,
3. отдельные детали,
4. инструмент, приспособления для обработки и пр,
5. техническая документация - формулы, расчеты, планы, чертежи, результаты опытов, перечень и содержание проведенных научно-исследовательских работ и их результаты,
6. расчеты применительно к данному производству или технологии данные о качестве материалов,
7. учебные планы для подготовки персонала,
8. инструкции, содержащие данные о конструкции, изготовлении или использовании продукта,
9. производственный опыт, описание технологий,
10. практические указания по дизайну, технические рецепты, данные по планированию и управлению производством и т.д.

Ноу-хау относится к коммерческой тайне. Коммерческая тайна - это режим конфиденциальности информации, позволяющий ее обладателю при существующих или возможных обстоятельствах увеличить доходы, избежать неоправданных расходов, сохранить положение на рынке товаров, работ, услуг или получить иную коммерческую выгоду. Таким образом, секрет производства и коммерческая тайна неразрывно связаны между собой, однако их содержание не идентично. Можно сказать, что секрет производства - это разновидность информации, а коммерческая тайна - это особый режим такой информации, позволяющей ее обладателю получать коммерческую выгоду

Итак, признаками секрета производства являются:

1) Информация имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам. Информация, составляющая секрет производства, не должна быть общеизвестна (хотя ею могут владеть и иные лица). Информация должна иметь именно коммерческую (а не личную или научную, например) ценность.

2) К информации нет свободного доступа на законном основании. При этом к секретам производства могут иметь доступ отдельные лица (сотрудники налоговых и антимонопольных органов, аудиторы, контрагенты по договорам коммерческой концессии и т.п.). В таких случаях под доступом к секретам производства понимается ознакомление определенных лиц с указанной информацией с согласия ее обладателя или на ином законном основании при условии сохранения конфиденциальности этой информации. Однако информация не должна быть общедоступна.

3) В отношении информации правообладателем введен режим коммерческой тайны.

Секретом производства не может являться информация, в отношении которой в соответствии с законом "О коммерческой тайне" не может быть установлен режим коммерческой тайны, а именно в отношении сведений:

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

2) содержащихся в документах, дающих право на осуществление предпринимательской деятельности;

3) о составе имущества государственного или муниципального унитарного предприятия, государственного учреждения и об использовании ими средств соответствующих бюджетов;

4) о загрязнении окружающей среды, состоянии противопожарной безопасности, санитарно-эпидемиологической и радиационной обстановке, безопасности пищевых продуктов и других факторах, оказывающих негативное воздействие на обеспечение безопасного функционирования производственных объектов, безопасности каждого гражданина и безопасности населения в целом;

5) о численности, о составе работников, о системе оплаты труда, об условиях труда, в том числе об охране труда, о показателях производственного травматизма и профессиональной заболеваемости, и о наличии свободных рабочих мест;

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

7) о нарушениях законодательства и фактах привлечения к ответственности за совершение этих нарушений;

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

9) 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 деятельности некоммерческой организации;

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

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

Как правило, под ноу-хау подразумевают [инновации](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%98%D0%BD%D0%BD%D0%BE%D0%B2%D0%B0%D1%86%D0%B8%D1%8F), имеющие коммерческую ценность в силу неизвестности иным лицам в отношении которой введен режим [коммерческой тайны](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9A%D0%BE%D0%BC%D0%BC%D0%B5%D1%80%D1%87%D0%B5%D1%81%D0%BA%D0%B0%D1%8F_%D1%82%D0%B0%D0%B9%D0%BD%D0%B0). В высокотехнологичной экономике ноу-хау составляет ключевую часть активов компании.

В соответствии с международным законодательством, желая [монопольно](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9C%D0%BE%D0%BD%D0%BE%D0%BF%D0%BE%D0%BB%D0%B8%D1%8F) использовать некоторый способ производства или техническое решение, предприятие может выбрать один из двух методов защиты — [патент](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9F%D0%B0%D1%82%D0%B5%D0%BD%D1%82) или коммерческую тайну. Цель у патента и коммерческой тайны одинаковая — не допустить использования инновации конкурентами и получить выгоду от монопольного использования. Но методы защиты принципиально отличаются: патентование подразумевает раскрытие сведений и дальнейшую (предоплаченную авторами) защиту со стороны закона, в том числе право запрещать иным лицам использовать такое же решение без согласия держателя патента под угрозой судебного преследования. А ноу-хау подразумевает защиту при помощи тайны. Сведения никому не раскрываются, но в случае разглашения или независимого открытия иным лицом запретить использование такого способа (технического решения) уже невозможно. Права на ноу-хау действуют до тех пор пока сохраняется конфиденциальность. Иногда для защиты монопольных прав на технологию используются оба метода: патентом защищают самые общие технологические параметры (так называемый "зонтичный патент"), а остальные тонкости производства хранят в режиме коммерческой тайны.

Часто договор о передаче ноу-хау называют беспатентной лицензией, по которой передаются сведения технического, организационного, экономического и другого характера, по различным причинам не получившие правовой (патентной) охраны на территории действия соглашения. Так как важнейшим свойством ноу-хау является его неизвестность третьим лицам, то обеспечение конфиденциальности соглашения о передаче ноу-хау является необходимым условием договора о передаче ноу-хау. Другим существенным условием договора о передаче ноу-хау, как правило, является запрещение выдачи сублицензий лицензиатом. Содержание использования ноу-хау определяется соглашением сторон.

Поскольку на ноу-хау не выдается никакого охранного документа, исключительное право на секрет производства действует до тех пор, пока сохраняется конфиденциальность сведений, составляющих его содержание. Этим ноу-хау существенно отличается от объектов патентных прав. С момента утраты конфиденциальности исключительное право на секрет производства прекращается у всех правообладателей.

Статья 1466. Исключительное право на секрет производства

Комментируемая статья закрепляет исключительные право использования секрета производства за его обладателем. При этом субъектом права на секрет производства могут быть лишь лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность.

#### Статья 1466. Исключительное право на секрет производства

1. Обладателю секрета производства принадлежит исключительное право использования его в соответствии со статьей 1229 настоящего Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на секрет производства), в том числе при изготовлении изделий и реализации экономических и организационных решений.

2. Для возникновения и осуществления исключительного права на секрет производства регистрации такого секрета не требуется.

3. Лицо, ставшее добросовестно и независимо от других обладателей секрета производства обладателем сведений, составляющих содержание охраняемого секрета производства, приобретает самостоятельное исключительное право на этот секрет производства.

Статья 1465 устанавливает, что признаком информации, признанной секретом производства, является ее коммерческая ценность. При этом в отношении такой информации должен быть введен режим коммерческой тайны. В соответствии со статьей 3 Федерального закона "О коммерческой тайне" коммерческая тайна - это режим конфиденциальности информации, позволяющий ее обладателю при существующих или возможных обстоятельствах увеличить доходы, избежать неоправданных расходов, сохранить положение на рынке товаров, работ, услуг или получить иную коммерческую выгоду. Таким образом, секрет производства как разновидность информации может касаться только предпринимательской деятельности.

Согласно пункту 1 статьи 2 Гражданского кодекса предпринимательской считается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленное на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в порядке, установленном законом.

Обладатель секрета производства, - лицо, которое владеет информацией, составляющей секрет производства, на законном основании, ограничило доступ к этой информации и установило в отношении ее режим коммерческой тайны

Таким образом, обладателями секрета производства могут выступать юридические лица - коммерческие организации и индивидуальные предприниматели, а также юридические лица - некоммерческие организации, если дело касается сведений, относящихся к разрешенной им предпринимательской деятельности.

Правообладатель вправе использовать секрет производства по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом, в том числе при изготовлении изделий и реализации экономических и организационных решений. Обладатель секрета производства, кроме того, может распоряжаться исключительным правом на секрет производства. Под распоряжением исключительным правом на секрет производства следует понимать как передача права по договорам, указанных в статьях 1468 и 1469 Гражданского кодекса.

В отношении секрета производства Гражданским кодексом установлен уникальный правовой режим, в соответствии с которым исключительные права на секрет производства могут иметь одновременно несколько лиц, ставших добросовестно и независимо от других правообладателей обладателем сведений, составляющих содержание охраняемого секрета производства.

Статья 1467. Действие исключительного права на секрет производства

Специфической чертой секрета производства является неограниченность срока его охраны. Исключительное право на секрет производства действует до тех пор, пока сохраняется фактическая монополия лица на информацию, которая его образует - сохраняется конфиденциальность соответствующих сведений, а также имеются предусмотренные законом условия его охраны.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона "Об информации, информационных технологиях и о защите информации" конфиденциальность информации - обязательное для выполнения лицом, получившим доступ к определенной информации, требование не передавать такую информацию третьим лицам без согласия ее обладателя.

Для прекращения исключительного права на секрет производства не имеет значения правомерность действий, в результате которых конфиденциальность сведений, составляющих содержание секрета производства, была утрачена. При этом исключительное право на секрет производства прекращается у всех правообладателей.

Статья 1468. Договор об отчуждении исключительного права на секрет производства

Статьи 1468 и 1469 Гражданского кодекса регламентируют распоряжение исключительным правом на секрет производства. Федеральный закон "О коммерческой тайне", регулируя сходные отношения, не содержал норм, непосредственно касающихся договоров об отчуждении или представлении прав использования конфиденциальной информации. В связи с этим можно говорить о том, что названные статьи Гражданского кодекса Российской Федерации впервые урегулировали вопросы распоряжения закрытой информацией.

Комментируемая статья четко определяет, что обладатель секрета производства осуществляет распоряжение исключительным правом на секрет производства, а не информацией, составляющей ноу-хау. Данная позиция и ранее поддерживалась в судебной практике.

Так, Пленум Верховного Суда и Пленум Высшего Арбитражного Суда РФ в совместном постановлении от 01.07.1996 N 6/8 "О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации" прямо указали на то, что ноу-хау не может быть внесено в качестве вклада в имущество хозяйственного товарищества или общества. Однако в качестве вклада может быть признано право пользования таким объектом, передаваемое обществу или товариществу в соответствии с лицензионным договором.

Обладатель секрета производства может, конечно, просто передать информацию, составляющую ноу-хау, любому лицу. Однако в этом случае какие-либо договорные отношения по поводу прав на секрет производства отсутствуют и лицо, получившее соответствующую информацию, а также обладатель секрет производства, не связаны какими-либо обязательствами друг перед другом и вправе, в том числе, обнародовать соответствующую информацию, прекратив исключительное право на секрет производства.

Договор об отчуждении исключительного права на секрет производства должен предусматривать передачу исключительного права обладателя секрета производства в полном объеме другой стороне. В отношении договора об отчуждении исключительного права на секрет производства, как и в отношении любого договора об отчуждении исключительного права, действует презумпция возмездности, что означает, что договор признается возмездным, если в нем прямо не предусмотрено обратное. При отсутствии в возмездном договоре об отчуждении исключительного права на секрет производства условия о размере вознаграждения или порядке его определения договор считается незаключенным. При этом правила определения цены, предусмотренные пунктом 3 статьи 424 Гражданского кодекса, не применяются. Моментом перехода исключительного права на секрет производства является момент заключения договора, если в нем не предусмотрено иное.

Статья 1469. Лицензионный договор о предоставлении права использования секрета производства

В отличие от договора отчуждения исключительного права на секрет производства при заключении лицензионного договора правообладатель не утрачивает в полном объеме права на секрет производства, а передает их частично в установленных договором пределах.

Существенными условиями лицензионного договора являются: его предмет, который определяется указанием на секрет производства, права на который передаются; способы использования секрета производства; цена договора.

Так, лицензиат может использовать результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации только в пределах тех прав и теми способами, которые предусмотрены лицензионным договором. Право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, прямо не указанное в лицензионном договоре, не считается предоставленным лицензиату. Лицензионный договор должен быть заключен в письменной форме. Лицензионный договор о предоставлении права использования секрета производства не подлежит государственной регистрации, так как сам секрет производства не регистрируется. Лицензионный договор презюмируется возмездным, если в договоре не предусмотрено иное.

Однако лицензионный договор о предоставлении права использования секрета производства обладает следующей особенностью. На него не распространяется общее правило статьи 1235 Гражданского кодекса Российской Федерации о том, что в случае, когда в лицензионном договоре срок его действия не определен, договор считается заключенным на пять лет. В отступление от этого правила комментируемая статья устанавливает, что в случае, когда срок, на который заключен лицензионный договор, не указан в этом договоре, любая из сторон вправе в любое время отказаться от договора, предупредив об этом другую сторону не позднее чем за шесть месяцев, если договором не предусмотрен более длительный срок.

Действие лицензионного договора не прекращается в случае перехода исключительного права на секрет производства к новому правообладателю.

Комментируемая статья налагает на обе стороны лицензионного договора обязанность по сохранению конфиденциальности секрета производства в течение всего срока действия договора - в отношении лицензиара, либо до прекращения исключительного права на секрет производства - в отношении лицензиата.

Статья 1470. Служебный секрет производства

Настоящей статьей установлен особый правовой режим секрета производства, созданного работником в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя (служебного секрета производства). Исключительные права на служебный секрет производства принадлежат работодателю.

В отношении секрета производства может возникнуть вопрос о том, кем является создатель секрета производства: служащим или независимым разработчиком. Конфликт может возникнуть, когда разработчик не заключил письменного договора с работодателем. Тогда суд, рассматривающий спорное дело, должен на основе критериев, выведенных из трудового законодательства, решить существовали ли между создателем коммерческой тайны и гипотетическим работодателем трудовые отношения. В качестве критерия наличия трудовых отношений можно использовать следующие:

1) Работодатель контролирует процесс работы, т.е.:

а) контролирует способ и средства ее выполнения;

б) обеспечивает и контролирует условия труда;

2) Работодатель контролирует работника, т.е.:

а) требует от него владеть определенной квалификацией;

б) контролирует график создания работы;

в) может поручать работнику другие задания;

3) На работодателя возлагаются обязанности:

а) обеспечивать страховые гарантии служащему;

б) удерживать налоги с заработка работника ;

в) обеспечить охрану труда служащего;

4) Предметом трудовых отношений выступает процесс труда, в то время как предметом отношений по гражданско-правовому договору выступает продукт труда.

Статья 1471. Секрет производства, полученный при выполнении работ по договору

Настоящей статьей установлены особенности возникновения прав на секрет производства, полученный при выполнении договора подряда, договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских или технологических работ либо по государственному или муниципальному контракту для государственных или муниципальных нужд, а также договору, заключаемому главным распорядителем или распорядителем бюджетных средств с федеральными государственными учреждениями.

В соответствии с частью 1 статьи 769 Гражданского кодекса по договору на выполнение научно-исследовательских работ исполнитель обязуется провести обусловленные техническим заданием заказчика научные исследования, а по договору на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ - разработать образец нового изделия, конструкторскую документацию на него или новую технологию, а заказчик обязуется принять работу и оплатить ее.

В случае, когда секрет производства получен при выполнении работ по договору, заключаемому главным распорядителем или распорядителем бюджетных средств с федеральными государственными учреждениями исключительное право на такой секрет производства принадлежит подрядчику (исполнителю).

Статья 1472. Ответственность за нарушение исключительного права на секрет производства

В качестве меры ответственности за нарушение исключительного права на секрет производства Гражданским кодексом прямо предусмотрено лишь взыскание убытков. Однако оговорка о возможности установления ответственности иным законом или договором позволяет применять широкий спектр мер, предусмотренных различными нормативными правовыми актами, а также соглашением сторон. При этом в иных отраслях законодательства до настоящего времени используется термин "коммерческая тайна" в его прежнем значении, то есть, фактически равнозначный термину "секрет производства".

Ответственность применяется к нарушителям исключительного права. Среди них можно выделить следующие категории:

1) лица, которые неправомерно получили сведения, составляющие секрет производства (в том числе путем подкупа сотрудников правообладателя, несанкционированного доступа к компьютерной информации и т.д.) и разгласило или использовало эти сведения;

2) лица, обязанные сохранять конфиденциальность секрета производства (лица, распорядившиеся своим правом по договору об отчуждении права либо лицензионному договору; лица, которым секрет производства стал известен в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя; должностные лица государственных органов, которые узнали о секрете производства в результате служебной деятельности; участники коллективных переговоров, получившие соответствующие сведения в ходе таких переговоров и т.п.), но разгласившие соответствующие сведения либо использовавшие их.

Нарушителем исключительного права не является лицо, которое использовало секрет производства и не знало и не должно было знать о том, что его использование незаконно, в том числе в связи с тем, что оно получило доступ к секрету производства случайно или по ошибке.

Под убытками в гражданском законодательстве понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

В случае если лицо, нарушившее право, получило вследствие этого доходы, лицо, право которого нарушено, вправе требовать возмещения наряду с другими убытками упущенной выгоды в размере не меньшем, чем такие доходы.

Для взыскания убытков лицу, требующему их возмещения, придется доказать следующие обстоятельства:

1) незаконное получение или разглашение коммерческой тайны;

2) наличие убытков и их размер;

3) наличие причинно-следственной связи между понесенными убытками и совершенным ответчиком правонарушением.

В соответствии со статьей 81 Трудового кодекса разглашение коммерческой тайны, ставшей известной работнику в связи с исполнением им трудовых обязанностей, относится к однократным грубым нарушениям работником трудовых обязанностей и является основанием расторжения трудового договора по инициативе работодателя.

Статья 13.14 Кодекса об административных правонарушениях устанавливает административную ответственность за разглашение информации, доступ к которой ограничен федеральным законом (за исключением случаев, если разглашение такой информации влечет уголовную ответственность), лицом, получившим доступ к такой информации в связи с исполнением служебных или профессиональных обязанностей.

Уголовный кодекс в статье 183 предусматривает уголовную ответственность за незаконное получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую тайну путем похищения документов, подкупа или угроз. При этом незаконные разглашение или использование сведений, составляющих коммерческую, тайну, без согласия их владельца лицом, которому она была доверена или стала известна по службе или работе, причинение крупного ущерба, совершение деяния из корыстной заинтересованности, наличие тяжких последствий образуют квалифицированные составы данного преступления.

## Передача Ноу-хау

Обычно заключению договора о передаче Ноу-хау предшествуют предварительные переговоры, в ходе которых чаще всего происходит раскрытие Ноу-хау. Поэтому продавцу Ноу-хау рекомендуется перед началом переговоров заключить с предполагаемым покупателем договор о неразглашении им информации, составляющей Ноу-хау и о неиспользовании Ноу-хау в случае, если договор о его передаче не будет заключен. При страховании информации, составляющей Ноу-хау страховой полис оплачивается государством при условии соблюдения юридическими и физическими лицами законодательства, норм и правил в этой области, а также в случае принятия ими соответствующих мер по защите информации, составляющей для них Ноу-хау. Перечень сведений, составляющих Ноу-хау определяется руководителем предприятия. Перечень сведений, которые не могут составлять Ноу-хау определяется правительством страны . В деловой практике часто встречаются лицензии на право использования технических решений, не обеспеченных патентной охраной, то есть на использование секретов производства, которые не запатентованы их владельцами, их тоже, как правило, называют "ноу-хау". Под ноу-хау могут пониматься формулы, рецепты, чертежи, инструкции, спецификации, рабочие и монтажные схемы, анализ средств проверки, контроля изделий и процесса, технологический опыт, мастерство, непатентоспособные секреты производства и тому подобное. Для незапатентованных объектов, созданных при выполнении служебных обязанностей, следует руководствоваться трудовым договором, трудовым и гражданским кодексами.

## Договор на передачу ноу-хау

Законодательство предусматривает передачу прав на использование объектов интеллектуальной собственности на основании договора коммерческой концессии и лицензионного соглашения. При этом российское законодательство не регулирует вопросы передачи прав на «ноу-хау». Тем не менее, передача прав на «ноу-хау» возможна.
Ст.1027 ГК РФ относит к предмету договора коммерческой концессии комплекс исключительных прав, в том числе на охраняемую коммерческую информацию. Закон не определяет значение понятия «охраняемая коммерческая информация», но данный термин употребляется в следующем значении: информация, составляющая коммерческую или служебную тайну.

Как уже было сказано, закон о коммерческой тайне относит к информации, составляющей коммерческую тайну, секреты производства («ноу-хау»). Таким образом, передача права на «ноу-хау» может быть предметом договора коммерческой концессии. Особенность данного договора заключается в том, что по нему передается комплекс прав, тогда как по лицензионным договорам передается право на один объект интеллектуальной собственности. При этом лицензионный договор предусмотрен для передачи прав на отдельные объекты интеллектуальной собственности, например, на патент на изобретение, полезную модель, промышленный образец (ст.13 патентного закона), товарный знак или знак обслуживания (ст. 26 закона о товарных знаках).
Возможность заключения лицензионного договора о передаче «ноу-хау» законодательством не предусмотрена, при этом закон не содержит также запрета на заключение лицензионного договора. Более того, Минфин указал в письме, что «право пользования такого рода объектами осуществляется по специальным (лицензионным) договорам с их обладателями (обладающими правом собственности на эти объекты)» [xi].

В ГК РФ указана возможность заключения сторонами договоров как предусмотренных, так и не предусмотренных законом или иными правовыми актами (п.2 ст. 421, п.2 ст. 1), вследствие этого возможно заключение лицензионного договора при передаче прав на «ноу-хау». При этом лицензионный договор и договор коммерческой концессии не требует регистрации в патентном ведомстве, так как на это нет прямого указания закона. Не смотря на это, суды в некоторых случаях придерживаются иного мнения. Такого мнения придерживаются многие специалисты.
Существует также точка зрения, что при передаче информации о ноу-хау, если одна из сторон является компанией иностранного государства, заключается особый договор – договор внешней торговли информацией, так как это прямо предусмотрено законом о внешнеторговой деятельности. Закон разделяет понятия «внешняя торговля интеллектуальной собственностью» и «внешняя торговля информацией».
Внешняя торговля интеллектуальной собственностью – это передача исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности или предоставление права на использование объектов интеллектуальной собственности российским лицом иностранному лицу, либо иностранным лицом российскому лицу.
Внешняя торговля информацией – это внешняя торговля товарами, если информация является составной частью этих товаров, внешняя торговля интеллектуальной собственностью, если передача информации осуществляется как передача прав на объекты интеллектуальной собственности, или внешняя торговля услугами в других случаях (ст. 2 указанного закона)
Основные пункты договора на передачу во временное пользование прав на "НОУ-ХАУ"

г.\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ "\_\_"\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_20\_\_г.
Общество с ограниченной ответственностью "\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_",
именуемое в дальнейшем "Владелец", в лице\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ (должность, Ф.И.О.),
действующего на основании Устава Владельца, с одной стороны, и акционерное общество "\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_", именуемое в дальнейшем "Пользователь", в лице\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ (должность, Ф.И.О.),
действующего на основании Устава Пользователя, с другой стороны, руководствуясь действующим законодательством, в том числе частью 4 статьи 15 Конституции РФ, Соглашением от 22 мая 1992 года между Правительством РФ и Правительством Польши об избежании двойного налогообложения доходов и имущества, статьями 128,129,8,421, 139 Гражданского кодекса Российской Федерации, а так же п.17 Постановления Пленума Верховного суда РФ и Высшего арбитражного суда РФ от 01.07.96 N 618, заключили настоящий договор о нижеследующем:
1. Пользователь получает, а Владелец предоставляет во временное пользование права на "ноу-хау" (технологическую документацию).
2. Комплектность, другие отличительные характеристики передаваемой технологической документации указаны в Приложении N 1, являющемся неотъемлемой частью настоящего договора.
3. Отсутствие Приложения N 1 со сведениями, предусмотренными в п.2 настоящего договора, до момента их представления делает этот договор недействительным.
4. Указанная технологическая документация, права на пользование которой временно передаются Владельцем Пользователю, должна быть получена Пользователем не позднее трех дней с момента заключения настоящего договора, при этом сторонами подписывается акт приема-передачи.
5. Срок предоставления Владельцем права пользования "ноу-хау" по настоящему договору - \_\_\_\_\_\_\_\_месяцев (лет) с момента подписания сторонами акта приема-передачи.
6. Плата Пользователя Владельцу за временное предоставление права пользования "ноу-хау" составляет \_\_\_\_\_\_\_\_рублей в месяц, причем оплата должна производиться ежемесячно.
7. Владелец гарантирует, что "ноу-хау", права на которую им предоставляются Пользователю:
7.1. Неизвестна третьим лицам;
7.2. К ней нет доступа на законном основании;
7.3. Не будет им разглашена ни при каких обстоятельствах;
7.4. Имеет потенциальную коммерческую ценность в течение предоставляемого настоящим договором срока пользования.
8. Пользователь гарантирует, что "ноу-хау", права на которую ему предоставляются Владельцем, не станет известна третьим лицам как в течение срока действия договора, так и после его окончания до \_\_\_\_\_\_года.
9. При нарушении Владельцем или Пользователем гарантий, предусмотренных п.7 или п.8 настоящего договора, нарушитель выплачивает второй стороне по договору компенсацию в размере \_\_\_\_\_\_\_\_\_рублей.
10. Меры ответственности сторон, не предусмотренные настоящим договором, применяются в соответствии с нормами действующего законодательства России.

В современных условиях обычно используется комплексная защита инноваций: авторы получают патент (чаще — пакет патентов), и к ним прилагают пакет ноу-хау, который страхует авторов от несанкционированного применения инновации в странах, где не осуществляется патентная защита, а также от похищения изобретений государством (например, для приоритетных нужд [Военно-промышленного комплекса](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%92%D0%BE%D0%B5%D0%BD%D0%BD%D0%BE-%D0%BF%D1%80%D0%BE%D0%BC%D1%8B%D1%88%D0%BB%D0%B5%D0%BD%D0%BD%D1%8B%D0%B9_%D0%BA%D0%BE%D0%BC%D0%BF%D0%BB%D0%B5%D0%BA%D1%81)).