




**ASSOCIATION OF EUROPEAN
BUSINESSES
IN THE RUSSIAN FEDERATION**

**The Voice of European Business
in Russia**

АЕВ: «Договоры на программное обеспечение и Часть IV Гражданского кодекса РФ: что необходимо знать иностранным компаниям, работающим с российскими разработчиками программного обеспечения».

BAKER & MCKENZIE



Как IT компаниям следует защищать свою коммерческую тайну

Маргарита Дивина, Юрист, Бейкер и Макензи
Москва, 31 января 2008 года

Baker & McKenzie – CIS, Limited is a member of Baker & McKenzie International, a Swiss Verein with member law firms around the world. In accordance with the common terminology used in professional service organizations, reference to a “partner” means a person who is a partner, or equivalent, in such a law firm. Similarly, reference to an “office” means an office of any such law firm.

Содержание

- Законодательство и определения
- Коммерческая тайна
- Меры по охране конфиденциальности
- Вопросы создания секрета производства работниками и третьими лицами
- Ответственность

Коммерческая тайна

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.

Информация, составляющая коммерческую тайну / секрет производства / ноу-хау

сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и другие), в том числе о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, а также сведения о способах осуществления профессиональной деятельности, (i) которые имеют действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности их третьим лицам, (ii) к которым у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании и (iii) *в отношении которых обладателем таких сведений введен режим коммерческой тайны.*

Предоставляется ли защита?

Каковы основные проблемы?

- Российское законодательство в целом позволяет достаточно эффективно охранять и защищать ноу-хау
- Основные проблемы имеют технический характер, т.е. возникают в результате несоблюдения установленных правил, неправильного оформления документов, бездействия в отношении нарушений

Охрана информации, составляющей коммерческую тайну

- Информация, составляющая коммерческую тайну, охраняется только тогда, когда введен режим
- Исключительное право прекращается с момента утраты конфиденциальности сведений
- План действий:
 - Установление режима
 - Охрана ноу-хау в трудовых отношениях
 - Охрана ноу-хау в отношениях с третьими лицами

Меры по охране конфиденциальности информации

- Определение перечня информации, составляющей коммерческую тайну
- Ограничение доступа к информации, составляющей коммерческую тайну
- Учет лиц, получивших доступ к информации, составляющей коммерческую тайну
- Регулирование отношений по использованию информации на основании договоров
- Нанесение на документы грифа «Коммерческая тайна»

Создание программного обеспечения

- Работники
- Третьи лица:
 - Индивидуальные программисты
 - Компании, занимающиеся разработкой программного обеспечения

СЛУЖЕБНЫЙ СЕКРЕТ ПРОИЗВОДСТВА

Исключительное право на секрет производства, созданный работником в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя, принадлежит работодателю

Защита ноу-хау в трудовых отношениях

- Закрепление обязанности соблюдать коммерческую тайну в трудовых договорах и иных документах
- Ознакомление под расписку работников с информацией, составляющей коммерческую тайну
- Ознакомление под расписку сотрудников с установленным работодателем режимом коммерческой тайны и мерами ответственности за его нарушение
- Создание работнику необходимых условий (организационных, технических, и т.д.) для соблюдения им установленного режима коммерческой тайны

Защита ноу-хау в трудовых отношениях (2)

- С 01 января 2008 года отменено правило о том, что по умолчанию работник обязан не разглашать ноу-хау работодателями в течение трех лет после завершения трудовых отношений.
- Работник, которому в связи с выполнением своих трудовых обязанностей стал известен секрет производства, обязан сохранять конфиденциальность полученных сведений до прекращения исключительного права
- Желательно урегулировать в трудовом договоре и/или отдельном договоре о неразглашении
- Работник имеет право обжаловать в судебном порядке незаконное установление режима коммерческой тайны в отношении информации, к которой он получил доступ в связи с исполнением им трудовых обязанностей

Секрет производства, полученный при выполнении работ до договору

Если иное не установлено в договоре, исключительное право на секрет производства, полученный при выполнении договора подряда, НИОКР, принадлежит исполнителю.

Защита ноу-хау в отношениях с третьими лицами

- Закрепление обязанности соблюдать коммерческую тайну в договорах и иных документах
- Информирование контрагента о статусе информации при ее предоставлении
- При предоставлении права использования ноу-хау лицензиар обязан сохранять конфиденциальность ноу-хау в течение всего срока действия лицензионного договора
- Лицензиат обязан сохранять конфиденциальность ноу-хау до прекращения действия исключительного права на ноу-хау

Ответственность за нарушение исключительного права на секрет производства

- Дисциплинарная, материальная (ст. 81 п. 6 п.п. (в) «Расторжение трудового договора по инициативе работодателя» и 243 ТК «Случаи полной материальной ответственности»)
- Гражданско-правовая (ст. 1472 ГК)
- Административная (ст. 1314 КоАП «Разглашение информации с ограниченным доступом»)
- Уголовная (ст. 183 УК «Незаконное получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну»)

СПАСИБО ЗА ВНИМАНИЕ!

Маргарита Дивина

Юрист

”Бейкер и Макензи”

11-й этаж, Садовая Плаза

Долгоруковская улица, 7

Москва 127006 Россия

Телефон: + 7 495 787 2700

Факс: + 7 495 787 2701

Margarita.Divina@bakernet.com