

Тема 7. Коммерческая тайна

1. Понятие коммерческой тайны

Предпринимательская деятельность во всех сферах экономики неразрывно связана с получением, накоплением, хранением и использованием различных сведений, характеризующих как саму предпринимательскую фирму, так и связанных с нею хозяйствующих партнеров. Обеспечение сохранности информации о деятельности фирмы, всех ее факторах развития является условием выживания фирмы в рыночной конкурентной среде, в какой-то степени рискового развития.

Конкуренты фирмы могут осуществлять различные формы получения достоверной информации о ее деятельности, чтобы добиться лучших успехов на рынке. В законодательных актах не сформулировано понятие предпринимательской тайны, а дана характеристика государственной, служебной, коммерческой, банковской и военной тайны.

В действующем Гражданском кодексе РФ коммерческой тайне посвящена ст.139. Кодекс определяет коммерческую тайну как:

- информацию, имеющую действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу ее неизвестности третьим лицам;
- информацию, к которой нет свободного доступа на законном основании;
- информацию, по отношению к которой обладатель принимает меры к охране ее конфиденциальности.

К коммерческой тайне не могут быть отнесены сведения, составляющие государственную тайну.

Так, в ст. 139 ГК РФ установлено следующее: информация составляет служебную или коммерческую тайну, когда она 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 по охране ее конфиденциальности. Сведения, которые не могут составлять служебную или коммерческую тайну, определяются законом и иными правовыми актами.

В ст. 26 "Банковская тайна" Федерального закона от 26 января 1996 г. № 14-ФЗ "О банках и банковской деятельности" говорится что кредитная организация, Банк России гарантируют тайну об операциях, о счетах и вкладах своих клиентов и корреспондентов. Все служащие кредитной организации обязаны хранить тайну об операциях, счетах и вкладах ее клиентов и корреспондентов, а так же об иных сведениях, устанавливаемых кредитной организацией, если это не противоречит Федеральному закону.

В ст. 32 первой части Налогового кодекса РФ установлено, что налоговые органы обязаны соблюдать налоговую тайну, которая составляет любые сведения об организациях и индивидуальных предпринимателях как налогоплательщиках, за исключением сведений, разглашенных налогоплательщиком самостоятельно или с его согласия; об идентификационном номере налогоплательщика; об уставном капитале (уставном фонде) организации; о нарушениях законодательства о налогах и сборах и мерах ответственности за эти нарушения.

Предпринимательская тайна - более широкое, емкое понятие, так как она включает любые сведения (информацию), разглашение которых (утечка) может нанести экономический и моральный ущерб предпринимательской организации, существенно

повлияет на ее деловую репутацию. Предпринимательская тайна по существу представляет интегрированную совокупность производственной, технической, коммерческой и служебной тайны, сохранение которой обеспечивает фирме возможность добиваться планируемых результатов.

Так, в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 5 декабря 1991 г. № 35 "О перечне сведений, которые не могут составлять коммерческую тайну" к таким сведениям относятся: учредительные документы организации; документы, дающие право на занятие определенными видами предпринимательской деятельности; документы о платежеспособности организации; сведения о результатах финансово-хозяйственной деятельности и иные сведения, необходимые для проверки правильности исчисления и уплаты налогов и других обязательных платежей; сведения о численности, составе работающих, их заработной плате и условиях труда, а также о наличии свободных рабочих мест и другие. Федеральными законами установлена обязанность предпринимателей предоставлять другие сведения по требованию прокурора, правоохранительных и налоговых органов, органов санэпиднадзора и др. Но руководители фирмы и другие должностные лица (юрист) должны при этом четко руководствоваться соответствующими правовыми актами, регулирующими контрольную (проверяющую) и надзорную функции отдельных федеральных органов, их органов на местах и соответствующих должностных лиц.

2. Формирование сведений, составляющих коммерческую тайну

Постановка этой проблемы позволяет правильно решить вопрос о формах организации защиты тайны, определить затраты на охрану. Поэтому предпринимателю необходимо установить основной перечень сведений (информации), составляющих предпринимательскую тайну, распределить их по категориям важности в зависимости от ценности для фирмы, характера и размера ущерба, который может быть нанесен фирме при разглашении этих сведений. Но, с другой стороны, излишние меры по ограничению доступа к информации могут осложнить взаимоотношения фирмы с хозяйствующими партнерами, приведут к неоправданным потерям. Защита информации должна способствовать росту прибыли от деятельности фирмы.

Для формирования перечня сведений, подлежащих защите, целесообразно создать группу из следующих специалистов: занимающихся финансовыми вопросами, конъюнктурой рынка и сведениями о конкурентах, занимающихся связями с другими организациями, ведущими разработку новых видов товаров, обладающих высокой конкурентоспособностью, юриста и др. Можно привлечь к этой работе сторонних экспертов, но не следует им раскрывать все конкретные сведения, составляющую предпринимательскую тайну.

В зависимости от вида осуществляемой деятельности, сферы предпринимательства, поставленной цели перечень сведений может изменяться. Так, должны иметь защиту сведения: технологического характера - конструкторская документация, чертежи, схемы; описания технологических испытаний; точные данные конструктивных характеристик создаваемой продукции и характеры разрабатываемых технологических процессов; сведения о материалах, из которых изготовлены отдельные детали; описания новых технологических процессов; используемые новые приборы, станки, оборудование; рецептура создаваемых продуктов и др.; научно-технического характера - идеи, открытия, изобретения; ноу-хау; патенты; промышленные образцы; отдельные формулы; новые методы организации производства и труда; тематика важнейших научных исследований;

результаты научных исследований; программное обеспечение ЭВМ и другие научные разработки; делового характера - сведения о заключенных договорах (контрактах); о подготовленных к заключению договорах; данные о поставщиках ресурсов и клиентах (потребителях); обзоры рынка, материалы маркетинговых исследований; информация о конфиденциальных переговорах; калькуляция себестоимости товаров, структуры и размер цен, уровень планируемой прибыли; планы инвестиций; стратегические планы развития фирмы; данные об отдельных категориях персонала фирмы и другие сведения.

По мере изменения характера деятельности фирмы перечень сведений, составляющих предпринимательскую тайну, должен изменяться. Данный перечень должен быть в установленном порядке доведен до сотрудников. При этом необходимо установить меры заинтересованности ответственных исполнителей за сохранение предпринимательской тайны, а также ответственности при ее утечке по вине отдельных работников.

Все предприятия (фирмы, компании) независимо от организационно-правовой формы и форм собственности обязаны не разглашать сведения, составляющие государственную тайну, в соответствии с Федеральным законом РФ в редакции от 6 октября 1997 г. 131-ФЗ "О государственной тайне".

На схеме (рис. 8.1) приведены угрозы безопасности фирмы, которые необходимо учитывать руководству при разработке мер по защите предпринимательской тайны.

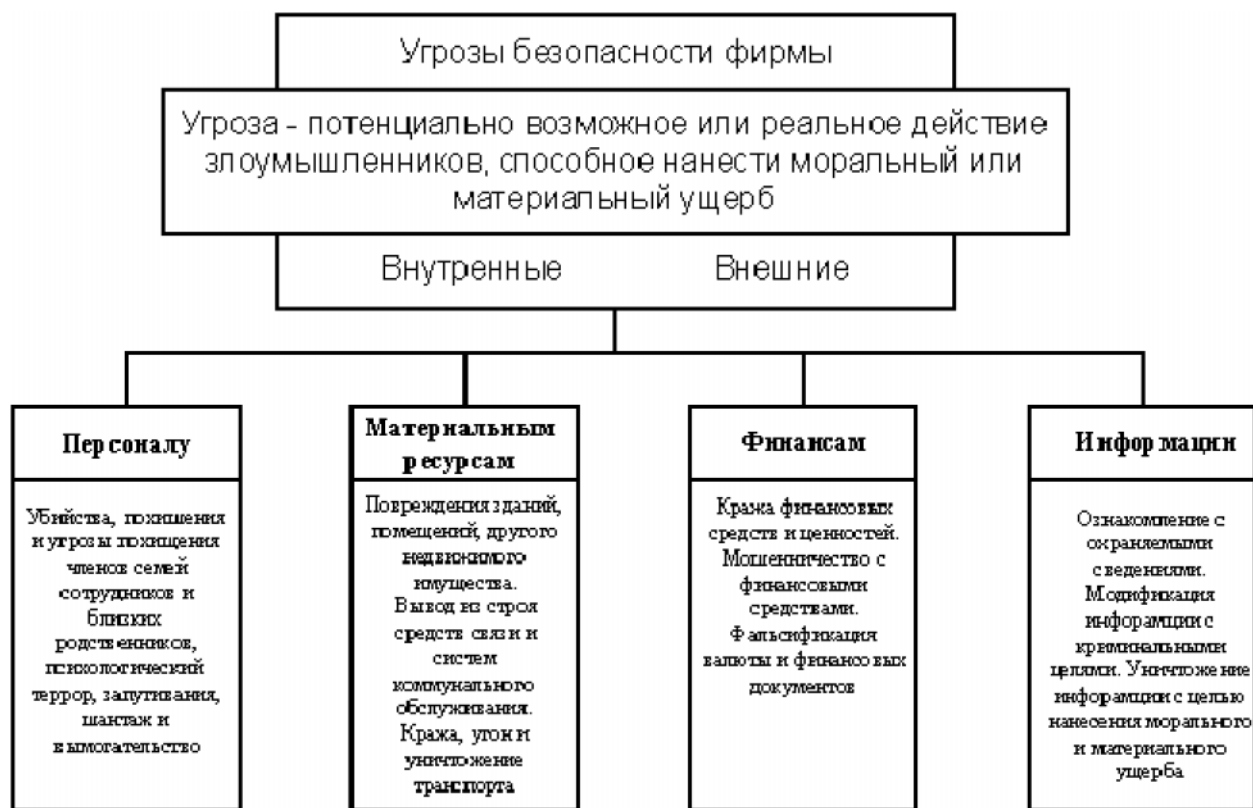


Рис. 8.1. Угрозы безопасности фирмы

Указом Президента РФ от 6 марта 1997 г. № 188 "Об утверждении перечня сведений конфиденциального характера" утвержден перечень сведений конфиденциального характера, к которым, в частности, относятся: сведения, связанные с коммерческой деятельностью, доступ к которым ограничен в соответствии с ГК РФ и федеральными законами (коммерческая тайна); сведения о сущности изобретения, полезной модели или

промышленного образца до официальной публикации информации о них; сведения, связанные с профессиональной деятельностью, доступ к которым ограничен в соответствии с Конституцией РФ и федеральными законами и др.

3. Основные элементы механизма защиты коммерческой тайны

Основные понятия, связанные с защитой коммерческой информации,:

1) Коммерческая тайна - это любая информация, несанкционированное распространение которой может нанести ущерб тому, кто ею владеет. Перечень сведений, которые не могут быть коммерческой тайной, установлен законом.

2) *Владельцем коммерческой тайны* является фирма или предприниматель, которые получили конфиденциальную информацию на законных основаниях.

3) *Конфиденциальная информация*, полученная на законных основаниях, - это результаты собственных исследований, либо сведения, поступившие от другого владельца по договору.

4) Информация признается коммерческой тайной только в том случае, если владелец *предпринял для ее защиты меры*, предусмотренные законом (ввел режим "коммерческой тайны"). Если этот режим не установлен, любые сведения считаются открытыми.

Главный признак конфиденциальной коммерческой информации - ее ценность для конкурентов. Определять состав этих сведений - право владельца информации. Охранять их он тоже должен самостоятельно. Вместе с тем новый закон гарантирует, что при ущемлении законных интересов владельца коммерческой тайны государство встанет на его сторону и привлечет нарушителя к ответственности, предусмотренной гражданским, трудовым или уголовным законодательством.

В зависимости от вида предпринимательской деятельности, размеров фирмы и других критериев функционирования фирмы набор элементов механизма защиты предпринимательской тайны может кардинально изменяться. Конечно, важную роль играют и финансово-материальные возможности, необходимые для организации защиты экономической безопасности.

Меры по защите информации должны быть обоснованы с финансовой точки зрения (то есть не должны стоить дороже тех сведений, которые защищаются). Поэтому, прежде чем вводить режим коммерческой тайны, нужно оценить экономический эффект, который даст засекречивание информации (величину потенциальной прибыли или предотвращенного ущерба), и сопоставить его с возможными потерями от ее открытого использования.

При этом нужно определить:

- какие именно сведения нуждаются в защите;
- кого они могут заинтересовать и какую ценность представляют для конкурентов;
- какие элементы информации являются наиболее важными и уязвимыми;
- как долго сведения, составляющие коммерческую тайну, будут актуальными;
- во что обойдется защита информации с финансовой и организационной точки зрения.

Примерный перечень данных, возможную утечку которых специалисты по защите информации рекомендуют пресекать в первую очередь:

- В сфере финансов;
- В рыночных взаимоотношениях;
- В сфере управления предприятием и обеспечения безопасности;
- В сфере производства;
- В научно-технической деятельности.

Перечень сведений, которые, не могут составлять коммерческую тайну (т.е. в отношении которых не может быть установлен режим коммерческой тайны).

Как правило, для комплексного решения всех вопросов, связанных с защитой предпринимательской тайны, на фирме создается собственная служба безопасности, начальник которой является и заместителем руководителя фирмы. Однако отдельными вопросами защиты экономической безопасности могут заниматься специализированные охранные предприятия, выполняющие свои функции по договору с фирмой. Важное значение имеет подбор высококвалифицированных специалистов службы безопасности фирмы, нормативное установление обязанностей сотрудников и следующих функций службы безопасности:

организация и обеспечение пропускного и внутриобъектового режима в зданиях и помещениях, несение их охраны, контроль за соблюдением установленного режима на фирме сотрудниками, посетителями;

проведение мероприятий по правовому и организационному регулированию отношений на фирме по защите предпринимательской тайны и экономической безопасности;

участие в разработке основных нормативных документов (инструкций, положений), устанавливающих порядок и принципы защиты предпринимательской тайны;

участие в разработке должностных инструкций, обязанностей руководителей подразделений, специалистов, всех категорий работников;

обеспечение сохранности документов, содержащих сведения, являющиеся коммерческой тайной, прекращения их хищения или передачи сведений заинтересованным лицам иными способами;

организация проведения служебных расследований по фактам разглашения сведений, составляющих предпринимательскую тайну, потерь документов и других нарушений безопасности фирмы, а также и другие функции, которые должны быть установлены в положении о службе безопасности, утвержденном руководителем фирмы.

В состав механизма защиты предпринимательской тайны и безопасности фирмы входят следующие подсистемы: правовое обеспечение тайны, правовое обеспечение организационной защиты, осуществление инженерно-технической защиты, мотивация в первую очередь тех сотрудников, от поведения которых зависит утечка сведений, составляющих предпринимательскую тайну; усиление различных форм ответственности за разглашение сведений, наносящих экономический ущерб фирме и другие.

Особое значение имеет организация инженерно-технической защиты, которая представляет собой совокупность специальных инженерно-технических средств, применение которых обеспечивает безопасность фирмы, ее имущества, ресурсов, а также сведений о деятельности фирмы.

