

**Особенности правового режима секрета производства (ноу-хау)
по российскому законодательству**

Р. Х. Давыдов

студент 4-го курса факультета экономики и права РЭУ им. Г. В. Плеханова.
Адрес: ФГБОУ ВО «Российский экономический университет имени Г. В. Плеханова»,
117997, Москва, Стремянный пер., д. 36.
E-mail: davydovnet@ya.ru

**.Peculiarities of Legal Regime of Production Secrets (Know-How)
under the Russian Law**

R. Kh. Davydov

Fourth-year Student of the Faculty of Economics and Law of the PRUE.
Address: Plekhanov Russian University of Economics, 36 Stremyanny Lane,
Moscow, 117997, Russian Federation.
E-mail: davydovnet@ya.ru

Аннотация

В последние годы интеллектуальной собственности уделяется большое внимание среди правоведов, так как условия ее использования и охраны в современном мире играют огромную роль в производственной, коммерческой, предпринимательской деятельности организаций. В связи с этим возрастает необходимость создания эффективной правовой защиты интеллектуальной собственности в Российской Федерации. В настоящее время фундаментальных исследований в сфере ноу-хау недостаточно. Единое концептуальное исследование о современном состоянии секрета производства в Российской Федерации, к сожалению, отсутствует. Это неблагоприятно сказывается на развитии законодательства, которое должно, как правило, служить надежной юридической основой. В данной статье дается сравнительно-правовой анализ института секрета производства (ноу-хау), так как у данного объекта интеллектуальной собственности существует особый правовой режим. В статье проводится анализ современного законодательства и рассматриваются некоторые актуальные проблемы. Большое внимание уделяется научной дискуссии относительно содержания данного объекта.

Ключевые слова: интеллектуальная собственность, правовой режим секретов производства, ноу-хау, исключительное право на отдельные объекты интеллектуальной собственности.

Abstract

In recent years, great attention among legal scholars is paid to intellectual property, since the conditions of their use and protection in the modern world play a huge role in the productive, commercial and entrepreneurial activities of organizations. In this regard, there is a growing need for an effective legal protection of intellectual property in the Russian Federation. It should be noted that at present, basic research in the field of know-how is not enough. A unified conceptual study on the current state of trade secret in the Russian Federation, unfortunately, is missing. This adversely affects the development of legislation that must, as a rule, to serve as a reliable legal basis. This article provides a comparative legal analysis of the Institute of production secret (know-how), as the object of intellectual property, there is a special legal regime. In the article the analysis of modern legislation, and discusses some actual problems. Great attention is paid to the scientific discussion regarding the content of this object.

Keywords: intellectual property, legal regime of production secrets, know-how, the exclusive right to private intellectual property.

Основу современного состояния геополитической и экономической ситуации в мире определяет интеллектуализация основополагающих форм общественных отношений, что является неотделимым фактором развития

любого социально развитого и развивающегося государства.

Категория «интеллектуальная собственность» в теоретическом и практическом значении до сих пор остается предметом дискуссий многих ученых [8. – С. 148], поэтому сего-

дня в Российской Федерации уделяется огромное внимание интеллектуальной собственности. Только если по поводу собственности как осязаемых вещей в принципе спор ведется между классами, группами и т. д., то в данном случае речь идет о собственности нематериального характера, т. е. иного рода [6. – С. 74]. Спор, в частности, идет о том признавать или не признавать категорию «интеллектуальная собственность» в качестве правового института. Противники института «интеллектуальной собственности» указывают на недопустимость отождествления правового режима материальных вещей и нематериальных объектов, а по существу, и вообще против употребления такой терминологии.

Таким образом, в современном гражданском праве большинства стран постсоветского пространства (например, Украины, Беларуси, до недавнего времени России и т. д.) применяются и используются два термина – «исключительные права» и «интеллектуальная собственность». Указанные понятия в современном постсоветском законодательстве состоят в ранге отождествления, причем исключительные права определяют как «имеющие экономическую ценность и способные свободно отчуждаться с учетом ограничений, установленных в интересах защиты личных прав создателей соответствующих объектов и публичных интересов общества. Данные права имеют территориальный и временный характер и допускают одновременную эксплуатацию объекта охраны неограниченным кругом лиц» [8. – С. 146]. Однако автору нематериального результата принадлежат не только имущественные, но и личные неимущественные права, не имеющие экономического содержания. Последние независимо от имущественных прав автора сохраняются за ним в случае перехода его имущественных прав к другому лицу и действуют бессрочно. Поэтому в понятие «исключительные права», как описано выше, личные неимущественные права не входят.

Следовательно, правильным следует считать тот подход, при котором под исключительными правами понимают лишь имущественные права, способные переходить к другим лицам. А понятие «интеллектуальная собственность», если оно имеет место в соответствующем законодательстве соответ-

ствующей страны, следует рассматривать как условный термин, обозначающий совокупность личных неимущественных и исключительных (имущественных) прав.

Проблематика соотношения понятий право собственности и право интеллектуальной собственности до недавнего времени в законодательстве Российской Федерации стояла достаточно остро, поскольку, если исходить из смысла терминов, право интеллектуальной собственности следовало бы считать разновидностью права собственности, что, конечно, ошибочно [8]. На самом деле право собственности имеет своим объектом предметы материального мира, а право интеллектуальной собственности – нематериальные объекты, в основном являющиеся интеллектуальными (творческими) результатами. К ним примыкают и приравняются некоторые иные – тоже нематериальные – результаты.

Согласно Гражданскому кодексу Российской Федерации (ГК РФ) [1], под интеллектуальной собственностью стоит понимать результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий [3]. Сам перечень объектов интеллектуальной собственности закреплен в статье 1225 ГК РФ. Данным объектам в соответствии с современным законодательством предоставляется правовая охрана.

Объекты интеллектуальной деятельности по праву считаются неотъемлемой частью жизни современного человека, в то же время правоотношения в области регулирования интеллектуальных прав уделяется все еще недостаточно внимания.

Их можно разбить на следующие группы:

Первая группа объектов интеллектуальной собственности включает результаты интеллектуальной деятельности. К ним относятся объекты авторского права, объекты смежных прав, а также объекты права промышленной собственности (изобретения, полезные модели, промышленные образцы, селекционные достижения, топологии интегральных микросхем, нераскрытая информация, в том числе секреты производства (ноу-хау)). Все эти объекты являются результатом творческой деятельности людей.

Вторую группу объектов интеллектуальной собственности составляют объекты про-

мысленной собственности, относящиеся к средствам индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ, услуг: фирменные наименования, товарные знаки и наименования мест происхождения товара.

В *третью группу* входят другие результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ или услуг, в частности, защита от недобросовестной конкуренции.

Однако к объектам интеллектуальной собственности наряду с произведениями науки, литературы, искусства, исполнениями, изобретениями и другими достижениями, творческий характер труда по созданию которых и возможность установления интеллектуальных прав на уровне бытового сознания вроде бы не вызывает сомнений, также относятся секреты производства (ноу-хау); содержание баз данных; произведения, обнародованные публикаторами, и различные средства индивидуализации, в том числе товарные знаки и наименования мест происхождения товаров.

Более детально рассмотрим правовой режим секрета производства (ноу-хау). В этой связи необходимо отметить, что не только в зарубежных странах, но и в России существует устойчивое обоснованное мнение целого ряда специалистов о том, что на секрет производства (ноу-хау) по определению не может быть установлено (как это сделано в гл. 75 ГК РФ) исключительное право, а может существовать лишь фактическая монополия, обеспечиваемая режимом коммерческой тайны. Правовой режим ноу-хау сводится не к охране самого ноу-хау, а к обеспечению средствами различных отраслей права. К ним, в частности, относятся гражданское право, уголовное право, трудовое право и др. Именно данные отрасли права обеспечивают защиту имущественных интересов обладателя секрета производства (ноу-хау).

Термин «ноу-хау» впервые стал употребляться в Англии и США и переводится как «знать, как» или «знать, как это сделать». Изначально секреты производства использовались только в технической области. Однако сегодня термин изменил свое содержание и стал использоваться уже как сведения нетехнического характера, которые имеют прямое

отношение к организации и экономике производства, а также маркетингу [2. – С. 275].

Секрет производства – это прежде всего информация ограниченного доступа, т. е. необщедоступная или конфиденциальная, ценная информация, которая составляет коммерческую тайну. С правовой точки зрения секрет производства (ноу-хау) является молодым институтом. Его возникновение, динамичное развитие и широкое применение обусловлены отмечавшимися возможностями получения обладателями такой информации дополнительной прибыли за счет реализации коммерчески выгодной непатентуемой информации, а ее приобретателями – успешного развития своего бизнеса [3. – С. 318].

В юридической практике ноу-хау понимается как совокупность определенных знаний (опыта) или определенной информации, которая в свою очередь обладает коммерческой ценностью и используется в производственной деятельности предприятия. Зачастую такая информация конфиденциальная, т. е. скрыта от третьих лиц.

В юридической литературе под секретом производства (ноу-хау) признаются «сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и др.) о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере и о способах осуществления профессиональной деятельности, имеющие действительную или потенциальную коммерческую ценность вследствие неизвестности их третьим лицам, если к таким сведениям нет свободного доступа на законном основании и обладатель таких сведений принимает разумные меры для соблюдения их конфиденциальности, в том числе путем введения режима коммерческой тайны» [9].

Отметим признаки ноу-хау. Во-первых, данная информация должна иметь коммерческую ценность; во-вторых, должен быть введен режим коммерческой тайны.

Заметим, что термин «ноу-хау» в советской правовой системе появился позднее, чем в зарубежных странах. Это объясняется тем, что в рамках командно-административной экономики в СССР ноу-хау использоваться не мог, все достижения научно-технического характера не засекречивались, а, напротив,

повсеместно передавались советским предприятиям для их внедрения на производстве.

Впервые институт ноу-хау в гражданском законодательстве был закреплен в «Основах гражданского законодательства Союза ССР и республик» от 31 мая 1991 г. [4] как информация, имеющая техническую, организационную и коммерческую ценность.

Стоит отметить, что само понятие «информация» представляет собой какие-либо сведения (сообщения, данные) независимо от формы их представления. Существуют две разновидности информации – это общедоступная информация и информация ограниченного доступа. Информация ограниченного доступа устанавливается государством для защиты основ конституционного строя, а также нравственности, защиты прав и интересов физических и юридических лиц. Примером ограниченной информации служит государственная тайна, которая регулируется Федеральным законом «О государственной тайне».

Новеллой для ноу-хау стал Федеральный закон Российской Федерации «О коммерческой тайне» [7], принятый в 2007 г., который урегулировал отношения, возникающие по поводу отнесения информации к одному из видов коммерческой тайны. Закон установил правовой режим охраны, а также перечень информации, которая не может быть в составе коммерческой тайны (информация об экологической обстановке, состоянии окружающей среды). Таким образом, после вступления в силу вышеуказанного закона ноу-хау стал относиться к информации ограниченного доступа.

Субъектами по российскому гражданскому законодательству признаются как физические, так и юридические лица. Указанные лица должны обладать какой-либо ценной информацией, которая непосредственно составляет секрет производства. Данные лица обязаны ввести режим коммерческой тайны. В юридической литературе часто делят субъектов ноу-хау на две категории: обладатели ноу-хау и конфидененты.

Правообладателем секрета производства является лицо, которое добросовестно (иными словами, легально завладело определенной информацией на законных основаниях), своим творческим трудом создало секрет производства.

Конфидентами признаются следующие лица: работники, органы государственной власти и др.

Различают два способа распоряжения интеллектуальной собственностью (осуществления исключительных прав): переход исключительных прав по закону (универсальное правопреемство), а также передача исключительных прав на договорной основе (сингулярное правопреемство). В рамках договорного способа различают две формы осуществления исключительных прав: отчуждение и предоставление. Отчуждение – это передача исключительных прав в полном объеме. Данная форма осуществляется на основании договора об отчуждении исключительных прав. По этому договору одна сторона (правообладатель) передает или обязуется передать в будущем исключительное право на результат интеллектуальной собственности другой стороне (приобретателю).

В вопросах регулирования данного института в Российской Федерации и в зарубежных странах доктрина и практика принципиально отличаются. В настоящее время ноу-хау как институт, обладающий исключительным правом, не сформировался ни в одном зарубежном государстве. В этих государствах ноу-хау передается как договор о передаче либо технологий (Transfer of Technologies), либо «чистого» ноу-хау). Правовой режим данных договоров совершенно отличается от договоров об отчуждении исключительных прав в Российской Федерации, хотя в литературе некоторыми авторами они приводятся как лицензионные договоры, что вполне ошибочно.

Фундаментальным законодательным актом, который регулирует право на секрет производства (ноу-хау) в Российской Федерации является непосредственно Конституция Российской Федерации [5], однако она не содержит норм, регулирующих данный институт. Тем не менее в ней говорится, что в Российской Федерации «каждому гарантируется свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, преподавания» [5]. И главное, в ней закрепляется то, что интеллектуальная собственность охраняется законом.

Стоит отметить, что статья 1225 Гражданского кодекса отнесла секрет производства (ноу-хау) к одному из объектов права интел-

лектуальной собственности. Гражданский кодекс Российской Федерации посвящает институту секрета производства (ноу-хау) отдельную главу 75, которая входит в раздел VII ГК РФ «Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации».

Гражданское законодательство Российской Федерации предусматривает возможность заключения договора об отчуждении исключительного права на секрет производства (что регулируется непосредственно статьей 1468 ГК РФ) и, согласно статье 1469 ГК РФ, заключения лицензионного договора о предоставлении права использования секрета производства.

Если провести сравнительно-правовой анализ между секретом производства и другими объектами, охраняемыми патентным правом в зарубежных странах, то стоит отметить, что именно зарубежные страны придерживаются концепции, которая предполагает, что на ноу-хау существует лишь фактическая монополия, которая иногда ошибочно именуется охраной или защитой ноу-хау. На самом деле ноу-хау – это неохраняемая конфиденциальная информация научно-техническая, коммерческая, финансовая и иная информация, обладающая экономической ценностью, а также различные производственные навыки и опыт их применения [10].

В зарубежных странах отсутствует специализированное законодательство, регулирующее правовой режим ноу-хау, в частности, посвященное защите данного института. Однако защита регулируется общими нормами гражданского законодательства.

Секрет производства (ноу-хау) является особым институтом. Первая его особенность заключается в том, что оно повторимо, т. е. оно может быть создано одновременно разными субъектами. Таким образом, у данных лиц возникает возможность одновременного приобретения исключительного права на объект интеллектуальной собственности. Однако данные субъекты должны добросовестно и независимо от других лиц создать данный секрет производства. Но стоит сказать, что на практике существует проблема в сфере доказывания правообладателем факта нарушения его права на ноу-хау.

Второй особенностью исключительного права на секрет производства (ноу-хау) является то, что оно действует до тех пор, пока сохраняется конфиденциальность сведений, составляющих его содержание.

Третьей особенностью является то, что секрет производства (ноу-хау) является объектом исключительного права, но у него отсутствуют личные неимущественные права. Правовая охрана возникает в силу конфиденциальности сведений, составляющих ноу-хау (неизвестность третьим лицам, отсутствие свободного доступа к этим сведениям, режим коммерческой тайны).

Эта «особенность» практически нивелирует само функционирование исключительного права на ноу-хау, что делает его особым среди других объектов интеллектуальной собственности.

Представляется, что данные правила в совокупности с ранее отмечавшимися декларативными стандартными нормами и пробелами полностью исключают практическую применимость установленного ГК РФ правового режима секрета производства (ноу-хау). Данные соображения разделяют многие отечественные и зарубежные юристы, справедливо полагаящие (уже после вступления в действие части четвертой ГК), что «в настоящее время общепризнано, что ноу-хау является неохраняемым объектом и на него не может быть исключительного права, а существует только фактическая монополия, пока предмет (содержание) ноу-хау составляет секрет обладателя этого объекта» [4].

Стоит отметить, что при систематизации объектов интеллектуальной собственности законодатель не учел особенности правового режима отдельных объектов. Их особенность заключается в том, что для обладания полным объемом прав на данные объекты необходима государственная регистрация с выдачей соответствующего документа (свидетельства о государственной регистрации или патента). При этом отсутствует указание на срок действия исключительного права в законодательных актах, но он также поставлен в зависимость от определенных фактических обстоятельств. К таким объектам интеллектуальных прав относятся как раз ноу-хау.

Таким образом, ноу-хау является особым институтом в российском гражданском

законодательстве. Прежде всего хочется отметить тот факт, что многие ученые выдвигают идею «убрать» институт ноу-хау из IV части Гражданского кодекса Российской Феде-

рации. Причины весьма ясные: ноу-хау по своим свойствам не может быть охраняемым объектом и на него не может быть исключительного права.

Список литературы

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ // Собрание законодательства РФ. – 2006. – № 52 (1 ч.). – Ст. 5496.
2. Гришаев С. П. Интеллектуальная собственность : учебное пособие. – М. : Юристъ, 2009. – С. 275.
3. Зенин И. А. Право интеллектуальной собственности : в 2 ч. – Ч. 1 : учебник для академического бакалавриата. – 10-е изд., перераб. и доп. – М. : Юрайт, 2016.
4. Зенкин Н. М. Правовой режим ноу-хау // Сравнительное право. Частноправовое регулирование имущественного оборота в разнотипных правовых системах / под ред. В. В. Безбаха, В. П. Серегина, Т. П. Данько. – М., 2009.
5. Конституция Российской Федерации. Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. // Собрание законодательства РФ. – 2014. – № 31.
6. Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик (утв. ВС СССР 31.05.1991 № 2211-1) (ред. от 26.11.2001) (утратил силу).
7. Федеральный закон от 29 июля 2004 г. № 98-ФЗ «О коммерческой тайне» // Собрание законодательства РФ. 2014. – № 11.
8. Шеленговский П. Г. Гражданско-правовые особенности интеллектуальной собственности в контексте инноваций на современном этапе развития государства // Гуманитарные, социально-экономические и общественные науки. – 2017. – № 2. – С. 146–148.
9. Шеленговский П. Г. Цивилистическая проблематика содержания интеллектуальных прав // Государственное и муниципальное право: теория и практика. – 2016. – С. 152–154.
10. Magnin F. Know-How et Propriete Industrielle. – Paris, 1974; Turner. The Law of Trade Secrets. – London, 1962.