

ственной организации и партии), необходимо законодательно закрепить принцип, в соответствии с которым возмещение неимущественного ущерба возможно, если истец докажет: 1) ложность распространенного утверждения; 2) тот факт, что средство массовой информации знало о несоответствии действительности распространяемой информации или не воспользовалось всеми имеющимися правовыми и техническими средствами для проверки ее истинности; 3) а также то, что газета или другой орган, распространяющий информацию, имел умысел на унижение чести и достоинства, умаления репутации именно этого должностного лица;

4. российскому законодателью необходимо решить вопрос об определении крайних критериев компенсации морального вреда и установить ответственность за распространение любых порочащих лицо сведений, а также установить более четкий порядок взыскания с ответчиков компенсации за причинение неимущественного морального вреда;

5. необходимо, чтобы Пленум Верховного Суда РФ разъяснил положения п. 5 ст. 152 ГК РФ и вынес постановление, согласно которому в исковых заявлениях о защите чести, достоинства гражданина не допускалось бы требовать компенсацию морального вреда без требования опровержения порочащих сведений. Иски с такими требованиями должны отклоняться.

Внесение указанных предложений будет способствовать повышению эффективности работы судов и, как следствие, оптимизации защиты прав граждан и деловой репутации юридических лиц, которым причинен моральный вред.

*Шешина Д.К., РГППУ<sup>1</sup>*

## **ПРОБЛЕМЫ РЕАЛИЗАЦИИ И ЗАЩИТЫ ПРАВ НА СЕКРЕТ ПРОИЗВОДСТВА ИЛИ НОУ-ХАУ**

У любой успешной компании есть какие-то оригинальные технологии, решения, знания, умения. Использование и сохранение в тайне этих ноу-хау создает конкурентное преимущество одной компании над другой и позволяет удерживать и сохранять свои позиции на рынке.

Понятие ноу-хау имеет чрезвычайно широкое содержание, оно может охватывать всевозможную информацию, необходимую для производства какого-либо изделия, и представляет собой определенную экономическую ценность.

Одним из основных признаков ноу-хау следует считать элемент секретности информации и документации.

В результате недавнего принятия четвертой части Гражданского кодекса РФ отношения, возникающие в связи с созданием и использованием такого специфического результата интеллектуальной деятельности, как секреты производства, именуемые также ноу-хау, впервые получили систематизированное нормативное регулирование. Соответствующие нормы сосредоточены теперь в главе 75 ГК.

---

<sup>1</sup> Научный руководитель Звездина Т.М.

Секретом производства (ноу-хау) признаются 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, которые имеют действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности их третьим лицам, к которым у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании и в отношении которых обладателем таких сведений введен режим коммерческой тайны.<sup>1</sup>

Отсюда следует, что содержание секрета производства составляют сведения, то есть информация, под которой понимаются сведения (сообщения, данные) независимо от формы их представления.<sup>2</sup>

Несмотря на упоминание в ст. 1465 ГК отдельных видов сведений, которые признаются секретами производства (о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, о способах осуществления профессиональной деятельности), в целом перечень таких сведений оставлен открытым, в связи с чем ст. 1465 ГК дает основания для отнесения к секретам производства информации любого характера, удовлетворяющей следующим условиям:

1. наличие у нее действительной или потенциальной коммерческой ценности, то есть способности быть предметом эквивалентного обмена в гражданском обороте;
2. неизвестность этой информации третьим лицам;
3. наличие причинной связи между неизвестностью информации третьим лицам и ее коммерческой ценностью;
4. отсутствие законных оснований для свободного доступа третьих лиц к такой информации;
5. введение в отношении этой информации ее обладателем режима коммерческой тайны.

Под режимом коммерческой тайны понимается режим конфиденциальности информации, позволяющий ее обладателю при существующих или возможных обстоятельствах увеличить доходы, избежать неоправданных расходов, охранить положение на рынке товаров, работ, услуг или получить иную коммерческую выгоду.<sup>3</sup>

Под исключительным правом на секрет производства понимается право использовать этот секрет любым, не противоречащим закону способом.<sup>4</sup> Ноу-хау нельзя зарегистрировать так же как изобретение, полезную модель, товарный знак или другие подобные объекты интеллектуальной собственности т.к. такого рода регистрация в любом патентном ведомстве предполагает раз-

---

<sup>1</sup> Гражданский Кодекс РФ., Часть четвертая от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ // Российская газета 2006. 22 декабря.

<sup>2</sup> Об информации, информационных технологиях и о защите информации: Федеральный закон от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ, ст. 2. // Российская газета. 2006. 29 июля.

<sup>3</sup> О коммерческой тайне: Федеральный закон от 29 июля 2004 г. № 98-ФЗ // Российская газета. 2004. 5 августа.

<sup>4</sup> Гражданский Кодекс РФ., Часть четвертая от 18 декабря 2006 г. №230-ФЗ // Российская газета. 2006. 22 декабря.

глашение сути подаваемого на регистрацию технического решения как объекта интеллектуальной собственности, что сразу выводит его за рамки понятия "секрет производства", поэтому исключительное право на секрет производства возникает у правообладателя непосредственно в момент получения им информации, составляющей секрет производства.

Следует обратить внимание, что по общему правилу ст. 1230 ГК РФ исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации действуют в течение определенного срока, за исключением случаев, предусмотренных ГК. Действие же исключительного права на секрет производства не ограничивается каким-либо определенным сроком. Исключительное право на секрет производства прекращается в тот момент, когда соответствующие сведения становятся общедоступными, что прописано в ст. 1467 ГК.

В главе 75 ГК сформулированы правила отчуждения исключительного права на секрет производства или предоставления права его использования.

В первом случае заключается договор об отчуждении исключительного права на секрет производства. Предметом этого договора может являться только исключительное право на секрет производства в полном объеме. Во втором случае заключается лицензионный договор, то есть договор о предоставлении права использования секрета производства. Предметом такого договора является право использования соответствующего секрета производства в пределах, установленных договором.

Следует отметить, что ноу-хау не пользуются такой правовой охраной как изобретения, промышленные образцы и товарные знаки. Поэтому обеспечение прав на ноу-хау заинтересованных лиц зависит, прежде всего, от правильно и четко сформулированных положений в договоре, а также от применения в случае необходимости мер юридической защиты на основе правил о недобросовестной конкуренции и других норм законодательства. Таким образом, договор между сторонами имеет решающее значение.

За нарушение исключительного права на секрет производства, в первую очередь за его неправомерное использование, устанавливается гражданско-правовая ответственность в виде обязанности возмещения причиненных правообладателю убытков. К нарушениям исключительного права на секрет производства, согласно ст. 1472 ГК, относится также неправомерное разглашение сведений, составляющих его содержание. Отсутствие вины нарушителя освобождает его от ответственности за незаконное использование секрета производства (п. 2 ст. 1472 ГК).<sup>1</sup>

В настоящее время появилось такое понятие, как "оценочная экспертиза прав на секреты производства", включающая в себя оценку стоимости ноу-хау, как некой совокупности методов, приемов и знаний технического, административно-управленческого или финансового характера, не защищенных государственными патентами или свидетельствами, может производиться для целей

---

<sup>1</sup> Орделевский А.М. Как заработать на секретах производства // Российская Бизнес-газета. 2007. 30 января.

вноса в уставной капитал предприятий, купли-продажи, изменения учетной балансовой стоимости, определения размера капитализации компании и др.

Оценочная экспертиза результатов НИР и НИОКР (научно-исследовательские и опытно - конструкторские работы), технологий, всевозможных улучшений и рационализаций производится исходя из сопоставления стоимости затрат на создание данного нематериального актива и коммерческой выгоды, которую данный объект приносит или может приносить.

Рассматривая природу ноу-хау, нужно подчеркнуть, что наряду с техническим ноу-хау, имеется также коммерческое ноу-хау. К техническому ноу-хау относятся технические, профессиональные знания и опыт, обычно закрепленные в конструкторских чертежах, документации по изготовлению, рецепты материалов, веществ.

К коммерческому ноу-хау относятся вопросы организации производства, картотеки клиентов, данные о финансировании, методы рекламы и другие коммерческие знания. Коммерческое и техническое могут быть тесно взаимосвязаны, и эта взаимосвязь может заходить настолько далеко, что одни технические знания без одновременной передачи коммерческих не представляют никакой ценности.

В последнее время стали говорить об управленческом и финансовом ноу-хау, но это, скорее, подвиды коммерческого ноу-хау.

Кроме этого, различают материальную (вещную) и нематериальную формы ноу-хау. К материальной форме ноу-хау относят документы, дискеты и т.п. В такой форме могут быть переданы архитектурные планы зданий, инструкции, схемы.

К нематериальной форме относятся консультации по технологии производства или другим вопросам. Такое ноу-хау называют техническими услугами, а ноу-хау, относящиеся к обучению, - технической помощью. Если секреты производства состоят в практическом руководстве производственным процессом (например, финансовом управлении, маркетинге), его называют управленческими услугами.

Из всего вышесказанного можно сделать вывод, что основным капиталом любого предприятия является интеллектуальная собственность, а не материальные активы и традиционные ресурсы. А благодаря законодательству, которое в последнее время совершенствуется, защита прав, связанных с интеллектуальной собственностью, становится более реальной.