

МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ РОССИЙСКОЙ
ФЕДЕРАЦИИ
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования
«Тольяттинский государственный университет»

Институт права

(наименование института полностью)

Кафедра « Гражданское право и процесс »
(наименование)

40.03.01 Юриспруденция

(код и наименование направления подготовки, специальности)

Гражданско-правовая

(направленность (профиль) / специализация)

ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА (БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА)

на тему Понятие секрета производства (ноу-хау) и исключительные права на секрет
производства

Студент

Д. Д. Богданова

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Руководитель

Л.В. Стародубова

(ученая степень, звание, И.О. Фамилия)

Заказчик

Заместитель директора – начальника управления правового

(ученая степень, звание, должность, место работы полностью, И.О. Фамилия)

управления по вопросам персонала и технического развития

юридической службы АО «АВТОВАЗ» И.А. Петров

Тольятти 2020

Аннотация

Актуальность исследования обусловлена широтой области применения секрета производства (ноу-хау) и важной ролью информации о продукте в сфере прав на результаты интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации.

Объект исследования – общественные отношения, складывающиеся между субъектами в сфере секрета производства (ноу-хау).

Предмет исследования – совокупность юридических норм российского и зарубежного права, регулирующих отношения в сфере ноу-хау, судебная правоприменительная практика.

Цель исследования – комплексное изучение института секрета производства (ноу-хау), выполняемое с помощью задач в виде:

- проведения сравнительного анализа норм российского и зарубежного права, регламентирующих отношения в сфере ноу-хау;
- изучения судебной практики, предметом разбирательства которой является секрет производства (ноу-хау);
- проведения сравнительного анализа норм, регулирующих отношения в сфере ноу-хау в рамках гражданской, уголовной, административной и трудовой отрасли права;
- сопоставления доктрины секрета производства (ноу-хау) и содержания нормативно - правовых актов, включающих информацию о нём.

Методы исследования: общенаучные методы, включающие синтез, анализ, системный подход, дедукция, индукция; частнонаучные методы, к которым относятся: формально-юридический метод, метод сравнения.

Структура и объём работы: работа состоит из введения, 3-х глав, заключения, списка 45 используемой литературы и используемых источников. Общий объём работы без титульника, задания и календарного плана – 54 страницы.

Оглавление

Введение.....	Ошибка! Закладка не определена.
Глава 1 Понятие и признаки секрета производства (ноу-хау) ...	Ошибка! Закладка не определена.
1.1 Понятие и виды ноу-хау.....	Ошибка! Закладка не определена.
1.2 Соотношение секрета производства (ноу-хау) и коммерческой тайны	Ошибка! Закладка не определена.
Глава 2 Исключительное право на секрет производства (ноу-хау)	Ошибка! Закладка не определена.
2.1 Содержание исключительного права на секрет производства (ноу-хау)	Ошибка! Закладка не определена.
2.2 Условия и меры охраны исключительного права на секрет производства (ноу-хау)	Ошибка! Закладка не определена.
Глава 3 Использование секрета производства (ноу-хау).....	Ошибка! Закладка не определена.
3.1 Договор об отчуждении исключительного права на секрет производства (ноу-хау)	Ошибка! Закладка не определена.
3.2 Лицензионный договор о предоставлении права использования секрета производства (ноу-хау)	Ошибка! Закладка не определена.
3.3 Ответственность за нарушение исключительного права на секрет производства (ноу-хау)	Ошибка! Закладка не определена.
Заключение	Ошибка! Закладка не определена.
Список используемой литературы и используемых источников	

.....**Ошибка! Закладка не определена.**

Введение

Актуальность темы исследования обусловлена важной ролью информации о создании, сферах и правилах использования продукта, его материалах. Данная информация является секретом производства (ноу – хау). Она имеет коммерческую ценность и посторонним лицам, которыми могут оказаться потенциальные конкуренты, не оглашается. Ноу-хау обладает широкой областью применения. Существует определённая взаимосвязь между коммерческой тайной и секретом производства. Она основывается на конфиденциальности информации о продукте. В её условиях обладатель информации создаёт продукт, использует его, тем самым получает и увеличивает собственный доход. В таком случае уместно говорить об исключительных правах на секрет производства. Необходимо знать, что они собой представляют. Обладатель ноу-хау должен обеспечить сохранность своего исключительного права на секрет производства. В то же время лица, взаимодействующие с ним, также должны уважать его права и законные интересы на сохранность сведений, составляющих секрет производства.

Объектом исследования являются общественные отношения, складывающиеся между субъектами в сфере секрета производства (ноу-хау).

Предметом исследования является совокупность юридических норм российского и зарубежного права, регулирующих отношения в сфере ноу-хау, и судебная правоприменительная практика.

База научного исследования. Представленная тема исследования имеет обширную базу разработок. Достаточно подробно исследовал секрет производства юрист и специалист по интеллектуальной собственности Зенин И. А. Авторы – специалисты в области интеллектуальной собственности: Блинец И. А. Новосёлова Л. А., Нестерова Н. В., Яблокова И. В., Волков С. Д., Юзефович Ж. Ю., Зорина Ю. Г., Фокин Г. В., Кореняко Л.Б., Мейбалиев Мамедали Талят Оглы, Ситдинов Р. Б., Валиев А. А., Джикаева Ф. З. Сербиновский Б. Ю., Плаксина Е. М., Мартасов Д. В., Понкин И. В.,

Редькина А. И. составили ряд научных работ, посвящённых секрету производства (ноу-хау).

Цель исследования – комплексное изучение института секрета производства (ноу-хау).

Задачи исследования:

– провести сравнительный анализ норм российского и зарубежного права, регламентирующих отношения в сфере ноу-хау;

– изучить судебную практику, предметом разбирательства которой является секрет производства (ноу-хау);

– провести сравнительный анализ норм, регулирующих отношения в сфере ноу-хау в рамках гражданской, уголовной, административной и трудовой отрасли права;

– сопоставить доктрину секрета производства (ноу-хау) и содержание нормативно - правовых актов, включающих информацию о нём.

Методы сбора и обработки информации. В исследовании используются общенаучные методы, включающие синтез, анализ, системный подход, дедукцию, индукцию. Применены частнонаучные методы, к которым относятся формально - юридический метод и метод сравнения.

Научные гипотезы. Предполагается, что комплексное исследование секрета производства (ноу-хау) позволит устранить существующие пробелы в современном законодательстве и разработать новые нормы. Они поспособствуют в будущем упрощению регулирования отношений в сфере ноу-хау.

Обоснование выбора использованных литературных источников. Представленные в данной работе источники содержат исследования видных в сфере науки интеллектуального права специалистов. Их профессиональное мнение оказывает значительное влияние на отношение к интеллектуальной собственности в целом и к секрету производства (ноу-хау) в частности.

Композиционные особенности и краткое содержание глав и параграфов основной части работы. Представленная работа состоит из аннотации,

оглавления, введения, трёх глав, заключения и списка используемой литературы и используемых источников. В первой главе проводится исследование понятия, признаков и видов секрета производства (ноу-хау). Анализируется соотношение ноу-хау и коммерческой тайны. Вторая глава исследования посвящена исключительному праву на секрет производства. Проводится анализ содержания исключительного права на секрет производства (ноу-хау). Осуществляется изучение условий и мер охраны исключительного права на секрет производства (ноу-хау). В третьей главе работы исследуется использование секрета производства (ноу-хау). Рассматриваются положения Гражданского кодекса Российской Федерации о договоре отчуждения исключительного права на секрет производства (ноу-хау) и о лицензионном договоре. Производится анализ положений российского законодательства об ответственности за нарушение исключительного права на секрет производства (ноу-хау). Заключение представляет собой итоги исследования. В списке используемой литературы и используемых источников указаны нормативные и литературные источники, содержащие информацию о секрете производства (ноу-хау). Указана судебная практика, в которой выражено практическое применение норм, регулирующих отношения в сфере секрета производства (ноу-хау).

Глава 1 Понятие и признаки секрета производства (ноу-хау)

1.1 Понятие и виды ноу-хау

Согласно статье 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации ноу-хау относится к результатам интеллектуальной деятельности и приравненным к ним средствам индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана [8]. Теоретически секрет производства приравнивается к результатам интеллектуальной деятельности [11, с. 102]. В соответствии с пунктом 2 Договора о Евразийском экономическом союзе под объектами интеллектуальной собственности понимаются секреты производства (ноу-хау) [9]. Законодатель полагает, что результатом интеллектуальной деятельности человека является реализованная в конечном продукте (товаре или услуге) идея, которая в дальнейшем приносит реальную выгоду. В соответствии со статьёй 1465 Гражданского кодекса секрет производства (ноу-хау) – это сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и другие сведения) 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 у них к таким сведениям нет свободного доступа на законном основании и обладатель таких сведений принимает разумные меры для соблюдения их конфиденциальности, в том числе путём введения режима коммерческой тайны [8].

Информация о разработке и реализации продукта является секретной, то есть она не разглашается посторонним лицам. Исходя из нормы статьи 39 Соглашения по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности такую информацию принято считать закрытой или нераскрываемой информацией. Иначе говоря – конфиденциальной. Она в целом или в

определённой конфигурации и подборе её компонентов не является общеизвестной. Таким образом, она является секретной, ввиду чего подтверждает коммерческую ценность. Владелец информации применяет надлежащие меры, направленные на сохранение её конфиденциальности [41].

Перевод термина «ноу-хау» означает «знать, как» («знать, как сделать это»). В 1916 году в США в деле «Дюран против Брауна» истец пытался доказать, что полученные ответчиком сведения являются источником дохода для самого истца. Ответчик, получив эти сведения незаконным путём, использовал их в свою пользу. Истец тогда говорил примерно следующее: «наше знание об эксплуатации наших машин и способов работы на них, которое мы держали в секрете – это в какой-то мере способ продвижения товаров на рынок». Многие специалисты ссылаются именно на данный случай. Аналогичных ситуаций ими замечены не были.

Мировые бренды являются наиболее яркими примерами ноу-хау. Это уникальный рецепт напитка компании Coca-cola, состав духов Chanel No. 5 [44, с. 234]. Эти рецепты и способ приготовления данных продуктов, не полностью известные даже потребителям, уже много лет приносят многомиллионную прибыль их компаниям.

Под ноу-хау понимаются различного рода технические знания и опыт, не имеющие правовой охраны за рубежом, методы, способы и навыки, необходимые для проведения проектирования, расчётов, строительства и изготовления каких-либо объектов или изделий, научно-исследовательских, опытно-конструкторских, пусконаладочных и тому подобных работ. Это и методы, способы и навыки разработки и использования технологических процессов. Под ноу-хау также понимаются составы и рецепты материалов, веществ, сплавов и иных веществ, методы и способы лечения, поиска и добычи полезных ископаемых. К ноу-хау относятся практически применимые в производственной и хозяйственной деятельности знания и опыт административного, экономического, финансового и иного порядка, не являющиеся общеизвестными [12]. В законе РСФСР «О собственности

РСФСР» 1990 г. было указано, что ноу-хау – это объект интеллектуальной собственности. СССР с 1973 г. заключал с другими государствами соглашения, регламентирующие научно - техническое сотрудничество, где упоминалось ноу-хау [3, с. 653]. Во многих государствах ноу-хау не является объектом интеллектуальной собственности.

Ноу-хау используется в медицине. Оно выражено в медицинских устройствах, способах лечения, диагностики и профилактики заболеваний человека [15, с. 84]. Ноу-хау часто используется в спорте для оптимизации игры и улучшения её условий. Это разработка и производство спортивной экипировки, предметов спортивного оборудования, сувениров. К ноу-хау относится разработка, производство и эксплуатация спортивных технических сооружений, сложных технических спортивных объектов (например, метод покрытия спортивного поля). Ноу-хау является процесс подготовки и тренировки с использованием различных схем, тактик и стратегий игры [32, с. 9]. Всё перечисленное приносит материальную выгоду спортсменам, их тренерам, медицинским организациям и их специалистам.

В качестве ноу-хау может быть рассмотрена автоматизированная информационная система (АИС) предприятия, где ноу-хау – объект интеллектуальной собственности. Он представляет собой совокупность производственных, коммерческих, организационных и иных секретных сведений. Данный объект может рассматриваться как отдельный товар – программный продукт. Ноу-хау в таком виде – информационный набор методов и подходов, схем и инструментов, позволяющих успешно вести хозяйственную и коммерческую деятельность. Это совокупность новых знаний и опыта хозяйственной деятельности в финансово - коммерческой, организационно - управленческой, научно - технической отрасли. Во всех программных продуктах содержится ноу-хау, позволяющий его обладателю иметь и увеличивать доход. Ноу-хау в АИС предприятия – это сведения, отражающие новые знания об изобретениях, оригинальной технологии, новой организации производства, труда и управления, использующиеся

преимущественно в коммерческих целях [39, с. 2]. Внутри предприятия ноу-хау может быть выражено в договорах, регламентах и инструкциях, в которых описывается работа предприятия и его машин, устройство механизмов. Даже культура предприятия в технологическом и организационном плане, его традиции и рутина тоже является ноу-хау [39, с. 8]. Ноу-хау может иметь вид организации персонала, предпродажного и послепродажного сервиса, обучения персонала, авторского сопровождения продукта, консультирования покупателя [39, с. 9]. Перечисленное относится к ноу-хау, так как надлежащая организация предприятия тоже может приносить доход. От неё также зависит эффективность выполняемой работы, положение предприятия на экономическом пространстве. Таким образом, данное ноу-хау обладает действительной коммерческой ценностью.

Автоматизированная информационная система используется не только в коммерческих целях предприятия. Она используется в государственных органах в целях эффективной реализации поставленных перед конкретной государственной структурой задач. Например, для более эффективной деятельности Федеральной службы судебных приставов используется «Автоматизированная информационная система Федеральной службы судебных приставов» (АИС ФССП России). С помощью её средств создаётся и ведётся банк данных в целях обеспечения деятельности Федеральной службы судебных приставов в реализации функции принудительного исполнения актов судов, иных органов и должностных лиц [23]. Именно так обеспечивается эффективность работы данной службы. Поэтому АИС ФССП России можно назвать ноу-хау, обладающим потенциальной коммерческой ценностью. Она выражается не в приобретении дохода в будущем, а в гипотетическом приобретении дохода, как если бы данная АИС использовалась бы в коммерческих целях. Данный пример доказывает возможность использования ноу-хау в некоммерческих целях организациями, деятельность которых не связана с получением дохода.

Возможно возникновение ситуации, когда приобретатель (покупатель)

может не понимать значение включающего ноу-хау продукта продавца. Он не видит необходимости его приобретения, не прогнозирует возможные риски. Консультант - специалист, может научить покупателя правильно использовать новый продукт, истолковать ему преимущества и недостатки его приобретения. Консультация может быть произведена ещё до приобретения продукта, что способствует уменьшению экономических, технологических и технических рисков предприятия-покупателя.

Секрет производства (ноу-хау) обладает рядом признаков, выделяющих его из прочих объектов интеллектуальной собственности. Он является нематериальным объектом, так как изначально является идеей, выраженной в схемах и текстах. В отношении идеи невозможно совершить правомочие владения, поэтому вещное правомочие пользования напрямую к ноу-хау не применимо. Владение осуществляется именно к продукту, основанному на ноу-хау. Ноу-хау не подвергается физическому износу и не амортизируется. Секрет производства обладает неограниченной сферой применения. Он применяется в производстве и технике, экономике, медицине, спорте и других сферах деятельности. Ноу-хау характеризуется наличием секретности, то есть к нему в силу закона отсутствует свободный доступ иных лиц. Правообладатель предпринимает необходимые законные меры в целях защиты секрета производства (ноу-хау) от их посягательства, в том числе запрет правообладателя на помещение и распространение секретных сведений в открытом доступе без его согласия. Ноу-хау характеризуется действительной или потенциальной коммерческой ценностью. Конкретный продукт с наличием ноу-хау действительно может приносить его правообладателю значительный доход. Потенциальная ценность означает, что доход будет или гипотетически может быть получен в будущем. Основной мерой соблюдения конфиденциальности информации о секрете производства является режим коммерческой тайны [45, с. 346 – 347]. Секрет производства обладает признаком повторяемости. Он может быть получен независимо друг от друга разными лицами в отношении одного объекта,

вследствие чего каждое лицо приобретает собственный секрет производства. Это осложняет процесс доказывания правообладателем факта нарушения его права на секрет производства [10, с. 200 – 203].

Ноу-хау обладает рядом преимуществ. Так правообладатель не несёт дополнительных убытков в виде государственной пошлины. Исключительное право на ноу-хау является бессрочным. Отсутствует необходимость регистрации ноу-хау в Федеральной службе по интеллектуальной собственности (Роспатенте) [16, с. 64 – 65].

Имеется проблема определения части стоимости товара, содержащего ноу-хау. В силу своей уникальности и улучшенной эффективности из-за ноу-хау продукт возрастает в цене. Образуется поле для неуместного и чрезмерного повышения стоимости продукта. Необходима оценка нематериальных активов, не имеющих материально - вещественной формы [24]. Секрет производства относится к нематериальным активам, так как его использование способствует получению в будущем экономических выгод. Он имеет ограниченный доступ в отношении иных лиц. Секрет производства используется при оказании услуг и работ, при производстве материальной продукции [22]. Из этого следует, что секрет производства (ноу-хау) – вид нематериальных активов, основывающийся на результатах интеллектуальной деятельности. Это сведения о способах и методах осуществления работы или услуги, в отношении которых, в качестве охранительной меры от посягательства иных лиц, на законных основаниях вводится режим конфиденциальной информации. Согласно статье 5 Федерального закона «Об оценочной деятельности в Российской Федерации», объектами оценки являются объекты гражданских прав, способные участвовать в гражданском обороте, начиная от материальных вещей, заканчивая работами, услугами и исключительными правами на объект интеллектуальной собственности [21]. Оценщик проводит исследование рынка товаров и услуг, изучает экономические выгоды объекта оценки, состояние той отрасли, где объект реализуется. Так он сможет наиболее точно и объективно определить

стоимость товара и отдельную его часть в виде ноу-хау.

Секрет производства (ноу-хау) существует в различных видах. Есть техническое и коммерческое ноу-хау. К техническому ноу-хау относятся способы создания объекта при помощи применения технологий. Данный вид ноу-хау включает объекты патентных прав: изобретения, полезные модели, промышленные образцы. Выходящие за рамки патента объекты, относятся к коммерческим ноу-хау. Можно выделить организационный вид ноу-хау. Сюда можно отнести организацию рабочего времени организации, указание услуги.

Можно выделить авторский секрет производства (ноу-хау) и приобретённый. Авторский секрет производства придуман и реализован самим его автором. Приобретённый секрет производства находится у лица, получившего права на него по трудовому договору или дополнительному соглашению. Его приобретение оформляется договором подряда, договором о выполнении научно-исследовательских, опытно-конструкторских или технологических работ. Секрет производства (ноу-хау) подрядчика (исполнителя) приобретается заказчиком по договору или контракту о выполнении работ для государственных или муниципальных нужд, если это в нём предусмотрено. Приобретение исключительного права на ноу-хау оформляется также договором об отчуждении исключительного права на секрет производства. Секрет производства переходит гражданину и предпринимателю в полном объёме при наследовании и в порядке универсального правопреемства со всеми вытекающими из него правами и обязанностями соответственно.

Гражданский кодекс Российской Федерации в статье 1470 прямо называет служебный секрет производства. Исключительное право на него принадлежит не создавшему его работнику организации, а работодателю. Это связано с разработкой работником данного секрета производства в условиях выполнения им своих трудовых обязанностей [8].

В зависимости от количества правообладателей выделяется единоличный секрет производства и совместный. При единоличном может быть один правообладатель. Если их несколько – это совместный секрет производства.

Существует исключительное право секрет производства (ноу-хау), передающееся в полном объеме. Он включает правомочие владения, пользования, распоряжения. Второй вид – исключительное право секрет производства (ноу-хау), передающееся в ограниченном объеме. Он включает правомочие владения и пользования. Полная передача присуща служебному секрету производства, договору подряда, договору выполнения работ и контракту, предусматривающему такой расклад. Она характерна для договора об отчуждении исключительного права на секрет производства, завещания. Ограниченный объем прав характерен для лицензионного договора, договора коммерческой концессии, договора залога.

Таким образом ноу-хау является ценной информацией о создании и эксплуатации продукта, используемого в коммерческих и некоммерческих целях. Многообразие видов ноу-хау свидетельствует о множестве способов его применения в различных сферах деятельности. Исследование специалистами ноу-хау основано на наработках предыдущих исследовательских работ, что говорит о недостаточной активности исследования ноу-хау и неполном его объеме.

1.2 Соотношение секрета производства (ноу-хау) и коммерческой тайны

Тесная связь между секретом производства (ноу-хау) и коммерческой тайной обуславливается потенциальной и действительной коммерческой ценностью. Законодатель прямо указывает на режим коммерческой тайны, как на приоритетную разумную меру соблюдения конфиденциальности сведений.

Коммерческая тайна, в соответствии со статьёй 3 Федерального закона «О коммерческой тайне», представляет собой режим конфиденциальной информации. Он позволяет её обладателю при существующих или возможных обстоятельствах увеличить доходы, избежать неоправданных расходов, сохранить положение на рынке товаров, работ, услуг или получить иную коммерческую выгоду [27]. Секрет производства (ноу-хау) относится к информации, составляющей коммерческую тайну. Это сведения любого характера (организационные, технические, экономические, производственные и другие), в том числе о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, способах осуществления профессиональной деятельности. Эти сведения имеют действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности их третьим лицам. У них на законном основании отсутствует свободный доступ к указанным сведениям, в отношении которых обладателем введён режим коммерческой тайны. Коммерческая тайна – это не секрет производства, а режим конфиденциальности сведений.

В государствах – членах Европейского Союза ноу-хау не признаётся как объект интеллектуальной собственности. В их правовой системе коммерческая тайна охватывает ноу-хау, деловую и технологическую информацию. Она используется, когда у правообладателя имеется законный интерес в сохранении конфиденциальности информации. Ноу-хау должно обладать потенциальной и коммерческой ценностью. Интересам правообладателя будет нанесён ущерб, если иное лицо сможет незаконным путём приобрести, использовать или раскрыть ноу-хау. Своими противоправными действиями нарушитель подрывает научный и технический потенциал правообладателя, его деловые и финансовые интересы, стратегические возможности и конкурентоспособность. В коммерческую тайну европейского типа не входит неоригинальная или незначительная информация. Она не должна представлять собой информацию о навыках и опыте работников организации, не должна быть

общедоступной. Различные компании и некоммерческие исследовательские институты занимаются вложением средств в приобретение, разработку и использование ноу-хау. Поскольку конфиденциальная информация обеспечивает конкурентное выгодное положение компаний и исследовательских институтов на рынке, она является валютой в экономике знаний. Вложение в информацию является решающим фактором в отношении конкурентоспособности и инновационной деятельности данных организаций. Ноу-хау отвечает требованиям секретности, так как информация о нём не общеизвестна и не общедоступна. Правообладатель применяет разумные шаги, направленные на сохранение её в тайне [26]. Приняв единый для всех государств Европейского союза нормативный акт европейские законодатели смогли разрешить проблему неопределённости и гибкости режима ноу-хау. Ранее имелись затруднения из-за отличных правовых систем государств, включающих различное определение природы ноу-хау. В этом плане европейская модель ноу-хау имеет преимущество над российской, так как чётко определено его место в системе права. Но оно определено из непризнания ноу-хау европейской системой права объектом интеллектуальной собственности, в отличие от российской модели. В российском праве используется режим коммерческой тайны и иные охранительные. Коммерческая тайна охватывает секрет производства только тогда, когда правообладатель провёл урегулированные нормами закона процедуры для установления режима коммерческой тайны.

Секрет производства (ноу-хау) в рамках Модельного закона «О реализации прав государства на объекты интеллектуальной собственности в сфере науки и технологий» от 7 декабря 2002 года - это ценные сведения, технологии, конструктивные решения, другие результаты интеллектуальной деятельности. Они представляют собой реальную или потенциальную коммерческую ценность. Эти сведения охраняются их обладателями в режиме коммерческой тайны. Данный закон прямо говорит о государственной регистрации ноу-хау [30]. Он не является источником

права. На момент издания данного закона в Российской Федерации не было кодифицированного определения ноу-хау. Часть четвертая Гражданского Кодекса Российской Федерации вступила в действие в 2006 году, а Федеральный закон «О коммерческой тайне» действует с 2004 года. В настоящее время в отношении ноу-хау не требуется государственная регистрация. Указные в законе нормы схожи с нормами, регуливающими коммерческую тайну и патенты. В данном случае видно бессистемное развитие ноу-хау в российской системе права.

В итоге исследования выявлено, что понятия «коммерческая тайна» и «секрет производства (ноу-хау)» несинонимичны. Ноу-хау по российскому праву – это чистые сведения, обладающие коммерческой ценностью. Коммерческая тайна – это порядок их регулирования в условиях секретности. Ряду государств благоприятнее работать с уже существующей в их правовой системе коммерческой тайной. Не является ошибкой признание ноу-хау объектом интеллектуальной собственности. По системе российского права ноу-хау представляет собой идею, то есть продукт интеллектуальной деятельности человека, обладающий коммерческим потенциалом. Отказ от признания секрета производства (ноу-хау) объектом интеллектуальной собственности отрицательно скажется на российской системе права, так как перестанет существовать её целостность.

Таким образом результаты исследования позволили сформировать определённые выводы. Так о ценности конфиденциальной информации было известно ещё до создания термина «ноу-хау». Существуют различные виды ноу-хау в зависимости от отрасли его применения, желаемых результатов. Ноу-хау является оцениваемым элементом продукта. Его возможно использовать в целях реализации предпринимательских отношений, ради осуществления государственных и иных некоммерческих функций. Системы права классифицируются на те, которые признают ноу-хау объектом интеллектуальной собственности, и которые не признают его таковым. К числу первых относится Российская Федерация. Между данными системами

права заметно наличие коллизии. Её возможно разрешить путём использования режима коммерческой тайны, которая включает секрет производства.

Глава 2 Исключительное право на секрет производства (ноу-хау)

2.1 Содержание исключительного права на секрет производства (ноу-хау)

В соответствии со статьёй 1466 Гражданского кодекса Российской Федерации обладателю секрета производства (ноу-хау) принадлежит исключительное право его использования любыми способами, не противоречащими закону. Это касается изготовления изделий и реализации экономических и организационных решений в том числе. Исключительное право на секрет производства (ноу-хау) – это право правообладателя на использование секрета производства по своему усмотрению любыми, не противоречащими закону способами [8]. Исключительное право на секрет производства не имеет конкретного временного периода. Оно действует до тех пор, пока сохраняется конфиденциальность сведений. В странах Европейского союза режим исключительного права на ноу-хау не был создан намеренно. Эта особенность объясняется в Директиве от 8 июня 2016 года. В интересах инноваций и стимулирования конкуренции нельзя создавать каких-либо исключительных прав на ноу-хау и информацию, охраняемую как коммерческую тайну. Люди должны обладать возможностью независимого открытия собственного ноу-хау [26]. При установлении одного исключительного права на ноу-хау другие лица не смогут реализовать своё. Это приведёт к отсутствию конкуренции. Весь мир исходит из наличия фактической монополии. Реализуется не исключительное право на секрет производства, а сама конфиденциальная информация, составляющая коммерческую тайну, имеющая ограниченный доступ [10]. Организация – монополист не развивается при отсутствии конкурента, стимулирующего её прогресс, что отрицательно скажется на экономике государства. Поэтому исключительного права на ноу-хау в Европе не было установлено.

В содержание исключительного права на секрет производства (ноу-хау)

входят права и обязанности субъектов. Их объём различается в зависимости от вида правоотношений, роли одной из сторон в конкретном договоре и объёма их правомочий.

Правообладателями могут быть автор ноу-хау, правопреемник (наследник), приобретатель по договору отчуждения. Они обладают правомочиями владения, пользования и распоряжения в полной мере. Можно выделить специальное правомочие обладателя ноу-хау в виде выбора наиболее подходящей для себя меры охраны секрета производства (ноу-хау). Выбор часто граничит между коммерческой тайной и государственной регистрацией патента, если ноу-хау является элементом объекта патентных прав. Если речь идёт об авторе ноу-хау, то уместно говорить об авторском праве на секрет производства (ноу-хау). Тогда можно будет воспользоваться мерами, предусмотренными авторскими правами. Обладатель информации, составляющей коммерческую тайну, вправе установить, изменить или отменить в письменной форме режим коммерческой тайны. Он вправе использовать данную информацию для собственных нужд в рамках закона. Правообладатель может давать разрешение или доступ к указанной информации иным лицам, определив порядок и условия доступа. Он правомочен требовать соблюдения обязанностей по охране конфиденциальности данной информации от получивших к ней доступ государственных органов, органов местного самоуправления. Правообладатель вправе высказать требование лицам, получившим доступ к информации по ошибке или случайно, о соблюдении ими режима конфиденциальности. Он имеет право на защиту своих прав, в том числе в виде требования возмещения убытков.

Правообладатель правомочен распоряжаться исключительным правом на секрет производства (ноу-хау), запрещать или разрешать другим лицам использовать его. Он вправе отчуждать исключительное право на секрет производства, передать его в использование. При подобном распоряжении исключительным правом у правообладателя и приобретателя возникают

специфический комплекс прав и обязанностей.

Обязанности правообладателя вытекают из договоров, связанных с передачей исключительного права на секрет производства или с предоставлением работ и оказанием услуг. При заключении договора об отчуждении исключительного права на секрет производства и лицензионного договора правообладатель обязан передать исключительное право приобретателю. Отчуждение происходит в полном объёме. Если договор лицензионный – в ограниченном объёме (правомочие пользования). Есть общие нормы об обязанности правообладателя сохранить конфиденциальность сведений секрета производства. При отчуждении срок сохранения конфиденциальности идёт в течение действия исключительного права на секрет производства. В лицензионном договоре – в течение срока действия лицензионного договора. На приобретателя также возлагается обязанность по сохранению конфиденциальности секрета производства в течение срока действия указанного исключительного права. При отчуждении исключительного права правообладатель имеет право на вознаграждение.

В договоре коммерческой концессии правообладатель также имеет право на равноценное вознаграждение, предоставляемое приобретателем в обмен на дачу комплекса исключительных прав. Правообладатель обязан передать необходимую приобретателю информацию для дальнейшего использования переданных ему прав. Он обязан оказывать содействие с помощью консультационной и технической поддержки пользователя и его работников. Права и обязанности сторон в остальном такие же, как в лицензионном договоре. В отношении передаваемого исключительного права на секрет производства устанавливается минимальный или максимальный объём его использования на определённой территории.

Правообладатель вправе использовать секрет производства (ноу-хау) как предмет залога, заключая договор залога с залогодержателем. В течение срока действия договора залогодатель вправе использовать без согласия залогодержателя секрет производства (ноу-хау) и распоряжаться им. Он не

сможет отчуждать его третьим лицам, если иного не будет оговорено в договоре [6]. Если ноу-хау включено к объект патентных прав, то потребуется государственная регистрация договора залога исключительных прав, иначе залог будет признан несостоявшимся. Разглашение ноу-хау недопустимо.

Право правообладателя на сохранность конфиденциальности сведений ведёт к обязанности приобретателя не распространять их. По условию договора коммерческой концессии приобретатель (пользователь) обязан использовать ноу-хау указанным в договоре образом, обеспечивать сравнимое с правообладателем качество реализации ноу-хау. Он должен соблюдать все инструкции и указания правообладателя. В силу залога залогодержатель вправе удовлетворить требования за счёт причитающихся ему или залогодателю доходов от использования ноу-хау. В договоре и контракте на выполнение работ исключительное право на секрет производства будет принадлежать исполнителю (подрядчику). При указании в нём обратного, ноу-хау будет принадлежать заказчику. В договоре подряда права и обязанности, связанные с ноу-хау, касаются передачи информации и её нераскрываемости иным лицам. Если сторона узнает сведения, в отношении которых введён режим коммерческой тайны, сведения о новых технических решениях, то получившая их сторона не вправе разглашать их иным лицам при отсутствии согласия другой стороны [5]. Заказчик и подрядчик не имеют права раскрывать ноу-хау друг друга лицам, не входящим в круг сторон договора. Подрядчик обязан передать заказчику результат работы и информацию, касающуюся его использования и эксплуатации. Это необходимо, так как используемый подрядчиком способ, включающий ноу-хау, может привести к неблагоприятным последствиям. При выполнении опытно-конструкторских, технологических и научно - исследовательских работ исполнитель обязуется согласовать с заказчиком необходимость использования охраняемых результатов интеллектуальной деятельности, которые принадлежат третьим лицам. Согласуется и

приобретение прав на их использование. Это касается и сведений, составляющих коммерческую тайну, патентов, включающих ноу-хау. Исполнитель обязательно гарантирует заказчику, что данные действия не нарушают исключительные права иных лиц. Заказчик точно будет знать, что конфиденциальные сведения использованы законным путём. Стороны договора обязаны хранить конфиденциальность сведений при использовании результата работ. Каждая из них публикует конфиденциальные сведения, полученные в ходе выполнения работы, только с согласия другой стороны.

В совместном обладании секретом производства (ноу-хау) каждый из правообладателей самостоятельно выбирает законные способы использования ноу-хау, если иного не предусмотрено в их соглашении. Доходы распределяются между ними, как правило, в равных долях. Оба правообладателя вправе самостоятельно выбирать меры защиты исключительного права. Для раскрытия конфиденциальности сведений требуется согласие совладельца ноу-хау.

В трудовых отношениях исключительное право на секрет производства (ноу-хау) принадлежит работодателю, поскольку служебный секрет производства создаётся в рамках трудовой деятельности работника. Гражданин, которому в силу своих трудовых обязанностей стали известны сведения, составляющие секрет производства, обязан сохранять их в режиме конфиденциальности, пока не прекратится действие исключительного права на секрет производства (ноу-хау) [8]. Работодатель обязан ознакомить работника с информацией, составляющей коммерческую тайну, под расписку, поскольку он будет иметь к ней доступ. Он обязан ознакомить работника с установленным им режимом коммерческой тайны и с мерами ответственности за нарушение режима под расписку. Работодатель создаёт работнику необходимые условия для соблюдения установленного им режима.

Это должно оговариваться в трудовом договоре или соглашении к нему. Если данное положение не было предусмотрено, работник должен

будет дать своё согласие на его доступ к коммерческой тайне работодателя [27].

Работник обязан соблюдать режим коммерческой тайны. Ему запрещено разглашать конфиденциальную информацию без согласия работодателя и его контрагентов. Работнику также запрещено использовать её в личных целях в течение всего срока действия режима коммерческой тайны, даже если действие трудового договора прекращено. Работник обязан передать работодателю материальные носители, содержащие коммерчески ценную информацию, тем более в случае прекращения и расторжения трудового договора, когда носитель находился в пользовании работника. Он обязан возместить убытки в случае разглашения им конфиденциальной информации, если она стала для него известной в силу исполнения трудовых обязанностей.

Работодатель вправе потребовать возмещения убытков, кроме случая, когда он сам не соблюдал охранительных мер. При наличии вины, он будет возмещать организации убытки. Работодатель не требует возмещения убытков, если утечка информации произошла по вине третьих лиц или вследствие непреодолимой силы. Работник вправе в судебном порядке обжаловать незаконное введение работодателем режима коммерческой тайны в отношении информации, к которой он получил доступ [27].

Таким образом, содержание исключительного права на ноу-хау сводится к сохранению конфиденциальности сведений, составляющих секрет производства. Оно выражено в том, что один субъект правоотношения (подрядчик или заказчик, в зависимости от того, кто является правообладателем ноу-хау) обязуется сохранить их в тайне от других лиц, не участвовавших в сделке. В результате обеспечивается дальнейшее получение материальной выгоды от использования ноу-хау в условиях конфиденциальности.

2.2 Условия и меры охраны исключительного права

на секрет производства (ноу-хау)

Охрана секрета производства осуществляется исходя из конституционной нормы статьи 44, гарантирующей гражданам охрану интеллектуальной собственности законом [14]. Охрана – это совокупность мер, направленных на сохранность исключительного права на секрет производства. Охрана секрета производства (ноу-хау) включает в себя меры, осуществляемые до нарушения прав и интересов правообладателя, а защитные меры осуществляются непосредственно при нарушении права. Защита – конкретный комплекс материальных и процессуальных мер, осуществляемых в целях восстановления нарушенных или оспариваемых прав [18, с. 41].

Отсутствует чёткий перечень охранительных мер в отношении секрета производства (ноу-хау). Как правило, выбор граничит между регистрацией патента и сохранением секрета производства [4, с. 121]. Введение же режима коммерческой тайны не является обязательным [29]. Законодатель оставил право выбора «разумных» мер за правообладателем, не предложив объектов выбора. «Разумные меры» можно заменить на конкретные меры защиты, указанные в кодифицированных актах. В ином варианте возможна его охрана в виде запатентованного технического решения. Он может находиться под охраной авторского или патентного права, вследствие своей необоротоспособности [11, с. 102]. Например, есть патент на изобретение в виде инструмента из крупнозернистых твёрдых сплавов, включающий способ получения узкофракционного монокристаллического порошка карбида вольфрама. Это достаточно твёрдое химическое соединение, необходимое для работ на территории Арктики, являющееся ноу-хау [1, с. 5]. Регистрируется здесь именно само изобретение. Ноу-хау, как идея получения соединения, предоставляется охрана.

Существуют конкретные условия охраноспособности секрета производства (ноу-хау) и исключительного на него права. Так информация

должна быть коммерчески ценной действительно или гипотетически. Она не должна быть известна иным лицам. Они не должны иметь свободный доступ к данной информации.

В отношении конфиденциальной информации возможно применение следующих охранительных мер:

- определение перечня информации, составляющей коммерческую тайну;

- ограничение доступа к информации, составляющей коммерческую тайну, путём установления определённого порядка обращения с ней, контроля за соблюдением порядка;

- учёт лиц, получивших доступ к информации, составляющей коммерческую тайну, которым была передана данная информация, либо был предоставлен доступ к ней;

- регулирование работниками и контрагентами отношений по использованию информации, составляющей коммерческую тайну на основании трудовых и гражданско-правовых договоров;

- нанесение грифа «Коммерческая тайна» с указанием обладателя (для юридических лиц необходимо указание полного наименования и места нахождения, а для индивидуальных предпринимателей – фамилия, имя, отчество, место жительства гражданина, который является индивидуальным предпринимателем) на материальные носители и реквизиты документов, содержащих информацию, составляющую коммерческую тайну.

После обязательного проведения указанных пяти процедур правообладатель устанавливает режим коммерческой тайны. Данные меры должны быть исполнены правообладателем в определённых рамках и быть разумно достаточными. Должен исключаться доступ к конфиденциальной информации лиц, не имеющих разрешения правообладателя на её получение или ознакомление. Для работников и контрагентов соблюдаются условия взаимодействия с данной информацией без нарушения режима коммерческой тайны. Правообладатель может использовать меры по технической защите

конфиденциальности информации [27].

В трудовых отношениях обязанности работодателя в отношении секрета производства являются необходимыми охранительными мерами. Они используются в целях недопущения раскрытия ноу-хау работником. То же можно сказать про стороны в договоре о выполнении работ.

Уполномоченный орган может потребовать от правообладателя информацию, содержащую коммерческую тайну, в целях выполнения задачи по защите конкуренции. Это относится к Федеральной антимонопольной службе, осуществляющей свою деятельность, основываясь на предупреждении и пресечении монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции [25]. Законодатель предусмотрел, что в отношении ноу-хау органы публичной власти и их должностные лица тоже могут нарушить исключительное право на ноу-хау правообладателя.

При возникновении спора правообладатель направляется в суд. Поскольку предмет спора приносит коммерческую выгоду, разбирательство будет проходить в арбитражном суде. По этой же причине дело возможно будет рассмотреть в закрытом судебном заседании [2].

Основные способы (меры) защиты гражданских прав перечислены в статье 12 Гражданского Кодекса Российской Федерации. В отношении интеллектуальной собственности применяются также специальные способы защиты исключительных прав. Так к способам защиты относится требование о признании права, предъявляемое отрицающему это право лицу. Следующий способ – пресечение действий, нарушающих право правообладателя или создающих угрозу его нарушения. Требование об этом адресовано лицу, совершающему эти действия, только осуществляющее необходимые к ним приготовления, а также лицу, которое может пресечь такие действия. Также применяется возмещение убытков. Требование направляется лицу, незаконно использовавшему секрет производства (ноу-хау), в результате чего правообладателю был причинён материальный ущерб. Один из специальных способов защиты исключительного права – требование

об изъятии материального носителя. Оно предъявляется изготовителю, хранителю, продавцу и иным лицам, способным распространить информацию о ноу-хау. По решению суда материальные носители могут быть изъяты из оборота и уничтожены без предоставления компенсации. Аналогично с изъятием оборудования, использованного при нарушении исключительного права на секрет производства. Может быть наложен арест на материальные носители и оборудование. Если правообладатель и нарушитель являются предпринимателями, а спор рассматривается в арбитражном суде, то сначала они должны попытаться разрешить спор в претензионном порядке. Следующий специальный способ не применяется в отношении ноу-хау, но вполне мог бы использоваться. Истец мог бы выбрать наиболее удобный для него способ защиты. Речь идёт о компенсации за нарушение исключительного права, используемой вместо взыскания убытков. Она не применяется вследствие сложности доказывания вины нарушителя. Данная мера была бы более приемлемой для ответчика. Пока компенсация предусматривается как способ защиты исключительного права на авторские произведения в статье 1301 Гражданского кодекса Российской Федерации, где установлены конкретные расценки [8]. Способом защиты исключительного права на секрет производства также является требование о публикации решения суда о допущенном нарушении с указанием действительного правообладателя, обращённое к нарушителю права [40, с.160 – 162].

Нормы главы 70 об авторском праве Гражданского кодекса косвенно указывают на возможность применения к ноу-хау охранительных мер, используемых в отношении авторского произведения. Так создатель секрета производства (ноу-хау) является его автором. В отношении его ноу-хау возможно применение компенсации, нанесение аналогичной грифу «Коммерческая тайна» маркировки. Многие предприниматели считают, что авторское право не применимо к ноу-хау, так как прямые указания на это в законе отсутствуют. В соответствии со статьёй 1271 Гражданского кодекса

Российской Федерации на документы, содержащие конфиденциальную информацию, наносится знак охраны авторского права. Он состоит из латинской буквы «С» в окружности, имени или наименовании правообладателя, года первого опубликования произведения. Вместо него можно внести дату введения ноу-хау в эксплуатацию.

В законодательстве о ноу-хау отсутствует прямой запрет или разрешение на использование нескольких мер охраны одновременно. В норме статьи 1465 Гражданского кодекса требуется указание на исключительную возможность правообладателя выбрать единственную, наиболее подходящую для него меру (режим коммерческой тайны, авторское право, патент). Это исключит возникновение ситуации, при которой правообладатель не может доказать оборотоспособность своего ноу-хау вследствие разных условий охраны, и суд определяет режим охраны за правообладателя.

Споры, касающиеся секрета производства (ноу-хау), в основном рассматривают арбитражные суды. В рамках их работы дела рассматривают их специализированные суды по интеллектуальным правам [31]. Если судебный процесс должен проходить в закрытом судебном заседании, то инициирование данного решения должно исходить от участвующего в деле заинтересованного лица, ходатайствующее перед судом. Оно подтверждает наличие предпринятых охранительных мер в отношении конфиденциальных сведений и отношение информации к сведениям, составляющим коммерческую тайну [20].

Обращение правообладателя ноу-хау в районный суд, рассматривающий уголовные дела достаточно редко встречается в правоприменительной практике. Уголовный суд может направить истца в гражданский суд для возмещения материального ущерба. Так было в разбирательстве между ООО (истец) и Савохиным Д. П. с Агафоновым А. В. (ответчики). Данные лица собирали сведения, составлявшие коммерческую тайну из корыстной заинтересованности путём подкупа. У Агафонова А. В.

возник преступный умысел в виде незаконного сбора конструктивной документации (чертежей выключателя и разъединителя, описания к ним). То было ноу-хау ООО. Агафонов А. В. хотел передать его представителям некоего завода. Он обратился к бывшему сотруднику ООО – Савохину Д.П., которому предложил денежное вознаграждение за сбор и передачу документации. Тот смог добыть её через третье лицо – работника, имевшего к ней доступ. В итоге данных лиц признали виновными в совершении преступления по статье 183 Уголовного Кодекса Российской Федерации [36]. Практика показала специфичный характер ноу-хау, как объекта посягательства, выраженный в похищении идеи, зафиксированной в документе. Редкое применение норм уголовного права говорит о приоритете возмещения материального ущерба над наказанием виновного.

В США ноу-хау является объектом интеллектуальной собственности. В их правовой системе применяется судебный прецедент, уделяется большое внимание рассмотрению наиболее видных судебных споров. Европейский союз не признает ноу-хау объектом интеллектуальной собственности, но в правовой системе каждого государства – члена имеются свои положения о ноу-хау. Например, в Австрии, Германии, Испании и Польше нормы по защите ноу-хау содержатся в законодательстве о защите конкуренции, а в Италии и Франции при охране ноу-хау используется законодательство о промышленной собственности. В Китайской Народной Республике ноу-хау – это объект интеллектуальной собственности. Бремя доказывания о незаконном получении ноу-хау ответчиком лежит на истце. В Японии к ноу-хау не применяются требования о коммерческой ценности. Достаточно, чтобы сведения были полезными для коммерческой деятельности и имели практическую применимость [17, с.24 – 27].

Уполномоченному государственному органу или органу местного самоуправления, суду, органу предварительного следствия и дознания позволено мотивированно требовать предоставления информации, составляющую коммерческую тайну. Их доступ временный, так как

рассчитан на конкретную ситуацию. В статье 6 Федерального закона «О коммерческой тайне», нормативных актах, регулирующих деятельность указанных органов, необходимо конкретизировать, что доступ к данной информации предоставляется по окончании проверки, следственного действия и судебного заседания соответствующими органами. Оно будет оформлено актами проверки, протоколом, судебным постановлением в форме решения, определения или приговора.

Существует дискуссионный вопрос о регистрации секрета производства (ноу-хау) в условиях российской системы права. Рационально не регистрировать ноу-хау в Роспатенте, а использовать нормы, регулирующие установление режима коммерческой тайны, охрану авторских прав и патентов. Так в суде по интеллектуальным правам был спор между ООО «Тюменские аэрозоли» и казённым учреждением «Специальная техника и связь» о признании договора о предоставлении права использования секрета производства действующим. Стороны заключили лицензионный договор на 3 года, который истёк, но не был пролонгирован. Был заключён договор о предоставлении права использования результата интеллектуальной деятельности, в целях доработки документации по производству изделия "Контроль-М". Истец считал, что последний договор пролонгирует первый договор, порождая прежние обязательства, ноу-хау должен быть зарегистрирован. Суд отказал в удовлетворении иска и подтвердил, что государственная регистрация исключительного права на секрет производства (ноу-хау) не соответствует нормам закона [34]. Данный пример показывает невозможность государственной регистрации ноу-хау. Виден пробел в виде отсутствия норм, запрещающих или разрешающих его регистрацию. Использование коммерческой тайны – один из рациональных вариантов охраны ноу-хау.

В суде по интеллектуальным правам был спор между ООО «КРОНВЕТ» и Федеральным государственным бюджетным научным учреждением «Всероссийский научно-исследовательский и технологический

институт птицеводства». Требование ООО выражалось в запрете использования секрета производства (технология для производства вакцины против инфекционного бронхита кур), распоряжения им. Истец указал, что ответчик без его согласия предоставил третьему лицу неисключительную лицензию. Он считал, что ноу-хау не было совместным, но был служебным. Истец предоставил регистрационное удостоверение, выписку технических условий производства вакцины, Положение ООО "Кронвет" о коммерческой тайне. Суд установил, что истец из всех своих документов отметил грифом "Коммерческая тайна" служебное задание. Им должен был быть помечен Регламент по изготовлению и контролю вакцины. Разработчиками препарата установлены директор и два старших научных сотрудника филиала учреждения, являвшиеся сотрудниками ответчика и истца одновременно [35]. Данное дело доказывает эффективность использования режима коммерческой тайны. Так ноу-хау будет оборотоспособно. Данное дело доказывает необходимость в наличии отдельного законодательного акта или указания в главе 75 Гражданского Кодекса о праве на секрет производства (ноу-хау) или в Федеральном законе «О коммерческой тайне» конкретного чёткого перечня документов, на которых правообладатель может ставить гриф «Коммерческая тайна».

В итоге, в целях охраны исключительного права на секрет производства (ноу-хау) необходимо определить коммерчески ценную информацию, осуществить сохранность от посторонних лиц, у которых отсутствует к ней свободный доступ. Секрет производства (ноу-хау) является нематериальной идеей, поэтому он необоротоспособен, в отличие от конкретного продукта, в котором ноу-хау является составляющим его элементом. Так существование ноу-хау будет признано.

Таким образом сформулированы определённые выводы. Так содержание исключительного права на ноу-хау составляют права и обязанности взаимодействующих друг с другом субъектов, касающиеся сохранности ценных конфиденциальных сведений в тайне от третьих лиц.

Первой обязанностью правообладателя является определение коммерчески ценной информации, затем её фиксация. Только потом будет возможно осуществление защитных мер в отношении неё. К ноу-хау применим режим коммерческой тайны, авторского права (для создателя ноу-хау), патентного права (в отношении изобретений, полезных моделей и промышленных образцов), что следует напрямую указать в источниках права.

Глава 3 Использование секрета производства (ноу-хау)

3.1 Договор об отчуждении исключительного права на секрет производства (ноу-хау)

Правомочие пользования позволяет извлечь из ноу-хау определённую выгоду. Правомочие распоряжения позволяет передать право на ноу-хау другому лицу в полном или ограниченном объёме. Распоряжение в форме отчуждения рассматривается как своеобразная выгода, когда правообладатель не может реализовывать ноу-хау самостоятельно вследствие технических, экономических, технологических причин. Он несёт крупные убытки, поэтому наличие ноу-хау является бременем. Выгодой может быть вознаграждение правообладателю за передачу исключительного права.

Предоставление исключительного права на секрет производства (ноу-хау) иному лицу – это его отчуждение. Правообладатель передаёт исключительное право на секрет производства приобретателю в полном объёме [8]. При его передаче секрет производства не считается раскрытым. Во-первых, приобретатель получает исключительное право на секрет производства законным путём. Во-вторых, новый обладатель обеспечивает секрет производства охранительными мерами от посягательства иных лиц. Бывший правообладатель по-прежнему не раскрывает информацию, составляющую секрет производства, пока не прекратится действие переданного исключительного права [8].

В целях передачи исключительного права стороны заключают письменный договор об отчуждении исключительного права на секрет производства. Он будет недействительным без юридического закрепления правоотношения со всеми вытекающими правами и обязанностями сторон. Государственная регистрация договора не требуется, за исключением договора в отношении изобретения, полезной модели и промышленного образца. Основанием регистрации будет решение о выдаче патента и факт

уплаты патентной пошлины. Она будет возможна по заявлению сторон договора. Если они не исполнили требование по регистрации исключительного права, то его переход будет признан несостоявшимся. Правообладатель получает вознаграждение в обмен на переданное им исключительное право. Договор будет незаключённым, если данный пункт отсутствует, или не указан размер и порядок вознаграждения. Оно выплачивается в форме фиксированных разовых платежей, периодических платежей, процентных отчислений от выручки и иного дохода в иной форме. Если стороны – две коммерческие организации, то безвозмездное отчуждение исключительного права на ноу-хау не допускается [8].

Исключительное право на ноу-хау переходит к приобретателю в момент заключения договора об отчуждении исключительного права на секрет производства. Стороны могут указать другой момент перехода, иную дату. Если договор подлежит государственной регистрации, то момент перехода состоит в государственной регистрации [8].

Прежний правообладатель вправе вернуть себе исключительное право на секрет производства путём перевода данного права на себя в судебном порядке, если приобретатель не выплатит обязательное вознаграждение. Прежний правообладатель может потребовать возмещения убытков. Если приобретатель не выплатил вознаграждение в установленный срок, правообладатель отказывается от договора в одностороннем порядке. Тогда он требует возмещения убытков, причинённых расторжением. Договор об отчуждении исключительного права на секрет производства прекращается с истечением 30 дней с момента получения приобретателем уведомления об отказе от договора. При этом, в течение этого срока приобретатель так и не исполнил обязанность по выплате вознаграждения [8].

Законодателем и специалистами мало рассмотрен вопрос о передаче по наследству конфиденциальных сведений, составляющих секрет производства (ноу-хау), и их сохранности в течение 6 месяцев. Договор об отчуждении исключительного права на секрет производства (ноу-хау) является наиболее

эффективным средством передачи ноу-хау, так как определены составляющие коммерческую тайну сведения. В завещании обязанность на сохранность данных сведений в течение шестимесячного срока возлагается на исполнителя завещания как доверительного управляющего согласно статье 1173 Гражданского кодекса Российской Федерации. Он хранит конфиденциальные сведения для последующей передачи наследнику в соответствии со статьёй 1135 данного кодекса [7]. В ином случае управление исключительным правом на ноу-хау будет осуществлять нотариус, как учредитель управления. Тогда доверительным управляющим может быть юридическая организация, работающая в сфере интеллектуальной собственности. Нотариус таким образом не будет отвлечён управлением и хранением ноу-хау от своих основных обязанностей.

Таким образом, отчуждение исключительного права на ноу-хау выгодно для обеих сторон. Приобретатель получает источник своего будущего дохода, правообладатель получает вознаграждение и лишается обременяющего его объекта. Регистрация перехода исключительного права зависит от выбора правообладателем режима охраны конфиденциальной информации. Приобретение правообладателем суммы вознаграждения равной стоимости ноу-хау говорит о равенстве сторон договора и соблюдении их законных интересов. Договор об отчуждении исключительного права на секрет производства может быть эффективным средством передачи ноу-хау правопреемнику в наследственных правоотношениях.

3.2 Лицензионный договор о предоставлении права использования секрета производства (ноу-хау)

Если правообладатель хочет расширить зону своего влияния (увеличить свой объём продаж, привлечь большее число покупателей), то он заключает лицензионный договор. Правообладатель не отказывается от

своего исключительного права, а делится им с другими лицами в определённом объёме. Тогда извлечением полезных свойств будет получение дохода.

Напрямую использование ноу-хау невозможно, так как оно является идеей, которая позже реализуется в продукте. Только тогда можно говорить об использовании ноу-хау. Правообладатель может передавать приобретателю исключительное право на секрет производства в пределах, определённых лицензионным договором. В соответствии с ним правообладатель передаёт или обязуется передать приобретателю право использования секрета производства. Согласно нормам с закона и условиям договора приобретатель должен продолжать хранить в тайне от иных лиц сведения о секрете производства. Право владения по данному договору определяется на определённый срок. Тогда любая сторона, предупредив противоположную за 6 месяцев или более (если больший срок определён в договоре), может в любое время отказаться от договора. Правообладатель хранит конфиденциальность сведений, пока она не будет раскрыта [8]. При заключении лицензионного договора приобретателю не переходят исключительное право на ноу-хау. Переходит лишь полномочие пользования. Приобретатель нуждается в качественных ресурсах, эффективных методах их разработки в целях получения большей прибыли. Поэтому он заключает лицензионный договор, по которому обладатель ноу-хау передаёт на ограниченное пользование право его использования. По общему правилу срок действия лицензионного договора действует в пределах действия исключительного права на результат интеллектуальной деятельности и средство индивидуализации. Ноу-хау характеризуется бессрочным исключительным правом, за неимением конкретного временного периода действия. Однако, если стороны не указали в договоре конкретный срок действия лицензионного договора, то он продолжит действовать в течение 5 лет [8]. Данная норма позволяет сохранить правовую определённость относительно настоящего и единственного правообладателя.

Поэтому норма, касающаяся срока действия лицензионного договора, в некоторой степени является охранительной.

Лицензиар - обладатель исключительного права на секрет производства (ноу-хау) предоставляет лицензиату – приобретателю право использования секрета производства (ноу-хау) в определённых в договоре пределах (в конкретном виде деятельности или определённой территории, определёнными способами, в конкретном количестве предоставленных прав). Договор обязательно заключается в письменной форме. Кроме того, если стороны заключают лицензионный договор, включающий патентоспособный объект, включающий секрет производства (ноу-хау), то данный договор подлежит государственной регистрации. Если в лицензионном договоре стороны не указали территорию использования исключительного права на секрет производства, то оно распространяется в пределах всей территории Российской Федерации [8]. Например, у некой компании в качестве ноу-хау используется определённый способ переработки отходов. Она заключила лицензионный договор с другой компанией, где этот способ будет некоторое время ей использоваться. Территории они не указали. У второй компании могут быть свои филиалы на всей территории Российской Федерации. Значит, исключительное право на секрет производства (ноу-хау) будет действовать на местах их нахождения, то есть на всей территории государства.

Законодатель выделяет неисключительную (простую) лицензию и исключительную лицензию. Первая предоставляет лицензиату права использования исключительного права на секрет производства (ноу-хау). При этом лицензиар может заключать подобные договоры с другими лицензиатами. Отсутствие последнего условия означает, что лицензиату предоставлена исключительная лицензия. Для этого требуется указание нежелания лицензиата передачи исключительного права на секрет производства (ноу-хау) другим лицензиатам. Лицензиар не имеет право использовать исключительное право на секрет производства (ноу-хау) в

пределах использования предоставленных лицензиату прав. Данное положение касается исключительной лицензии. Договором может быть предусмотрено иное. В неисключительном лицензионном договоре не требуется оговаривать его неисключительность [8]. В отношении различных способов использования объектов интеллектуальной собственности в одном лицензионном договоре могут содержаться условия для лицензионных договоров разных видов.

Прекращение исключительного права на секрет производства сопровождается прекращением лицензионного договора. Договор прекращает действовать по истечении указанного в договоре срока, по истечении пятилетнего срока, или при раскрытии конфиденциальных сведений, составляющих секрет производства.

Лицензиат в обмен на предоставленное ему право использования чужого для него ноу-хау оплачивает вознаграждение в тех же формах, что и у договора отчуждения исключительного права. Иное может быть предусмотрено договором. Отсутствие порядка определения цены вознаграждения, условия о его размере приведёт к признанию лицензионного договора незаключённым. Если лицензиат не выплачивает вознаграждение в обусловленный срок, то лицензиар вправе отказаться от лицензионного договора в одностороннем порядке и потребовать возмещения убытков. Лицензионный договор прекратит своё действие с истечением 13 дней с момента уведомления лицензиара об отказе от договора, если в течение данного срока лицензиат не выполнил обязательство по выплате вознаграждения за предоставление права использования исключительного права на секрет производства (ноу-хау).

В лицензионном договоре, заключаемом между коммерческими организациями, не допускается безвозмездное предоставление лицензиату права использования исключительного права на территории всего мира и на весь срок действия исключительного права в условиях исключительной лицензии. Получение вознаграждения является доказательством

состоявшейся сделки, весьма значимой в международных частноправовых отношениях. В рамках международного частного права заметна коллизия в части признания и непризнания ноу-хау объектом интеллектуальной собственности. Европейского союз является подходящей моделью разрешения данной проблемы. Нужно использовать нормы, касающиеся коммерческой тайны, так как она признаётся в государствах, с которыми взаимодействует Российская Федерация.

Лицензионный договор часто заключается между сторонами, одна из которых может являться иностранным элементом. Например, между ООО «Йура Корпорейшн РУС» и организацией " YURA CORPORATION Co." 01.01.2012 был заключён лицензионный договор на использование секрета производства (ноу-хау). Согласно договору " YURA CORPORATION Co." (лицензиар) предоставил ООО «Йура Корпорейшн РУС» (лицензиату) право на использование данных, являющихся собственностью корейской организации. Продукт, созданный на основе ноу-хау – жгуты электропроводки. Стороны сделки активно сотрудничали. После выпуска товаров Кингисеппский таможенный орган Ленинградской области провёл камеральную таможенную проверку в целях оценки достоверности указанной таможенной стоимости ввезённых товаров. Требовалось определить элементы структуры таможенной стоимости лицензионных платежей. При проведении проверки было выявлено, что ООО предоставило корейской корпорации недостоверную информацию о цене товара. Оно не включило в таможенную стоимость товара лицензионные платежи за использование объектов интеллектуальной собственности. Не была включена сумма секрета производства (ноу-хау), что привело к снижению таможенной стоимости товара и суммы уплаты таможенных платежей. В связи с этим Таможенный орган в 2018 году предложил ООО осуществить корректировку таможенной стоимости товаров и уплатить таможенные пошлины. "Йура Корпорейшн РУС" обратилось в арбитражный суд с заявлением о признании незаконными решений Кингисеппского таможенного органа о корректировке

таможенной стоимости товаров, уведомлений об уплате таможенных платежей, специальных антидемпинговых, компенсационных пошлин, процентов и пеней. Суды первой и апелляционной инстанций пришли к выводу, что корректировка таможенной стоимости товаров была произведена органом правомерно. Суд кассационной инстанции изучил материалы дела и проверил правильность применения судами норм материального и процессуального права. Тот согласился с доводами предыдущих судов. В основном он ссылаясь на нормы Соглашения между Правительствами Российской Федерации, Республикой Беларусь и Республикой Казахстан от 25.01.2008 "Об определении таможенной стоимости товаров, перемещаемых через таможенную границу Таможенного союза". Таможенной стоимостью товаров, ввозимых на единую таможенную территорию таможенного союза, является стоимость сделки с ними. Это фактически уплаченная или подлежащая уплате цена за эти вывозимые на таможенную территорию товары. Таким образом, цена на ввозимый товар - это общая сумма всех платежей за эти товары. Суд, ссылаясь на Соглашение, уточнил, что при определении таможенной стоимости ввозимых товаров по стоимости сделки добавляются лицензионные и иные подобные платежи за использование объектов интеллектуальной собственности (включая платежи за патенты, товарные знаки, авторские права). Данная норма позволила определить суду кассационной инстанции правомерность корректировки таможенной стоимости товара. Кассационный суд принял решение о направлении дела на новое рассмотрение в суд первой инстанции, так как не все обстоятельства дела были ранее исследованы. В частности, ООО указывало, что спорные импортные комплектующие в продукции с ноу-хау можно использовать в ограниченном объёме, что налагает на производителя обязательство использовать в производстве части и компоненты, российского производства. Истец также указывал, что роялти, выплачиваемые по лицензионному соглашению, не имели прямой и непосредственной связи с ввезёнными товарами. Они относились к проекту завода, механизмам, оборудованию,

системам и методам контроля качества и уровня затрат. Всё перечисленное – это производство (изготовление) конечной продукции [33]. Если секрет производства (ноу-хау) использован при производстве ввозимых товаров или в них содержится, он включаются в таможенную стоимость ввозимого товара. Его необходимо указывать в лицензионных платежах [28]. Данный пример показывает, что можно оценить стоимость секрета производства. Демонстрируется защита коммерческих интересов правообладателя в сфере ноу-хау и международного частного права. Каждый элемент продукта имеет свою цену, включая ноу-хау. Правообладатель снижает цену на собственный продукт, устраняя конкурентов, чем наносит вред рыночным отношениям.

В лицензионном договоре обязательно указывается его предмет. Это то, что конкретно передаёт лицензиар – исключительное право на секрет производства (ноу-хау). Возможна передача документа (чертежей, рецептур, схем). Требуется указание способа использования ноу-хау. Если правообладатель – лицензиар сначала передал по договору исключительное право на секрет производства лицензиату, а после передал исключительное право новому правообладателю, то это не основание для расторжения заключённого ранее договора.

При использовании лицензионного договора лицензиат предоставляет лицензиару отчёты об использовании секрета производства (ноу-хау). Если в договоре стороны не указали условия о сроке и порядке предоставления отчётов, то при требовании лицензиара об их предоставлении лицензиат обязуется выполнить его. Пока действует лицензионный договор лицензиар воздерживается от действий, затрудняющих деятельность по использованию исключительного права на секрет производства (ноу-хау).

Если лицензиат использует секрет производства (ноу-хау) не предусмотренными в лицензионном договоре способами, то он понесёт соответствующую ответственность. То же самое касается использования такого результата по истечении срока договора. Так истец – АО «Научно-производственная корпорация «Уралвагонзавод» (лицензиар) предоставил по

лицензионным договорам от 29.03.2013 года и 01.07.2014 года ответчику – АО «Новозыбковский машиностроительный завод» (лицензиату) право производства продукции по лицензии, включающей ноу-хау, право реализовывать её в отношении третьих лиц. Реализация осуществлялась в пределах действия данных договоров. Истец обратился в суд в целях взыскания убытков, так как ответчик в период с 2014 по 2015 год производил и реализовывал в составе вагонов собственного производства тележки той модели, которая являлась предметом договоров. Суд подтвердил факт нарушения исключительных прав истца, основываясь на доказательствах лицензиара и на результатах проверки, оформленных актом от 18.12.2015 года. Исковое требование было удовлетворено [37]. Данный пример показывает пределы действия лицензионного договора, пределы использования исключительного права на секрет производства. Подтверждена невозможность постоянного использования с исключительного права на секрет производства лицензиатом.

Таким образом, лицензионный договор заключается, когда обладатель ноу-хау расширяет сферу своего влияния. Передаётся не комплекс правомочий, а только ограниченное право использования. Даже после прекращения лицензии у бывшего пользователя (лицензиата) остаётся долгосрочная внедоговорная обязанность по неразглашению ноу-хау третьим лицам в силу отсутствия временных ограничений его исключительного права.

3.3 Ответственность за нарушение исключительного права на секрет производства (ноу-хау)

Субъекты, нарушившие интересы обладателя исключительных прав на секрет производства (ноу-хау), будут нести ответственность.

Работники государственных и местных органов, уполномоченных запрашивать у правообладателя информацию, составляющую коммерческую

тайну при нарушении законодательства о коммерческой тайне понесут гражданско - правовую, дисциплинарную, административную или уголовную ответственность. Должностные лица, государственные или муниципальные служащие понесут гражданско – правовую ответственность за разглашение информации, составляющей коммерческую тайну или незаконное её использование. Нормы статей Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации предусматривают меры ответственности. Так за разглашение конфиденциальной информации на имеющего к ней доступ гражданина или должностное лицо налагается выплата административного штрафа в размере от 500 до 1 000 руб., от 4 000 до 5 000 руб. соответственно на основании статьи 13.14 кодекса [13]. Статьи 13.12 и 13.13 кодекса соответственно указывают, что граждане, юридические и должностные лица выплачивают административный штраф при нарушении условий лицензии, требующейся в деятельности по защите конфиденциальной информации, а при её отсутствии также предусмотрена конфискация средств незаконной защиты информации. Работник организации, имеющий доступ к информации, составляющей коммерческую тайну обладателя и его контрагента, понесёт дисциплинарную ответственность вне зависимости от умышленного или неосторожного её разглашения работником [27]. Она будет иметь вид замечания, выговора или увольнения. Разглашение охраняемой законом тайны, как однократное грубое нарушение – основание для расторжения трудового договора, согласно статье 81 Трудового кодекса Российской Федерации. Статьёй 243 данного кодекса предусмотрена полная материальная ответственность за разглашение конфиденциальной информации. Работник выплачивает причинённый им ущерб в полном размере [42].

Нарушитель исключительного права на секрет производства, неправомерно получивший составляющие секрет производства сведения или получивший данное исключительное право на законных основаниях, но разгласивший и использовавший их, обязан возместить убытки. То же

касается нарушения положений закона о служебном секрете производства. В договоре могут быть предусмотрены иные меры ответственности.

Лицо, получившее доступ к информации, составляющей коммерческую тайну по ошибке или случайности, которое использовало данную информацию, не имея достаточных оснований считать её использование незаконным, к ответственности не привлекается [27]. Так предприниматель Белоус К.С. предъявил требования к ООО «ИЗДАТЕЛЬСКИЙ ДОМ ГАСТРОНОМ» о взыскании денежной суммы в виде компенсации за нарушение его исключительных прав на рецепт торта «Имбирный лимонад». Рецепт был разработан кондитером Климиной М.В. по заданию. Истец указал, что в рамках его онлайн-проекта участники, среди которых была Комиссарова Ю., выполняли задания по выпечке кондитерских изделий. Финальное задание проекта – выпечка торта «Имбирный лимонад». Все участники согласились с размещённым на сайте договором, существенное условие которого – запрет на публичное использование и распространение рецептов проекта. Белоус К.С. выявил факт публикации рецепта в журнале «Я КОНДИТЕР», принадлежащем ответчику, где автором рецепта признавалась Комиссарова Ю. Суд в удовлетворении иска отказал, так как ответчик не знал и не должен был знать о незаконном использовании секрета производства. Поэтому он не несёт ответственность. Торт Комиссаровой Ю. по рецептуре, внешнему виду и весу отличался от торта истца. Суд счёл, что специфика права на секрет производства заключена в отсутствии строгой абсолютности. Вследствие режима конфиденциальности третьи лица могут сами осуществить создание и дальнейшее использование аналогичного секрета производства. Как итог, исключительное право принадлежит разным лицам, но не совместно, так как это два разных секрета производства [38]. Данное дело подтверждает возможность наличия различных ноу-хау в отношении одного продукта, что осложняет процесс доказывания правообладателем факта нарушения его права на секрет производства.

Правообладатели и лица, чьи права и интересы были нарушены при

разглашении сведений, составляющих коммерческую тайну или иным неправомерном её использовании, могут обратиться в суд. В суде в виде мер ответственности применяются универсальные и специальные способы защиты в отношении ноу-хау. Если лицо, в силу своих трудовых обязанностей, ничего не предприняло для предотвращения нарушения – его требования не будут удовлетворены. Лицо, оказывающее услуги по передаче информации от одного человека к другому, отвечающее за хранение данной информации и обеспечение к ней доступа иных лиц, может не нести гражданско-правовую ответственность за распространение информации. Это возможно только при условии его незнания о незаконности её распространения [19].

Уголовное законодательство в статье 183 Уголовного кодекса Российской Федерации устанавливает ответственность за сбор сведений, составляющих коммерческую тайну. Данное преступление происходит путём похищения документов, в которых они могут содержаться, путём угроз или подкупа любым другим незаконным способом. Он подразумевает собой отсутствие волеизъявления правообладателя и нарушение его прав. Преступник наказывается штрафом в размере до 500 000 руб. или штрафом в размере его заработной платы, в размере иного дохода за период до 1 года. Он может наказываться исправительными работами на срок до 1 года либо принудительными работами на срок до 2 лет. За данное преступление также предусмотрено наказание в виде лишения свободы до 2 лет. Если в работе или при службе правообладатель доверил лицу эти конфиденциальные сведения, а тот их разгласил или использовал в отсутствие на то согласия правообладателя, то он будет нести ответственность в виде штрафа в размере до 1 млн. руб. Это может быть размер заработной платы или в размер иного дохода за период до 2 лет. С наложением штрафа преступник лишается права занимать определённую должность или заниматься определённой деятельностью на срок до 3 лет, либо на него налагается ответственность в виде исправительных работ на срок до 2 лет. Вместо них могут быть

применены принудительные работы на срок до 3 лет. В крайнем случае возможно наказание в виде лишения свободы до 3 лет. Если указанные преступные деяния совершены из корыстной заинтересованности, а правообладателю был причинён крупный ущерб в размере, превышающем 2 млн. 250 тыс. руб., преступник понесёт большую ответственность. Она будет иметь вид штрафа в размере до 1 млн. 500 тыс. руб., в размере заработной платы, иного дохода за период до 3 лет с лишением права заниматься определённой деятельностью или занимать определённые должности в течение 3 лет. Срок принудительных работ составит 5 лет, а лишение свободы составит 7 лет. Если перечисленные деяния повлекли тяжкие последствия (нарушена деятельность организации, был причинён значительный материальный ущерб), лицо наказывается принудительными работами на срок до 5 лет либо лишением свободы на срок до 7 лет [43]. Таким образом, лицо, нарушившее законодательство о конфиденциальных сведениях, может нести уголовную ответственность. Размер и характер ответственности преступника зависит от его мотивов, способа совершения преступления, наличия определённых последствий. Указанная норма редко применяется на практике.

В итоге способы защиты прав и законных интересов правообладателя в сфере ноу-хау также являются мерами ответственности, установленными в нескольких нормативных источниках. Они регулируют разные виды ответственности. Широкий круг элементов системы ответственности свидетельствует о разнообразии отношений ноу-хау с различными отраслями права. Основная цель применения норм, регулирующих меры защиты – сохранение информации, составляющей секрет производства (ноу-хау).

Таким образом были сформулированы определённые выводы. Так заключение лицензионного договора позволяет правообладателю расширить сферу своего влияния на рынке товаров и услуг. Договор об отчуждении исключительного права для правообладателя может быть выгодным решением его проблемы обременения из-за ноу-хау. Существует риск

снижения стоимости товара из-за отсутствия указания в документах стоимости ноу-хау. Нормы гражданской, трудовой, административной и уголовной ответственности демонстрируют способы и объём её осуществления, несущих её субъектов, включая лиц, осуществляющих защитные и контрольно – надзорные функции в отношении конфиденциальных сведений.

Заключение

В результате комплексного изучения института секрета производства (ноу-хау) мы пришли к определённым выводам.

Исследование судебной практики и российского законодательства показало наличие фактов, при которых правообладатель намеренно или нет не определяет часть стоимости продукта, включающую ноу-хау. Предлагается использовать услуги оценщика. Основываясь на положениях Федерального закона «Об оценочной деятельности в Российской Федерации», приказа Минфина России «Об утверждении Положения по бухгалтерскому учёту «Учёт нематериальных активов (ПБУ 14/2007)», приказа Минэкономразвития России «Об утверждении Федерального стандарта оценки «Оценка нематериальных активов и интеллектуальной собственности», он точно и объективно определит стоимость ноу-хау. Оценка стоимости продукта, содержащего ноу-хау, сведёт к минимуму риски, связанные с превышенным и необоснованным увеличением или снижением цены.

Результат анализа судебной правоприменительной практики выявил необходимость конкретизации перечня мер для соблюдения конфиденциальности секрета производства (ноу-хау). Требуется указание защитных мер или ссылка на них в пункте 1 статьи 1465 Гражданского кодекса Российской Федерации или в отдельной статье главы 75 этого же кодекса. Другой вариант – указание режима охраны патентных прав и авторских прав, режима коммерческой тайны в пункте 1 статьи 1465 данного кодекса.

Исследование российского гражданского законодательства в сфере интеллектуальной собственности подтверждает отсутствие прямой возможности использования авторского права в отношении секрета производства (ноу-хау). Предлагается дополнить главу 70 Гражданского Кодекса Российской Федерации нормой, предписывающей выплату

компенсации правообладателю за нарушение его исключительного права на секрет производства (ноу-хау). Тогда будет применима норма статьи 1301 Гражданского кодекса Российской Федерации, где установлены конкретные расценки нарушения исключительного права на авторское произведение. Рекомендуется использовать охранительную меру нормы статьи 1271 данного кодекса. Так автор ноу-хау нанесёт на документацию, содержащую конфиденциальную информацию, знак охраны авторского права.

Анализ судебной практики и правоприменительных норм указывает на пробел, заключающийся в отсутствии прямого запрета или разрешения на использование нескольких охранительных мер (режим коммерческой тайны, патентное право, авторское право) одновременно. Рекомендуется конкретизировать данный вопрос в статье 1465 Гражданского Кодекса Российской Федерации, указав на исключительное право правообладателя в выборе охранительной меры, исключающем разночтения.

Выявлен правовой пробел, заключающийся в отсутствии конкретизации временного характера доступа уполномоченного государственного органа или органа местного самоуправления, суда, органа предварительного следствия и дознания к информации, составляющей коммерческую тайну. Рекомендуется конкретизировать в статье 6 Федерального закона «О коммерческой тайне», в нормативных источниках, регулирующих деятельность указанных в ней органов, ограниченный срок, оканчивающийся вынесением итогового акта соответствующего органа.

Актуален дискуссионный вопрос о регистрации секрета производства (ноу-хау), как обособленного объекта интеллектуальной собственности. Предлагается не регистрация ноу-хау в Роспатенте, а использование уже существующих норм, регулирующих режим коммерческой тайны, авторское и патентное право. Так правообладатель в зависимости от вида ноу-хау и собственных соображений сможет выбрать наиболее предпочтительную для себя охранительную меру.

При исследовании нормативных положений и доктрины о секрете

производства (ноу-хау) выявлено неполное изучение специалистами вопроса о передаче сведений, составляющих секрет производства, и их защите в течение шести месяцев в рамках наследственных правоотношений. Предлагается использовать договор об отчуждении исключительного права на секрет производства (ноу-хау), где точно определены составляющие коммерческую тайну сведения. При составлении завещания предлагается воспользоваться полномочиями исполнителя завещания. Данная обязанность возлагается на него согласно норме статьи 1135 Гражданского кодекса Российской Федерации. Исполнитель может осуществить свои полномочия по охране и управлению исключительным правом на секрет производства (ноу-хау) как доверительный управляющий наследственным имуществом в соответствии со статьёй 1173 данного кодекса. В ином случае нотариус может быть учредителем доверительного управления исключительным правом на ноу-хау наследодателя. Тогда доверительным управляющим будет юридическая организация, занимающаяся интеллектуальной собственностью.

Сравнительный анализ норм российского и зарубежного права указывает на наличие коллизии иностранного права, не признающего ноу-хау объектом интеллектуальной собственности, и российского права, признающим его таковым. Поскольку правовые системы данного типа используют коммерческую тайну в качестве обозначения информации, являющейся коммерчески ценной, предлагается использовать её при заключении сделок с иностранными субъектами.

При исследовании судебной практики выявлено отсутствие единого необходимого узаконенного перечня документов, которым бы руководствовался правообладатель при установлении режима коммерческой тайны и конфиденциальности в целом в отношении ноу-хау. Требуется отдельный законодательный акт или норма, установленная в Гражданском Кодексе, Федеральном законе «О коммерческой тайне», где данный перечень мог быть определён.

Список используемой литературы и используемых источников

1. Авдеенко Е. Н. Разработка нового поколения иерархических крупнозернистых твёрдых сплавов с особо однородной структурой. М.: 2019. 24 с. // Российская государственная библиотека.
2. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 N 95-ФЗ (ред. от 02.12.2019). // Парламентская газета. 27.07.2002. N 140 - 141. // Российская газета. 27.07.2002. N 13. // Собрание законодательства РФ. 29.07.2002. N 30. ст. 3012.
3. Блинец И. А. Право интеллектуальной собственности.: учебник. 2-е издание. М.: Проспект, 2016. 892 с.
4. Валиев А. А., Джикаева Ф. З. Защита исключительного права на секрет производства (ноу-хау). // Научный журнал. 2016. N 6 (7). С.120 – 123.
5. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 N 14-ФЗ (ред. от 18.03.2019, с изм. от 03.07.2019). // Собрание законодательства РФ. 29.01.1996. N 5. ст. 410. // Российская газета. 06.02.1996. N 23. 07.02.1996. N 24. 08.02.1996. N 25. 10.02.1996. N 27.
6. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 16.12.2019). // Собрание законодательства РФ. 05.12.1994. N 32. ст. 3301. //Российская газета. 08.12.1994. N 238 - 239.
7. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья) от 26.11.2001 N 146-ФЗ (ред. от 18.03.2019). // Парламентская газета. 28.11.2001. N 224. // Российская газета. 28.11.2001. N 233. // Собрание законодательства РФ. 03.12.2001. N 49. ст. 4552.
8. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 N 230-ФЗ (ред. От 18.07.2019). // Парламентская газета. 21.12.2006. N 214-215. // Российская газета. 22.12.2006. N 289. // Собрание законодательства РФ. 25.12.2006. N 52 (1 ч.). ст. 5496.
9. Договор о Евразийском экономическом союзе (Подписан в г. Астане

29.05.2014) (ред. от 15.03.2018) // Консультант плюс: справочно - правовая система.

10. Зенин И. А. Право интеллектуальной собственности в 2 ч. Часть 1: учебник для академического бакалавриата. 10-е изд., перераб. и доп. М.: Издательство Юрайт. 2017. 318 с. // Электронная библиотечная система Юрайт.

11. Зорина Ю. Г., Фокин Г. В. Дворцовые тайны ноу-хау. // Имущественные отношения в Российской Федерации. 2016. N 3 (174). С. 101 – 108.

12. Инструкция Госкомизобретений о порядке работы по продаже лицензий и оказанию услуг типа инжиниринг: утв. Приказом Государственного комитета СССР по делам изобретений и открытий от 26.01.1979. // Сборник основных нормативных актов по ВЭД. М.: 1990. Вып. 3. М.: 1991. 26.01.1979. N 11.

13. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 N 195-ФЗ (ред. от 01.03.2020). // Российская газета. 31.12.2001. N 256. // Парламентская газета. 05.01.2002 N 2-5. //Собрание законодательства РФ. 07.01.2002. N 1 (ч. 1). ст. 1.

14. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учётом поправок, внесённых Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ) //Собрание законодательства РФ. 04. 08. 2014. N 31 Ст. 4398.

15. Кореняко Л. Б., Мейбалиев Мамедали Талят Оглы. К Вопросу о патенте, ноу-хау, франчайзинге. // International scientific review. 2017. N 3 (34). С.83 – 85.

16. Мартасов Д. В. Экономическая эффективность ноу-хау и его практическое использование. // Российская юстиция. М: Издательская группа «Юрист», 2019. N 9. С.63-65.

17. Нестерова Н. В. Особенности правового режима ноу-хау на примере

российского, зарубежного и международного опыта. М.: 2018. 27 с. // Российская государственная библиотека.

18. Новосёлова Л. А. Право интеллектуальной собственности. Патентное право: Учебник Т.4. Статут, 2019. 434 с. // Консультант плюс: справочно - правовая система.

19. Об информации, информационных технологиях и о защите информации: Федеральный закон от 27.07.2006 N 149-ФЗ (ред. от 02.12.2019) (с изм. и доп., вступ. в силу с 13.12.2019). // Российская газета. 29.07.2006. N 165. //Собрание законодательства РФ. 31.07.2006. N 31 (1 ч.). ст. 3448. //Парламентская газета. N 126 - 127. 03.08.2006.

20. Об обеспечении гласности в арбитражном процессе: постановление Пленума высшего арбитражного Суда РФ от 08.10.2012 N 61 (ред. от 04.04.2014). // Вестник ВАС РФ. декабрь, 2012. N 12.

21. Об оценочной деятельности в Российской Федерации: Федеральный закон от 29.07.1998 N 135-ФЗ (ред. от 28.11.2018) // Собрание законодательства РФ. 03.08.1998. N 31. ст. 3813. // Российская газета. 06.08.1998. N 148 - 149.

22. Об утверждении Положения по бухгалтерскому учёту «Учёт нематериальных активов (ПБУ 14/2007)»: приказ Минфина России от 27.12.2007 N 153н (ред. от 16.05.2016) (Зарегистрировано в Минюсте России 23.01.2008 N 10975). // Российская газета. 02.02.2008. N 22.

23. Об утверждении Порядка создания и ведения банка данных в исполнительном производстве Федеральной службы судебных приставов в электронном виде: приказ ФССП России от 12.05.2012 N 248 (ред. от 02.12.2019) (Зарегистрировано в Минюсте России 19.06.2012 N 24625). // Российская газета. 05.09.2012. N 203.

24. Об утверждении Федерального стандарта оценки «Оценка нематериальных активов и интеллектуальной собственности (ФСО N 11): приказ Минэкономразвития России от 22.06.2015. N 385. // Вестник образования России. Октябрь, 2015. N 19.

25. О защите конкуренции: Федеральный закон от 26.07.2006 N 135-ФЗ (ред. от 27.12.2019) // Российская газета. 27.07.2006. N 162. // Собрание законодательства РФ. 31.07.2006. N 31. (1 ч.). Ст. 3434. // Парламентская газета. 03.08.2006. N 126 - 127.

26. О защите конфиденциальных ноу-хау и деловой информации (коммерческой тайны) от незаконного приобретения, использования и раскрытия: директива Европейского Парламента и Совета Европейского Союза 2016/943 от 8 июня 2016 г. // Официальный журнал Европейского Союза. 15.06.2016. N L 157.

27. О коммерческой тайне: Федеральный закон от 29.07.2004 N 98-ФЗ (ред. от 18.04.2018) // Парламентская газета. 05.08.2004. N 144. // Российская газета. 05.08.2004. N 166. // Собрание законодательства РФ. 09.08.2004. N 32. Ст. 3283.

28. О Положении о добавлении лицензионных и иных подобных платежей за использование объектов интеллектуальной собственности к цене, фактически уплаченной или подлежащей уплате за ввозимые товары: рекомендация Коллегии Евразийской экономической комиссии от 15.11.2016 N 20 (ред. от 28.08.2018). // Консультант плюс: справочно - правовая система.

29. О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации: постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2019 N 10 // Российская газета. 06.05.2019. N 96. // Бюллетень Верховного Суда РФ. Июль, 2019. N 7.

30. О реализации прав государства на объекты интеллектуальной собственности в сфере науки и технологий: Модельный закон от 07.12.2002 № 20 - 13. // Информационный бюллетень Межпарламентской Ассамблеи государств – участников СНГ. 07.12.2003. часть 2. N 30.

31. О судебной системе Российской Федерации: Федеральный конституционный закон от 31.12.1996 N 1-ФКЗ (ред. от 30.10.2018) // Российская газета. 06.01.1997. N 3. // Собрание законодательства РФ. 06.01.1997. N 1.

32. Понкин И. В., Редькина А. И. Право интеллектуальной собственности в сфере футбола. // Интеллектуальная собственность. Авторское право и смежные права. М: Издательский дом «ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ ПРЕССА». 2017. NN 5, 6. С.7-14. // Консультант плюс: справочно - правовая система.

33. Постановление Арбитражного суда Северо - Западного округа от 06.06.19. N Ф07 - 4355/2019 по делу N А56-64382/2018. // Консультант плюс: справочно - правовая система.

34. Постановление Суда по интеллектуальным правам от 09.11.2017 N С01-878/2017 по делу N А40 - 253608/2016. // Консультант плюс: справочно - правовая система.

35. Постановление Суда по интеллектуальным правам от 11.10.2018 N С01 - 808/2018 по делу N А56 - 53278/2017. // Консультант плюс: справочно - правовая система.

36. Приговор Орджоникидзевского районного суда г. Екатеринбурга (Свердловская область) от 02.10.2015 г. по делу № 1-683/2015. // Судебные и нормативные акты РФ.

37. Решение Арбитражного суда Брянской области от 23.05.2019 г. по делу N А09 - 11485/2018. // Судебные и нормативные акты РФ.

38. Решение Арбитражного суда г. Москвы от 07.12.2018 г. по делу А40-95893/2018. // Судебные и нормативные акты РФ.

39. Сербиновский Б. Ю., Плаксина Е. М. Модернизация автоматизированной информационной системы предприятия: ноу-хау как товар и совокупность технических, технологических и институциональных решений. Т. 2. 2016. N 3. С. 78 - 87. // Консультант плюс: справочно - правовая система.

40. Ситдилов Р. Б. Подсудность споров о защите прав на ноу-хау в суде по интеллектуальным правам. // Учёные записки Казанского университета. Серия Гуманитарные науки. Т. 157. 2015. N 6. С. 159 – 165.

41. Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной

собственности (ТРИПС/TRIPS) (Заключено в г. Марракеше 15.04.1994) (с изм. от 06.12.2005). // Собрание законодательства РФ. 10.09.2012. N 37 (приложение, ч. VI). С. 2818 - 2849. // Собрание законодательства РФ. 10.09.2012. N 37 (приложение, ч. V). С. 2336 - 2369. // International Investment Instruments: A Compendium. New York and Geneva: United Nations. 1996 Volume I. - P. 337 - 371.

42. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 N 197-ФЗ (ред. от 16.12.2019). // Российская газета. 31.12.2001. N 256. // Парламентская газета. 05.01.2002. N 2 - 5. // Собрание законодательства РФ. 07.01.2002. N 1 (ч. 1). Ст. 3.

43. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 27.12.2019). // Собрание законодательства РФ. 17.06.1996. N 25. ст. 2954. // Российская газета. 18.06.1996. N 113. 19.06.1996. N 114. 20.06.1996. N 115. 25.06.1996. N 118.

44. Юзефович Ж. Ю. Особенности исключительного права на секрет производства (ноу-хау) как объекта права интеллектуальной собственности. // Вестник Московского Университета МВД России. 2015. N 12. С.233-236.

45. Яблокова И. В., Волков С. Д. Секрет производства (ноу-хау) как охраняемый результат интеллектуальной деятельности предпринимателей. // Научный журнал НИУ ИТМО. 2015. N 3. С.342 – 356. //Консультант плюс: справочно - правовая система.