CZU: 343.534:340.13(478) **https://doi.org/10.59295/rpijn2025.31**

КОММЕРЧЕСКАЯ ТАЙНА В РЕСПУБЛИКЕ МОЛДОВА: АКТУАЛЬНЫЕ АСПЕКТЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ

БОДЮЛ Татьяна,
Молдавский Государственный Университет,
Департамент Частного Права,
доктор экономики, доцент,

SUMMARY

Trade secret is one of the most important mechanisms for protecting the fundamental interests of businessmen. The rapid development of information and communication technologies increases the risks regarding the protection of trade secrets. There is no doubt that an adequate and sufficient mechanism for the protection of trade secrets is necessary. In order to strengthen the legal framework and support the efficiency of commercial activities, Directive (EU) No. 2016/943 of 8 June 2016 on the protection of trade secrets against unlawful acquisition, use and disclosure was adopted and entered into force, after which the EU member states began to develop and adopt national laws to implement the requirements of this Directive. In the Republic of Moldova, the Law on the Protection of Trade Secrets entered into force on 7 March 2024.

Ключевые слова: коммерческая тайна, ноу-хау, конфиденциальность, секретность информации, ценность информации, Директива ЕС о коммерческой тайне, защита коммерческой тайны.

Введение. Ускоренное развитие экономики, эволюция и тенденции деловой среды, жесткая конкуренция на рынке требуют обеспечения высокого уровня защиты информации, составляющей коммерческую тайну. Коммерческая тайна – это особо важная информация, имеющая высокую экономическую ценность (ноу-хау, деловая информация, технологическая информация), принадлежащая их владельцам на праве собственности, особенно предприятиям, и позволяющая им получать добавленную стоимость от собственных творений и инноваций, а также стать конкурентоспособным на рынке. В статье 476 п. (3) Гражданского кодекса Республики Молдова № 1107/2002 говорится, что коммерческая тайна является активом, относящимся к сфере интеллектуальной собственности, и имеет отдельную систему регулирования [1]. Соответственно, коммерческая тайна, будучи столь же важной, как патенты и другие объекты интеллектуальной

собственности, подвергается недобросовестной практике, направленной на присвоение информации с целью получения выгоды.

Институт защиты коммерческой тайны предоставляет предпринима-телям возможность владеть исключительным правом на информацию, используемую или созданную в рамках их деятельности, включая во сути исключительное право на результаты их инновационной деятельности, которые имеют важное значение для деятельности предпринимателя или имеют существенное значение для его конкурентоспособности и экономического роста. Примеры включают информацию о клиентах и поставщиках, бизнес-планы, стратегии, результаты исследований рынка и др. Нет сомнений в том, что необходим адекватный и достаточный механизм защиты коммерческой тайны, поскольку не вся информация, находящаяся в распоряжении и используемая предпринимателем, может быть защищена каким-либо иным, не связанным с институтом коммерческой тайны, образом, например, путем использования правового регулирования интеллектуальной собственности.

Режим защиты этих инкорпорированных активов регулировался Гражданским кодексом Республики Молдова, а именно - Книга III Обязательства, Глава XXXIII Деликтная ответственность, Раздел 3. Ответственность за незаконное приобретение, использование или раскрытие коммерческой тайны в результате поправок, введенных Законом РМ №. 133/2018 о модернизации Гражданского кодекса и внесение изменений в некоторые законодательные акты с целью транспонирования Директивы (ЕС) 2016/943 Европейского Парламента и Европейского Совета от 8 июня 2016 г. о защите ноу-хау и нераскрытой деловой информации (коммерческой тайны) от незаконного приобретения, использования и раскрытия [2]. Отдельные положения, касающиеся коммерческой тайны, содержатся в других нормативно–правовых актах - например, в Законе РМ «О конкуренции» №183 от 11.07.2012 [3]. Указанные правоотношения регулируются также Конституцией Республики Молдова, Уголовным кодексом РМ, а также международными договорами, стороной которых является Республика Молдова.

Хотя действующие правила устанавливали и устанавливают принципы основного понятия коммерческой тайны, прав обладателя коммерческого секрета, его доступ к суду, возможность получения компенсации, однако эти положения были недостаточны и не обеспечивали единого регулирования, полного этого

инструмента защиты. Из этих соображений можно сделать вывод, что национальный правовой режим защиты коммерческой тайны не предусматривал бенефициарам прав тот же уровень защиты, что и в европейских государствах, установленный упомянутой директивой и транспонирование ее положений в национальное законодательство является неполным.

С принятием и вступлением в силу 01.03.2019 г. модернизированного Гражданского кодекса РМ [4] утратил силу Закон РМ «О коммерческой тайне» №171 от 06.07.1994г [5] (далее - Закон РМ №171/1994), который ранее был основным нормативно–правовым актом, который регулировал институт *коммерческой тайны (ноу-хау)* в Республике Молдова.

Соответственно, по итогам изучения действующей нормативной базы отмечено, в частности, следующие недостатки:

- обладатели коммерческой тайны имели ограниченные возможности в реализации своих прав, так как не были урегулированы некоторые правовые меры, которые могли быть применены как в ходе судебного разбирательства, так и после его завершения, в целях предотвращения незаконного приобретения, использования или разглашения коммерческой тайны;

- отсутствовало нормативное положение о существенном принципе обеспечения защиты, а именно - обеспечении конфиденциальности коммерческой тайны в ходе судопроизводства, а также отсутствовали конкретные меры, которые могут быть применены для этой цели;

- конкретные обстоятельства, которые позволили бы суду оценить ситуации незаконного использования коммерческой тайны или существующих рисков, а также необходимость применения или прекращения мер законного характера, установления поручительства, гарантий, предоставления соответствующих компенсаций, не ясны;

- используемая терминология была неоднородна, что порождало риски неправильного толкования правил.

По сути, разработка и принятие нового Закона о защите коммерческой тайны определялась разрозненным нормативным регулированием защиты информации, составляющей коммерческую тайну в Республике Молдова, а также необходимостью полного транспонирования положений Директивы (ЕС) 2016/943 Европейского Парламента и Совета от 8 июня 2016 г. о защите конфиденциальных

ноу-хау и деловой информации (коммерческой тайны) от незаконного приобретения, использования и раскрытия (далее в тексте – Директива) [3]. Для того, чтобы перенять предусмотренные Директивой требования, и тем самым обеспечить основу для эффективной судебной защиты права в случаях, когда коммерческая тайна была незаконно получена, использована или раскрыта, 7 марта 2024 года в Республике Молдова вступил в силу новый Закон РМ о защите коммерческой тайны[4].

Сущность ноу-хау и коммерческой тайны. Термин «ноу-хау» впервые появился в 1916 году в американской судебной практике в деле «Дизенд против Брауна» и с тех пор используется без перевода или с дословным переводом. В дословном переводе словосочетание «ноу-хау» представляет собой транслитерацию английского выражения «know-how to do it», буквальный перевод которого означает «знать, как это сделать», например, как наладить производство какого-либо продукта или выполнить какую-либо работу, оказать услугу и т.д. О «ноу-хау» упоминается также в деловом и финансовом словаре Д. Кларка и Б. Готфриеда и в третьем издании словаря «Вебстер» [5].

В Соединенных Штатах Америки первые законы об охране коммерческой тайны (trade secret) были приняты на уровне штатов в 1979 году. Эти законодательные акты определяют три обязательных признака «ноу-хау»: коммерческая ценность информации, ее конфиденциальность и охраняемость (т. е. обладатель коммерческой тайны или «ноу-хау» должен принимать действенные меры к защите такой информации). Данные признаки стали основными для последующих международных соглашений в области охраны коммерческой тайны или «ноу-хау». В частности, они фигурируют в Северо-Американском соглашении о свободной торговле (NAFTA) и соглашении ВТО о торговых аспектах интеллектуальной собственности (TRIPS) [6]. .

Во многих странах мира термин «ноу-хау» не является законодательным и не имеет точного юридического содержания. По мнению специалистов — это «профессиональный жаргон», который получил повсеместное распространение потому, что в отличие от официальных терминов, различающихся по странам (например, в законодательстве США используется термин - «trade secret», во Франции - «savoir fair», в Германии -«wissen wie»), он по своему звучанию единообразен во всем мире. При этом он удачно раскрывает сущность тех или иных

решений, их характер, безотносительно к сфере деятельности или профессии [7]. Позиция английской правовой доктрины по вопросу определения «ноу-хау» базируется на его понятии, выработанным судебной практикой и определяющей «ноу-хау» либо как секретную информацию, которую можно использовать в промышленном производстве в целях экономии времени и средств, либо как профессиональные навыки специалистов [8].

В континентальном праве первый законодательный акт (на уровне закона), регулирующий коммерческую тайну, был создан Францией в 1844 году (период правления короля Луи Филиппа). Позже, в 1845 году, Российским императором Николая I было введено наказание за разглашение коммерческой тайны. 20 марта 1883 года целый ряд государств подписали Парижскую конвенцию об охране промышленной собственности (1883), предусматривающей защиту и от недобросовестной конкуренции. Таким образом, в начале 20-го века коммерческая тайна пользовалась правовой защитой во всех европейских странах. Во второй половине 20-го века стало популярным мнение, что введение и усиление коммерческой тайны в производстве технологий ускорит научно-технический прогресс, стимулируя таким образом предпринимателей к внедрению новых самостоятельных решений, а не к копированию чужих решений и технологий. Результатом стала ситуация «перезапуска» правовой защиты коммерческой информации. В 1990-х годах нормативные акты о коммерческой тайне были приняты заново или в обновленной редакции во многих странах, а в некоторых приняты впервые для восполнения пробелов регулирования [9].

Исследуя законодательство Европейского Союза, следует отметить, что до принятия Директивы, единственное согласованное определение (дефиниция) коммерческой тайны можно было видеть только в ст. 39 (2) Соглашении по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности Всемирной торговой организации (Соглашение ТРИПС)[6], которое включает в себя три необходимых условий: «Физическим и юридическим лицам предоставляется возможность препятствовать тому, чтобы информация, правомерно находящаяся под их контролем, без их согласия была раскрыта, получена или использована другими лицами способом, противоречащим честной коммерческой практике, при условии, что такая информация:

(a) является секретной в том смысле, что она в целом или в определенной

конфигурации и подборе её компонентов не является общеизвестной и легко доступной лицам в тех кругах, которые обычно имеют дело с подобной информацией;

(b) ввиду своей секретности имеет коммерческую ценность; и

(c) является предметом надлежащих в данных обстоятельствах мер, направленных на сохранение её секретности, со стороны лица, правомерно контролирующего эту информацию».

Соглашение ТРИПС, которое было утверждено Европейским Советом Решением Совета 94/800/ЕС, является обязательным для всех государств Европейского Союза и для самого Союза. В тоже время независимо от Соглашения ТРИПС, законы государств-участников значительно отличались в вопросах защиты коммерческой тайны от незаконного получения, использования или раскрытия, совершенных другими лицами. Например, не все государства-участники переняли в национальное регулирование дефиницию коммерческой тайны, а также определения незаконного приобретения, использования или раскрытия коммерческой тайны, поэтому объем защиты варьируется от одного государства-участника к другому и не всегда сразу доступен и др. Эти недостатки привели к стремлению развить единый подход и практику в странах Европейского Союза, поэтому и была разработана Директива о коммерческой тайне. Что касается включения дефиниции коммерческой тайны, в Директиве отмечается важность установления единого определения коммерческой тайны без ущерба для предмета защиты и не ограничивая объект, подлежащий защите от незаконного присвоения. Следовательно, это определение (дефиниция) должно включать ноу-хау, деловую информацию и технологическую информацию, если есть законный интерес сохранить ее в тайне и законное ожидание того, что такая конфиденциальность будет соблюдаться [6].

Статья 2 Закона РМ «О защите коммерческой тайны» № 384 от 07-12-2023 содержит следующее определение (дефиницию) коммерческой тайны:

коммерческая тайна – информация, совокупно отвечающая всем следующим требованиям:

а) является секретной в том смысле, что в целом или в той форме, в которой представлены и расположены ее элементы, не является общеизвестной или легкодоступной для лиц, обычно имеющих дело с такого

рода информацией;

b) имеет коммерческую ценность, поскольку является секретной;

c) в отношении нее в сложившихся обстоятельствах были приняты разумные меры со стороны лица, законно владеющего соответствующей информацией, чтобы сохранять ее в тайне [7].

Таким образом, данное определение является очень широким и включает в себя любую информацию. Это может быть – знания, опыт, навыки в области промышленного освоения производства, реализации, эксплуатации и совершенствования новой техники, технологии и материалов и взаимосвязанные с ними знания, опыт в области управления, экономики, финансов и др., которые могут быть использованы, представляют ценность, носят конфиденциальный характер, не являются общеизвестными или легкодоступными, а также владелец, законно владеющее такой информацией предпринял разумные меры для сохранения ее в тайне.

Любая информация, знания, опыт, техническая или коммерческая обычно используется свободно. Однако интерес для правового исследования представляют те отношения, которые возникают по поводу информации секретного характера. Здесь речь идет о регулировании законом приобретения, использования и раскрытия объектов секретности. Правомочия приобретения, использования и раскрытия объектов секретности является содержанием прав на ноу-хау и коммерческой тайны.

Владельцем коммерческой тайны согласно Закону РМ № 384/2023 может быть любое физическое или юридическое лицо, владеющее коммерческой тайной на законных основаниях.

Анализируя этот аспект более подробно, можно выделить:

Физическое лицо: любой человек, включая индивидуальных предпринимателей, может быть обладателем прав на информацию, составляющую коммерческую тайну, если он создал или владеет этой информацией и имеет законные права на нее.

Физическое лицо может являться обладателем коммерческой тайны, если, например, он разработал уникальный процесс производства, инновационное устройство или метод, который приносит экономическую выгоду и обладает

конфиденциальным характером.

Юридическое лицо: юридические лица, такие как предприятия, организации и компании, также могут быть обладателями прав на коммерческую тайну. В этом случае, владение коммерческой тайной может осуществляться на корпоративном уровне. Юридические лица могут создавать, приобретать или использовать коммерческую тайну для своих целей, при условии, что они имеют законные права на данную информацию.

Важно, чтобы обладатель обладал законными правами на ноу-хау, что означает, что информация не должна быть украдена или незаконно приобретена. Обладатель ноу-хау должен иметь право контролировать использование этой информации и определять условия ее раскрытия третьим лицам, включая работников, партнеров или другие стороны.

Таким образом, к коммерческой тайне можно отнести такую информацию о хозяйственной деятельности предприятия, засекреченную, разглашение которой третьим лицам может нанести серьезный ущерб интересам этого предприятия. Поэтому коммерческая тайна может представлять собой интеллектуальные творения, являющиеся объектами интеллектуальной собственности, технические знания, а также конфиденциальную информацию, связанную с коммерческой деятельностью компании, в той степени, в которой их раскрытие может нанести существенный вред лицу или компании. Коммерческая тайна является собственностью физического или юридического лица либо находится в его владении, пользовании или распоряжении в пределах, установленных им в соответствии с законодательством. Защита коммерческой тайны является обязанностью владельца и не подлежит регистрации, это правило продиктовано тем, что процедура регистрации приведет к раскрытию секретной информации. Не имеет принципиального значения, является ли ноу-хай в целом или его отдельные элементы патентоспособными – важно лишь то, что они на данный момент времени они не патентуются или регистрируются, например, в Государственном Агентстве по Интеллектуальной Собственности (AGEPI), а сохраняются в тайне.

Успех многих предприятий основан на преимуществах, создаваемых коммерческой тайной, например, таких как рецепт напитка Coca-Cola или продуктов Kentucky Fried Chicken (оригинальный продукт KFC — обжаренные кусочки курицы в панировке, состоящей из одиннадцати трав и специй.

Компоненты этой смеси, разработанной лично владельцем Х. Сандерсом, и составляют коммерческую тайну), Владельцы такой информации предприняли чрезвычайные меры защиты (например, строительство специальных сейфов в целях хранения документа, на котором записан рецепт, или применение в суде непомерных уголовных санкций для тех, которые их раскрыли). Усилия, предпринятые для сохранения этой информации в секрете, имели значительный вклад не только в защиту интересов людей, владевших ими, но и в создание у общественности ощущения, того, что продаваемый продукт является действительно особенным.

Вопрос защиты коммерческой тайны реален и определяется его появлением в основном потому, что как только коммерческая тайна становится достоянием общественности, эта информация также становится доступной, их больше нельзя охранять как коммерческую тайну.

Концепция специального Закона РМ «О защите коммерческой тайны» № 384 от 07.12.2023, как единой нормативной базы, сочетает в себе обе правовые нормы как материальные, так и процессуальные. Часть 3 «Ответственность за незаконное приобретение, использование или раскрытие коммерческой тайны» главы XXXIII раздела III книги третьей Гражданского Кодекса Республики Молдова №1107/2022 (повторное опубликование: Официальный монитор Республики Молдова, 2019 г., №66–75, ст.132), с последующими изменениями утратило силу (ст. 2047- 2054).

Основные положения Закона РМ № 384/2023 «О защите коммерческой тайны» обеспечивают следующее:

- Раскрытие соответствующих определений основных понятий: коммерческая тайна, владелец обладатель коммерческой тайны, нарушитель, товары, нарушающие правила;
- Установление пределов применения нормативной базы: обеспечение применения других прав, установленных законом (право на свободу выражения мнений и информации, обеспечение общественных интересов и функциональные полномочия органов власти);
- Регулирование способов получения, использования и раскрытия секретной информации: определение действий, составляющих незаконное приобретение, использование и раскрытие секретов (коммерческой тайны) от тех,

которые осуществляются легально;

➢ Установление прав владельцев коммерческой тайны: обеспечение защиты соответствующим сведениям, составляющим коммерческую тайну, доступ к правосудию, применение правовых мер по пресечению действий, наносящих ущерб конфиденциальности коммерческой тайны, получение компенсации; Срок исковой давности на защиту права на коммерческую тайну и иски о применении мер, процедур и средств правовой защиты составляют 6 лет.

➢ Установление временных и обеспечительных мер, процедур и действий: предоставление владельцам коммерческой тайны правовых инструментов вмешательства с целью противодействия действиям незаконного использования коммерческой тайны; запрещается раскрывать коммерческую тайну в обмен на установление залога.

➢ Установление дополнительных мер по защите коммерческой тайны: установление

обязанности обеспечивать конфиденциальность коммерческой тайны в ходе судебных разбирательств и установление мер по ограничению доступа числа лиц на заседания суда и доступа к документам этим лицам.

Заключение. Сравнивая определение, данное Соглашением ТРИПС, с определением, предусмотренным Директивой (ЕС) 2016/943 и новым Закон РМ «О защите коммерческой тайны» № 384 от 07-12-2023, можно заметить, что эти все определения предъявляют схожие требования к информации, составляющей коммерческую тайну, разница ограничивается лишь редакционным изложением текста правовой нормы. Коммерческая тайна и ноу-хау в законодательстве Республики Молдова представляют собой аналогичные концепции, охватывающие различные аспекты защиты конфиденциальной информации и стимулирующие инновации и конкурентоспособность в бизнесе.

БИБЛИОГРАФИЯ:

1. ГРАЖДАНСКИЙ КОДЕКС РЕСПУБЛИКИ МОЛДОВА № 1107/2002, Опубликован: 01.03.2019 в Monitorul Oficial № 66-75.
2. Там же. Ст. 2047-2054.
3. Закон РМ «О конкуренции» №183 от 11.07.2012. В: Monitorul Oficial №193-197 от 14.09.2012.
4. Закон РМ «О модернизации Гражданского кодекса и внесении

изменений в некоторые законодательные акты» №133 от 15.11.2019// Monitorul Oficial № 467-479 от 14.12.2018.

5. Закон РМ «О коммерческой тайне» №171 от 06.07.1994// Monitorul Oficial № 13 от 10.11.1994 (*утратил силу)*.

6. Directive (EU) 2016/943 of the European Parliament and of the Council of 8 June 2016 on the protection of undisclosed know-how and business information (trade secrets) against their unlawful acquisition, use and disclosure. Official Journal of the European Union, L 157, 15.06.2016.

7. Закон РМ «О защите коммерческой тайны» № 384 от 07.12.2023. Опубликован: 22.12.2013 в Monitorul Oficial № 495-496 статья № 874.

8. Кларк Д. и Готфриед Б. //финансовый словарь «Вебстер», изд.III. 2005.

9. Acord privind aspectele drepturilor de proprietate intelectuala legate de comert (TRIPS), încheiat la 15 aprilie 1994 la Marrakech și a intrat în vigoare la 1 ianuarie 1995./ Legea Republicii Moldova nr. 218-XV din 01 iunie 2001. [Accesat: 21.08.2024] Disponibil: https://agepi.gov.md/ro/legislatie/internationale

10. Борисов Б. Правовой статус ноу-хау // Интеллектуальная собственность. № 8/2000. С. 41-44.

11. Филипповский Е.Е. Патентная система и научно технический прогресс в капиталистических странах. М., 1972. С. 68.

12. Tatjana Jurkeviča, Latvija. Коммерческая тайна: Актуальные аспекты регулирования. [Accesat: 21.08.2024] Disponibil: https://ndipzir.org.ua/wp-content/uploads/2019/12/Ryha_24.05.2019/Ryha_24.05.2019_7.pdf