**Перунова О.М., Степаненко О.О.**

**(Харків,Україна)**

## КОМЕРЦІЙНА ТАЄМНИЦЯ І її СПІВВІДНОШЕННЯ З ІНТЕЛЕКТУАЛЬНОЮ ВЛАСНІСТЮ

Термін «комерційна таємниця»недостатньо висвітлений вітчизняною наукою, оскільки науковці розробляютьрізноманітні підходи до його визначення і сприйняття. Питання визначення цього поняття зумовлена різними галузями правової науки, де це поняття досліджується, а її витоки зумовлені неоднознач­ним сприйняттям цивільних правовідносин.

Мета даної статті – дослідити та визначити співвідношення комерційної таємниці з інтелектуальною власністю на основі підходів відомих науковців, висловити свою точку зору стосовно теми статті.

ЗгідноЦивільного кодексу України ст. 505від 16.01.2003 № 435-IVкомерційною таємницею є інформація, яка є секретною в тому розумінні, що вона в цілому чи в певній формі та сукупності її складових є невідомою та не є легкодоступною для осіб, які звичайно мають справу з видом інформації, до якого вона належить, у зв'язку з цим має комерційну цінність та була предметом адекватних існуючим обставинам заходів щодо збереження її секретності, вжитих особою, яка законно контролює цю інформацію.

В.В. Дергачова вважає, що  комерційна інформація – інформація, яка є секретною в тому розумінні, що вона в цілому чи в певній формі і сукупності її складових є невідомою та не є легкодоступною.

Російські вчені надають визна­чального значення класифікації цивільних правовідносин і при цьому посилають­ся на римський дигест «назвою речі охоплюються також юридичні відносини і права», але звертають свою увагу лише на законодавчо встановлену класифікацію речей. Римське класичне право сприймало речі в широкому значенні. Але неможливо ототожнювати законодавство та правову науку. Законодавство встановлює загальнообов'язкові правила поведінки, узагальнює відносини, але існують альтернативні норми, безмежні можливості діяти незабороненим способом. Отже, в основі правовідносин лежать дії суб'єктів, а не тільки речі тощо. При цьому поняття «комерційна таємниця» лежить в основі різних норм законодавства, звідси його сприйняття в різних площинах.

Тому вважати, що класифікація цивільних правовідносин відбувається за річчю, навколо якої виникли правовідносини, на нашу думку, помилково. Напри­клад, навколо одного і того ж об’єкта можуть виникнути зобов'язальні відносини з приводу її купівлі-продажу щодо відшкодування шкоди, спадкові правовідноси­ни тощо. Отже, називаючи певну річ, фахівці одночасно сприймають її характерні правові ознаки, але не правовідносини між різними суб'єктами, які характеризу­ються за діями таких осіб. Певними особливостями можуть відрізнятися способи фіксації права власності або інших речових прав на річ, зокрема, обов'язок власника у передбаченому законодавством порядку зареєструвати свої права на річ тощо. Але, на нашу думку, неможливо говорити про те, що сам об'єкт вирішує характер відносин між суб'єктами. Наприклад, власник авторського права може вчинити різні види договорів щодо розпорядження належним йому правом, включаючи купівлю-продаж, заставу, внесення свого права до статутного фонду підприємства тощо.

Деякі автори цитують перелік прав, які пов'язані з інтелектуальною власністю, відповідно до Конвенції 1967 року, що належать до: літературних, ху­дожніх і наукових здобутків; виконавської діяльності артистів, звукозапису, радіо і телевізійних передач; винаходів у всіх галузях людської діяльності; наукових відкриттів; промислових зразків; товарних знаків, знаків обслуговування, фірмо­вих найменувань і комерційних позначень; захисту від недобросовісної конку­ренції; інші права, що належать до інтелектуальної власності у виробничий, на­уковій, літературній і художній галузях.

Потім надається перелік об'єктів права інтелектуальної власності згідно ст. 420 ЦК і вноситься пропозиція поділити зазначені об'єкти на групи. Ці вчені не звертають у своєму дослідженні уваги на відмінності у підходах, наведених у Конвенції, де пропонуються об'єкти інтелектуальної власності разом з правами на захист від недобросовісної конкуренції, а також не встановлюють вичерпного переліку об'єктів інтелектуальної власності. Тобто у наведеному переліку ото­тожнюються як об'єкти інтелектуальної власності, так і способи її охорони і за­хисту.

Більш того, в наведеному переліку існує настільки широке поняття – «вина­ходи у всіх галузях людської діяльності», яким можна охопити будь-яку нову ідею та безпосереднє її втілення в модель тощо. Отже, згідно із зазначеною вище Кон­венцією всі оригінальні ідеї мають породжувати і знаходити захист авторських прав, відповідно належати до інтелектуальної власності, але оригінальна ідея щодо якої були вжиті заходи для її збереження у формі надання їй статусу комерційної таємниці, не може ототожнюватися з цими заходами.

Інші вчені вважають суб'єктивні права на комерційну таємницю прирівняними до прав промислової власності (а саме: до прав на захист від недобросовісної конкуренції). О.О. Кулініч сприймає комерційну таємницю лише як одну із складових інформації з обмеженим доступом. Ю.Л. Бошицький наголошує, що право суб'єкта господарювання на комерційну таємницю – це суб'єктивне право суб'єкта господарювання, що включає можливість самого суб'єкта господарювання діяти певним чином, а саме визначати склад інформації, що становить комерційну таємницю, режим її конфіденційності, вживати заходів щодо збереження її секретності, використовувати та розпоряджатися нею тощо; вимагати, щоб зобов'язані особи діяли відповідно до чинного законодавства, не порушували його право; звертатися за захистом до уповноважених державних органів у разі порушення права на комерційну таємницю, зокрема неправомірного збирання, розголошення та використання комерційної таємниці суб'єкта господарювання. Тобто в останньому визначенні домінує не певний об'єкт, а варіанти поведінки суб'єкта господарювання, а щодо об'єкта права на комерційну таємницю, то цей автор не поділяє концепції віднесення комерційної таємниці до об'єктів інтелек­туальної власності, оскільки перше поняття він вважає ширшим і не завжди пов'язаним з творчою діяльністю. Загалом така позиція нами поділяється, але во­на буде уточнена.

Тому спроба класифікувати об'єкти за відомою градацією одразу наштов­хується на явну суперечність.

Ю.Л. Бошицький зазначає: якщо літературні і художні твори, комп'ютерні програми, бази даних, виконання, фонограми, відео­грами охороняються законодавством про авторське право і суміжні права, то до об'єктів права промислової власності належать винаходи, корисні моделі і про­мислові зразки, що захищаються патентним правом, засоби індивідуалізації учас­ників цивільного обороту, виробленої продукції [2]. Тобто дослідник дотри­мується загальновідомої класифікації, яка має певні вади.

Така класифікація відповідає сучасному законодавству, але не матиме реаль­ного застосування на практиці. При такому підході ми дійдемо до того, що вина­ходи є незалежними об'єктами промислової власності й, таким чином, втратимо авторські права на винахід. Сфера застосування, а саме промислова власність, не може вважатися альтернативою авторському праву, оскільки ці категорії не про­тилежні, а взаємодоповнюючі. Наприклад, комерційна таємниця може охоплюва­ти новий витвір мистецтва, що належить конкретному суб'єкту господарювання і автору, але зберігається у таємниці до певного моменту, зокрема до виставки, офіційного показу мод тощо. Тому важко погодитися з позицією Ю.В. Носіка, який розцінює комерційну таємницю як самостійний об'єкт цивільного права і допускає можливість передачі права на її використання іншим особам [7]. Така по­зиція є некоректною, оскільки комерційна таємниця не може відчужуватися іншим особам, адже питання має стояти про відчуження і використання інфор­мації, що входить до комерційної таємниці.

На нашу думку, комерційна таємниця – це цивільно-правовий спосіб забезпе­чення непоширення певної інформації, який має передбачати комплекс заходів, орієнтований на: встановлення спеціального режиму доступу до відповідної інформації, визначення меж відповідальності осіб, які мають доступ до такої інформації, що має бути відображено у посадових інструкціях, контракті про прийняття на роботу тощо.

Мета збереження комерційної таємниці – досягти комерційного успіху за ра­хунок усунення недобросовісної конкуренції і перешкоджання плагіату. Отже, на думку автора, комерційна таємниця - це не самостійний об'єкт інтелектуальної власності, а лише спосіб досягнення бажаного комерційного успіху, оскільки об'єктом захисту є певна інформація, щодо якої вживаються заходи для застере­ження її поширення без дозволу уповноважених осіб. Слід зазначити, що не мож­на всю інформацію щодо діяльності підприємства оголошувати комерційною таємницею, оскільки певна частина такої інформації має бути публічною, яка підлягає реєстрації, наводиться у рекламі цього підприємства тощо. Тобто з по­няттям «комерційна таємниця» має асоціюватися конкретно сформований перелік інформації на певному етапі розвитку господарської діяльності. Слід визнати, що така інформація має властивість застарівати або втрачати властивості комерційної таємниці. Наприклад, автомобільні підприємства тримають в таємниці нові зраз­ки автомобілів до відповідних виставок, щоб досягти комерційного успіху. Так само, інформація про подальший розвиток підприємства на найближчий період, на­приклад, переорієнтація на випуск нових видів продукції, втрачатиме свою такі комерційні таємниці, які тривалий час захищаються власниками відповідної інформації. Зокрема, Майкрософт зберігає в таємниці інформацію про базові коди своїх програм, щоб застерегти можливість необмеженого їх використання з метою створення конкурентоздатних програм.

Усе це свідчить про необхідність створення спеціального законодавства щодо комерційної таємниці, як це має місце у Законі України «Про державну таємницю». Також доцільно відобразити основні аспекти комерційної таємниці у законодавстві про працю тощо. При цьому автор вважає неможливим створювати Звід відомостей, що становлять комерційну таємницю, як це має місце щодо державної таємниці. Так, вважається необхідним конкретизувати відносини з приводу комерційної таємниці між власниками інформації та особами, які з тих чи інших підстав мають доступ до неї. Розпорядженням Кабінету Міністрів України від 5 листопада 2008 року №1404-р «Про схвалення Концепції проекту Закону України «Про охорону прав на комерційну таємницю» серед завдань даного законопроекту виділено: забезпечення застосування єдиного підходу до охорони комерційної таємниці як складової законодавства з питань інтелектуальної власності; визначення правових засад віднесення інформації до комерційної таємниці, її використання, поширення, зберігання та застосування засобів захисту такої інформації; встановлення відповідальності за порушення прав інтелектуальної власності на комерційну таємницю.

Отже, передбачається наперед визначати належність інформації до комерційної таємниці, а також єдині підходи до її охорони тощо. Автор же виходить з того, що необхідно систематизувати ті заходи, які має вжити власник інформації для того, щоб відповідна інформація вважалася комерційною таємницею. На на­шу думку, він як мінімум зобов'язаний повідомити про це працівників, про що має бути складений відповідний акт. Зокрема, загальновідомі є факти, коли свідоме поширення інформації відбувається з рекламною метою, і відповідні конфлікти навколо цього є штучними, оскільки метою є привернути увагу потенційних клієнтів і інвесторів до відповідного невідомого підприємства. Водно­час мова повинна йти не тільки про відповідальність за розголошення ко­мерційної таємниці, а й про стимулювання працівників, які мають доступ до відповідної інформації.

Проведений аналіз свідчить про неоднозначність сприйняття інтелектуальної власності і її складових елементів, а також необхідність подальших досліджень у сфері саме цивілістичного аналізу поняття «комерційна таємниця».

**Література:**

1. Цивільний кодекс України від 16.01.2003 № **435-IV**
2. Бошицький Ю.Л. Цит. работа. - С. 397-398.
3. Шкляр Право інтелектуальної власності // В кн. Цивільне право України: Академічний курс: Підруч.: У 2 т. // За заг. ред. Я.М. Шевченко. - Т. 1. Загальна частина. -К., 2016. -С. 396, 397.
4. Васин В.Н., Казанцев В.И. Гражданское право. Общаячасть. Особеннаячасть. С комментариями и примерамииз практики. Учебник для вузов. - М., 2015. - С. 126, 127.
5. Дергачова В.В. Інтелектуальна власність. - К., 2015. – С. 183.
6. Кулініч О.О. Інформація з обмеженим доступом як об'єкт цивільних прав: Автореф. дис. к-та юрид. наук. - К., 2016. - С. 4.
7. Носік Ю.В. Права на комерційну таємницю в Україні (цивільно-правовий аспект): Автореф. дис. к-та юрид. наук. - К., 2016. - С. 3.