

# Секрет производства: коммерческая ценность при условии препятствия свободному доступу (правовой аспект)

*И. В. Ширкова*

Донецкий национальный университет экономики и торговли им. М. Туган-Барановского, Российская Федерация, 283050, Донецк, ул. Щорса, 31

**Для цитирования:** Ширкова, Ирина В. 2024. Секрет производства: коммерческая ценность при условии препятствия свободному доступу (правовой аспект). *Вестник Санкт-Петербургского университета. Право* 3: 710–723. <https://doi.org/10.21638/spbu14.2024.311>

Сегодня, когда совершенствуется экономическая система, особого юридического внимания требует объект интеллектуальной собственности, эффективно участвующий в коммерциализации, в отношении которого механизм реализации правовой охраны не сформулирован однозначно. Понятие «секрет производства» содержится во многих законодательствах мира, но четкое его определение также отсутствует. Истоки дискуссии связаны и с различными политико-правовыми взглядами, давлением со стороны промышленных и деловых ассоциаций, отстаивающих свои экономические интересы, что вызывает недоопределенность. Учитывая многоаспектность дефиниции понятия «секрет производства», вполне оправданно исследование этого феномена и его структуры с целью установления определенности правовой регламентации охраны интеллектуальной собственности и защиты исключительных права на секреты производства, а также избежания юридических коллапсов. В исследовании сущности секрета производства использовался диалектический метод, позволивший комплексно изучить содержание предмета. Обобщение существующих дефиниций и законодательная база дали возможность выделить характерные черты этой категории: сведения обладают комплексным фактором, присущим научно-технической сфере, ориентированным на способы осуществления профессиональной деятельности; характеризуются реальной и потенциальной коммерческой ценностью; ценность возможна только при неизвестности сведений третьим лицам, при отсутствии свободного доступа к ним; для соблюдения конфиденциальности предпринимаются охранные меры; субъектами выступают физическое лицо, физическое лицо — предприниматель, а также юридическое лицо, обладающие исключительным правом на использование секрета производства; срок действия исключительного права законом не ограничен, оно действует, пока обеспечивается конфиденциальность сведений. В статье также систематизированы способы распоряжения исключительных прав на секреты производства, обоснована необходимость изменения законодательства, регулирующего охрану секрета производства (ноу-хау).

*Ключевые слова:* секрет производства, исключительные права на секрет производства, коммерческая ценность, конфиденциальная информация, отсутствие свободного доступа, объекты интеллектуальной собственности, ноу-хау.

## 1. Введение

Современные условия коммерциализации трансформируют отношения к объектам интеллектуальной собственности — сегодня это не только немате-

риальные блага, но и товар. В связи с этим для обеспечения сохранности интеллектуального потенциала, формирующего культурное и научное наследие государства, гарантированность охраны и защиты интеллектуальной собственности создателю, необходима гибкая нормативно-правовая база. С одной стороны, она должна обеспечивать охрану результатов творческой деятельности и защиту интеллектуальных прав автору, а с другой — создавать условия для беспрепятственного доступа массового пользователя к достижениям технического и культурного прогресса и др.

Объекты интеллектуальной собственности имеют свои критерии дифференциации, одним из которых выступает источник происхождения, а именно какие-либо сведения, выраженные в форме знания. По этому критерию неосязаемые блага можно разделить на три группы: 1) знания, позволяющие создать новый продукт в результате интеллектуальной деятельности человека; 2) знания, которые являются информацией, а значит, не относятся к результатам интеллектуального труда; 3) сведения, которые могут быть представлены как в виде результатов интеллектуального труда, так и в виде информации, не содержащей результатов творческой деятельности (например, коммерческая тайна) (Калина 2011).

С учетом изложенного механизм обеспечения правовой охраны объектов интеллектуальной собственности также формируется на их различиях. Так, объекты, связанные с содержательной сущностью (охрана технических решений, представляющих коммерческую ценность для экономического оборота), охраняются патентом, и срок их охраны минимизирован от 10 до 20 лет. На объекты с приоритетным значением формы, т. е. природы (произведения науки, литературы и искусства) распространяется принцип презумпции автора, не требующий особой охранной процедуры; такие объекты охраняются в течение всей жизни автора и спустя 70 лет после его смерти. Существует еще одна группа объектов, которая не имеет определенной установленной формы; участвуя в экономическом обороте, они выделяются и в какой-то степени идентифицируются, оставаясь неизвестными неопределенному кругу участников открытого рынка (Дозорцев 2003). Речь идет о секретах производства (ноу-хау). Этот объект интеллектуальной собственности является основой для современных экономических отношений, поскольку благодаря такому преимуществу (секрету производства) обеспечивается эффективное развитие и повышается конкурентоспособность субъектов хозяйствования. Актуальность настоящего исследования обусловлена тем, что содержание категории «секрет производства» недостаточно раскрыто, а правовая охрана таких секретов должным образом не обеспечена действующим законодательством. Цель исследования — выяснить сущностные характеристики категории «секреты производства» (ноу-хау), определить правовую регламентацию охраны секрета производства и обеспечение защиты права на него.

## 2. Основное исследование

### 2.1. Генезис понятия «секрет производства»

Проблематика секрета производства рассматривается по-разному в зависимости от традиций, экономических приоритетов, правовых особенностей. Одновременно отметим, что в современном дискурсе не хватает правовых исследований

сущности этой категории, определения ее места в системе права интеллектуальной собственности. Кроме того, несовершенство законодательства является закономерным следствием того, что нет четко очерченных и научно взвешенных методологических основ исследования секретов производства. Сегодня, как никогда ранее, необходимо найти компромисс между интересами государства, с одной стороны, и физическими и юридическими лицами — с другой, для формирования и развития интеллектуального потенциала человека, социальной группы, общества.

Для всестороннего анализа важнейших характеристик категории «секрет производства» был использован диалектический метод, который позволил обеспечить органическое единство системно-структурного метода в выявлении и выяснении сути структуры секрета производства, исторического — для прослеживания в хронологической последовательности процесса развития взглядов на идеи, касающиеся исследуемой дефиниции. Также применялись методы анализа, синтеза, типологии, обобщения — для обеспечения системного исследования основных научных положений, идей, теоретических выводов о категории «секрет производства».

В научной литературе используют различные термины для определения указанной правовой категории, в том числе «ноу-хау», «коммерческая тайна», «производственная тайна», «торговые секреты», «секреты промысла», «конфиденциальная информация» и др., но единства или разграничения в их понимании так и не достигнуто. Как отмечает В. И. Еременко, в мировой практике, несмотря на некоторые различия между указанными выше терминами, «при некоторых различиях, по существу, речь идет об одних и тех же правах и механизме их возникновения» (Еременко 2006, 44). Такой же точки зрения придерживается и Ю. И. Буч: «Ноу-хау, секреты производства, фирменные секреты, коммерческая тайна — все это, если не вдаваться в нюансы, синонимический ряд слов» (Буч 2020, 112).

Институт «секрет производства», в отличие от самой дефиниции, довольно молод, по сравнению с другими объектами права интеллектуальной собственности, особенно в России, на протяжении 30 лет только знакомящейся с рыночными отношениями, в которых современная природа интеллектуальной собственности такова, что объекты интеллектуальной собственности могут участвовать в экономическом обороте, становиться товаром, функционировать на рынке. В советский же период с преобладанием коллективистской концепции любые научные, военные, культурные творческие достижения безвозмездно и безусловно внедрялись на благо общества и государства и, конечно же, о правах автора, творца, создателя речь не шла.

Первое упоминание о секрете производства появилось в судебном производстве «Дизенд против Брауна» в США в 1916 г.<sup>1</sup> При объявлении судебного решения использовался термин know-how («знать, как»; «знать, как это сделать»).

По мнению В. И. Еременко, ноу-хау относятся к результатам интеллектуальной деятельности с высоким творческим потенциалом, а значит, они являются объектами интеллектуальной собственности, в отличие от информации (коммерческой тайны), которую нельзя относить к объектам интеллектуальной собственности (Еременко 2006, 44). Ю. И. Буч характеризует ноу-хау и как информацию, и как знания, и как определенные сведения, а именно сведения, которые могут относиться

---

<sup>1</sup> Eckstom. Licensing in foreing and domectic operations. Vol. 1, 4–12. New York, Matk Bordman.

к разным областям знаний: техническим, организационным, финансово-экономическим и пр., но, как правило, это сведения технического характера (Буч 2020, 112). К. Е. Амелина отмечает, что ноу-хау относится к результатам интеллектуальной деятельности при условии сохранения ее втайне обладателем (Амелина 2006). Ю. Г. Зорина настаивает на том, чтобы рассматривать ноу-хау только в качестве результатов интеллектуальной деятельности, если эти сведения введены в гражданский оборот. В этом случае ноу-хау должна быть предоставлена правовая охрана, а также введены режим коммерческой тайны и ограничения доступа к конфиденциальной информации (Зорина, Фокин 2016, 107).

Профессор В. А. Дозорцев принимал активное участие в нормотворчестве, касающемся положений о регулировании интеллектуальной собственности, в частности исключительных прав, и ему принадлежит термин «секреты промысла», поскольку впервые секреты технического характера появились в процессе производства и только со временем рассредоточились на другие сферы; сегодня эта категория именуется «ноу-хау» — секреты производства (Дозорцев 2003, 239). Секреты промысла В. А. Дозорцев определяет как «сведения о предлагаемых к использованию практических действиях, имеющих ценность в рыночном обороте благодаря их сохранению втайне. <...> От решения, составляющего секрет промысла, не требуется, чтобы оно обязательно было результатом творческой деятельности, во всяком случае на таком уровне, какой требуется для изобретений. Нужно только, чтобы по сравнению с другими решениями оно было узнаваемым, поддавалось идентификации... и, что немаловажно, информация должна обладать самостоятельной экономической ценностью, действительной или потенциальной, благодаря необщезвестности или недоступности другим лицам, которые могут получить экономические выгоды от их раскрытия или использования» (Дозорцев 2003, 243).

Юрист М. Ю. Тихомирова трактует ноу-хау как технические знания, опыт, секреты производства, необходимые для решения технической или иной задачи. По ее мнению, ноу-хау является элементом секретности передаваемой научно-технической информации, охрана которой осуществляется в договорном порядке (Тихомирова, Тихомиров 1997, 272).

## ***2.2. Закрепление секрета производства на законодательном уровне***

Международные договоры не содержат определения понятия «ноу-хау», а регламентируют способы защиты субъектов хозяйствования при незаконном использовании результатов интеллектуальной деятельности.

Первым нормативным документом, пресекавшим недобросовестную конкуренцию, является Парижская конвенция по охране промышленной собственности<sup>2</sup>, закрепившая обязанности государств обеспечивать эффективную защиту от недобросовестной конкуренции.

Приложением 1С Соглашения Всемирной торговой организации по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС) 15.04.1994 (с изм. на 06.12.2005) (разд. 7, ст. 39) декларируется защита коммерческой тайны от не-

---

<sup>2</sup> «Парижская конвенция по охране промышленной собственности (измененная 28.09.1979)». Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС). Дата обращения 13 августа, 2024. <https://wipolex.wipo.int/ru/text/379398>.

санкционированного использования, в том числе путем нарушения контракта или конфиденциальности, или других действий, противоречащих честной коммерческой практике. Такая защита зависит от того, выступает ли информация «секретной в том смысле, что она в целом или в определенной конфигурации и подборе ее компонентов не является общедоступной и легкодоступной лицам в тех кругах, которые обычно имеют дело с подобной информацией; ввиду своей секретности имеет коммерческую ценность; и является предметом надлежащих в данных обстоятельствах мер, направленных на сохранение ее секретности, со стороны лица, правомерно контролирующего эту информацию»<sup>3</sup>.

Профессор В. А. Дозорцев считает, что «секрет промысла и служебная или коммерческая тайна — категории, которые находятся в разных плоскостях, но где-то они могут пересекаться. Так, служебная тайна является необходимой предпосылкой секрета промысла (обладатель секрета промысла должен обеспечить неразглашение информации его работниками, установив для них режим служебной тайны), это одна из возможных причин установления служебной тайны. Коммерческая тайна включает в себя секрет промысла как один из возможных компонентов» (Дозорцев 2003, 249).

Статья 2 Директивы Европейского Парламента и Совета ЕС о защите конфиденциальных ноу-хау и деловой информации (коммерческой тайны) от незаконного приобретения, использования и раскрытия<sup>4</sup> содержит требования к информации, относящейся к коммерческой тайне:

— это секрет в том смысле, что он в целом или определенной комбинации и сочетании входящих в него компонентов не является общеизвестным или легкодоступным для лиц в кругах, которые обычно имеют дело с рассматриваемой информацией;

— он имеет коммерческую ценность, потому что является секретным;

— при данных обстоятельствах лицо, на законном основании контролирующее информацию, предприняло разумные меры для ее сохранения в секрете.

«Владелец коммерческой тайны» — любое физическое или юридическое лицо, законно контролирующее коммерческую тайну.

«Нарушитель» — любое физическое или юридическое лицо, которое незаконно приобрело, использовало или раскрыло коммерческую тайну.

«Контрафактные товары» — товары, дизайн, характеристики, функционирование, производственный процесс или маркетинг которых в значительной степени извлекают выгоду из коммерческой тайны, незаконно приобретенной, использованной или раскрытой.

---

<sup>3</sup> «Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (Соглашение ТРИПС)». *Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС)*. Дата обращения 13 августа, 2024. <https://www.wipo.int/wipolex/en/text/379915 article39>.

<sup>4</sup> «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». *EUR-Lex*. 2016. Accessed August 12, 2024. <https://eur-lex.europa.eu/eli/dir/2016/943/oj>. Русский текст: «Директива Европейского Парламента и Совета Европейского союза № 2016/943 от 08.06.2016 о защите конфиденциальных ноу-хау и деловой информации (коммерческой тайны) от незаконного приобретения, использования и раскрытия». *Гарант*. 2016. Дата обращения 12 августа, 2024. <https://base.garant.ru/71615160>.

Статья 3 Директивы определяет способы законного получения, использования и разглашения коммерческой тайны:

- самостоятельное открытие или создание;
- наблюдение, изучение, разборка или тестирование продукта, или объекта, который стал общедоступным или который на законных основаниях находится во владении получателя информации, который свободен от каких-либо законных обязательств по ограничению получения коммерческой тайны;
- осуществление права работников или представителей работников на информацию и консультации в соответствии с законодательством;
- любая другая практика, которая в данных обстоятельствах соответствует добросовестной коммерческой практике.

Таким образом, Европейский союз решил не квалифицировать секретность как право интеллектуальной собственности.

Секреты производства (ноу-хау) в соответствии с Договором о Евразийском экономическом союзе (Приложение 26 Протокола об охране и защите прав на объекты интеллектуальной собственности, подписан в г. Астана 29.05.2014; ред. 01.10.2019 с изм. и доп., вступ. в силу 01.08.2021)<sup>5</sup>, в отличие от европейских договоров, относятся к объектам интеллектуальной собственности. Под ними понимаются «сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и другие), в том числе сведения о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, а также сведения о способах осуществления профессиональной деятельности, которые имеют действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности их третьим лицам, к которым у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании и в отношении которых обладателем таких сведений введен режим коммерческой тайны» (ст. 39).

Базовым документом Российской Федерации, закрепляющим охрану интеллектуальной собственности, является Конституция РФ (ст. 44). Порядок осуществления прав на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальных прав) определен в Гражданском кодексе РФ (часть четвертая) от 18.12.2006 № 230-ФЗ (ГК РФ). В частности, ст. 1465 ГК РФ закрепляет понятие секрета производства: «Секретом производства (ноу-хау) признаются сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и другие) о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере и о способах осуществления профессиональной деятельности, имеющие действительную или потенциальную коммерческую ценность вследствие неизвестности их третьим лицам, если к таким сведениям у третьих лиц нет свободного доступа на законном основании и обладатель таких сведений принимает разумные меры для соблюдения их конфиденциальности, в том числе путем введения режима коммерческой тайны».

Анализируя научные источники, международные и отечественные законодательные нормы, можно сделать вывод об отсутствии строгой регламентации существенных характеристик секрета производства, так как предусмотрены лишь релятивные направления для данной категории. С одной стороны, это расширя-

<sup>5</sup> Здесь и далее все ссылки на российские и международные акты приводятся по СПС «КонсультантПлюс». Дата обращения 12 августа, 2024. <http://www.consultant.ru>.

ет возможности создателя наполнять самому содержание охраняемого объекта, а с другой — отсутствие границ правовой охраны делает правообладателя более уязвимым перед конкурентами.

### **2.3. Сущностные характеристики категории «секрет производства»**

Ориентиры в научной и законодательной литературе позволили выделить основные признаки категории «секретов производства».

#### **2.3.1. Отсутствие единого критерия**

Сведения относятся к научно-технической сфере, а также ориентированы на способы осуществления профессиональной деятельности. Так как научно-техническая сфера в общем народнохозяйственном комплексе включает научную, научно-техническую и инновационную деятельность, а также все другие сферы народнохозяйственного комплекса, на современном этапе развития цивилизации невозможно себе представить эффективное функционирование любой отрасли хозяйствования без широкой опоры на передовые достижения науки, техники, технологий (Осипов 2011, 44). Следовательно, характерный критерий, по которому можно сформулировать особенности сведений, относящихся к секретам производства, отсутствует, поскольку эти сведения относятся ко многим сферам народнохозяйственного комплекса. Если говорить о способах получения сведений, то они зависят от профессиональной деятельности. По данным ЮНЕСКО, в настоящее время более 40 тыс. профессий, следовательно способов получения сведений в разы больше.

#### **2.3.2. Действительная или потенциальная коммерческая ценность**

По мнению В. А. Дозорцева, «коммерческая ценность секрета промысла заключается в возможности извлечения из него выгод в процессе экономического оборота. Если его оборотоспособность исключена, он не обладает коммерческой ценностью, даже потенциальной. <...> Режим секрета промысла нужен для его обращения на рынке, в этом и заключается его коммерческая ценность» (Дозорцев 2003, 247). Особенность коммерческой ценности именно в информации о секрете, а не в результате, поскольку такой результат может быть только объектом патентного права, т. е. изобретением, но не секретом производства.

#### **2.3.3. Незнание сведений третьими лицами**

Под третьими лицами в данном признаке секрета производства подразумевается неопределенный круг лиц, поскольку, «памятуя о нематериальном характере объекта, надо учитывать, что схожая или аналогичная идея может возникнуть и у других лиц, которые также будут законными обладателями своего ноу-хау. А значит, данный признак носит не абсолютный, а относительный характер» (Яблокова 2016, 147).

### *2.3.4. Отсутствие свободного доступа к сведениям*

На правообладателе лежит обязанность принять все необходимые меры для сохранения конфиденциальности информации охраняемого решения любыми законными способами.

### *2.3.5. Принятие разумных мер для соблюдения конфиденциальности (в том числе введение режима коммерческой тайны)*

Согласно ст. 10 Федерального закона от 29.07.2004 № 98-ФЗ «О коммерческой тайне», меры по охране конфиденциальности информации, принимаемые ее обладателем, должны включать в себя:

- определение перечня информации, составляющей коммерческую тайну;
- ограничение доступа к информации, составляющей коммерческую тайну, путем установления порядка обращения с этой информацией и контроля за соблюдением такого порядка;
- учет лиц, получивших доступ к информации, составляющей коммерческую тайну, и/или лиц, которым такая информация была предоставлена или передана;
- регулирование отношений по использованию информации, составляющей коммерческую тайну, работниками на основании трудовых договоров и контрагентами на основании гражданско-правовых договоров;
- нанесение на материальные носители, содержащие информацию, составляющую коммерческую тайну, или включение в состав реквизитов документов, содержащих такую информацию, грифа «коммерческая тайна» с указанием обладателя такой информации.

Однако перечень предусмотренных мер для обеспечения конфиденциальности секрета производства носит рекомендательный характер, поскольку правообладатель может принять и другие разумные меры.

Российские суды в силу требований закона долгое время строго подходили к предоставлению правовой охраны информации в качестве секретов производства. Так, до 01.10.2014 ст. 1465 ГК РФ в качестве обязательного критерия охраноспособности информации как секрета производства указывала на необходимость обязательного введения правообладателем режима коммерческой тайны. В свою очередь, требования к введению режима коммерческой тайны устанавливались Федеральным законом «О коммерческой тайне». После вступления в силу Федерального закона от 12.03.2014 № 35-ФЗ ситуация изменилась и регулирование ноу-хау было модифицировано законодателем в духе мировой тенденции расширения свободы частных лиц в определении границ секрета производства и способов его защиты (Стрижова 2017).

### *2.3.6. Субъект секрета производства*

Субъектом секрета производства могут быть как физическое лицо, физическое лицо — предприниматель, так и юридическое лицо, в соответствии со ст. 1229 ГК РФ обладающие исключительным правом на использование секрета производства (п. 1 ст. 1466 ГК РФ) любым не противоречащим закону способом, в том числе при

изготовлении изделий и реализации экономических и организационных решений. Владелец секрета производства может распоряжаться указанным исключительным правом.

Согласно п. 2 ст. 1466 ГК РФ, лицо, которое законными способами и независимо от других владельцев секрета производства стало владельцем сведений, составляющих содержание охраняемого секрета производства, приобретает самостоятельное исключительное право на этот секрет производства. Данное положение видоизменяет и ограничивает осуществление исключительного права на секрет производства. На практике это способно создать своеобразный юридический коллапс (Юзефович 2015, 235).

Таким образом, легализуется обратный инжиниринг как законный способ получения информации.

### *2.3.7. Срок действия исключительного права*

Срок действия исключительного права законом не ограничен, оно действует до тех пор, пока обеспечивается конфиденциальность сведений. С момента утраты конфиденциальности соответствующих сведений исключительное право на секрет производства прекращается у всех правообладателей (ст. 1467 ГК РФ).

### *2.3.8. Право правообладателя распоряжаться исключительным правом на секреты производства*

Гражданским кодексом также закреплено право правообладателя распоряжаться исключительным правом на секреты производства (ст. 1233 ГК РФ) любым не противоречащим закону способом, в частности возможность разрешения или запрета его использования другими лицами.

Существует мнение, что распоряжаться исключительными правами на секреты производства можно путем заключения либо договора об отчуждении исключительного права (ст. 1468 ГК РФ) либо лицензионного договора (ст. 1469 ГК РФ) (Серебряков 2014). Однако такая точка зрения ориентируется исключительно на специализированные нормы законодательства и тем самым ограничивает права правообладателя.

Одним из закрепленных в ГК РФ способов распоряжения правами граждан и юридических лиц является их отказ от осуществления принадлежащих им прав, что не влечет прекращения этих прав, за исключением случаев, предусмотренных законом (ст. 9 ГК РФ).

Еще один способ распоряжения исключительными правами на секреты производства — возможность использовать их в качестве вклада участника хозяйственного общества или товарищества в его имущество при соблюдении процедуры денежной оценки исключительного права (ст. 66.1 ГК РФ).

Также способом распоряжения исключительными правами на секреты производства может быть заключение договора доверительного управления (ст. 1012 ГК РФ), при котором передача имущества (исключительных прав) не влечет переход права собственности на него к доверительному управляющему, и договора коммерческой концессии, подразумевающего использование исключительных прав

правообладателя в предпринимательской деятельности за вознаграждение на срок или без указания срока (ст. 1027 ГК РФ). Кроме того, можно применять и другие договоры, в которых предусматривается отчуждение исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, при этом устанавливаются определенные ограничения (например, по срокам, территории, способам использования соответствующего результата или средства) и гарантии по обеспечению сохранности конфиденциальности сведений, составляющих секрет производства.

Передача исключительных прав на секреты производства по наследству (ст. 1112 ГК РФ) тоже может использоваться как способ распоряжения ими при условии, что наследники примут необходимые меры по охране конфиденциальности сведений.

Кроме того, специализированные нормы ГК РФ предусматривают возможность распоряжения исключительными правами в случае их отчуждения, при заключении договора об отчуждении исключительного права на секрет производства (ст. 1468 ГК РФ) и в случае их использования на основании лицензионного договора о предоставлении права использования секрета производства (ст. 1469 ГК РФ).

В случае если правообладатель не воспользовался возможностью разрешения другим лицам использовать исключительное право, но и не запретил этого, отсутствие запрета не подразумевает согласие (разрешение) и влечет ответственность правонарушителя. К таковым, исходя из ст. 1252 ГК РФ, могут относиться следующие лица: лицо, которое отрицает или иным образом не признает право, нарушая тем самым интересы правообладателя; лицо, нарушающее право или создающее угрозу его нарушения либо осуществляющее необходимые приготовления к таким действиям, а также иные лица, которые могут пресечь такие действия; лицо, неправомерно использовавшее результат интеллектуальной деятельности без заключения соглашения с правообладателем (бездоговорное использование) либо иным образом нарушившее его исключительное право и причинившее ему ущерб, в том числе нарушившее его право на вознаграждение; недобросовестные изготовитель, импортер, хранитель, перевозчик, продавец; лицо, которое неправомерно разгласило или использовало эти сведения (ст. 1468, 1469 ГК РФ); лицо, обязанное обеспечивать сохранность конфиденциальных сведений (ст. 1472 ГК РФ).

Проведенный анализ статей ГК РФ позволяет определить и основания гражданско-правовой ответственности за неправомерное получение сведений, составляющих секрет производства, за их разглашение или использование. При этом законодатель в ГК РФ называет только один способ защиты исключительного права на секрет производства — возмещение убытков при наличии обязательного условия гражданско-правовой ответственности — вины (ст. 1472 ГК РФ).

На практике сложно обеспечить защиту исключительных прав на секрет производства, так как отсутствует механизм защиты, что связано с размытостью существенных характеристик понятия «секрет производства» (объем и содержание сведений определяет сам правообладатель) и неопределенностью в законодательстве. С одной стороны, и Договор о Евразийском экономическом союзе, и ГК РФ признают секрет производства объектом интеллектуальной собственности, с вытекающими из этого исключительными правами правообладателя, с другой — допускается схо-

жесть и аналогичность сведений у других лиц, которые также будут законными обладателями своего секрета производства. По мнению Э. П. Гаврилова, исключительное право означает, что это право является уникальным, что оно может принадлежать только одному лицу (или одной группе лиц) (Гаврилов 2019, 59), а следовательно, исключительное право на ноу-хау построить нельзя (Гаврилов 2018, 20). В российской доктрине, касающейся правовой охраны ноу-хау, можно выделить две противоположные оценки: 1) допускающую в законодательстве существование исключительного права на секреты производства; 2) предлагающую заменить законодательство совершенно новым (Гаврилов 2018, 19). С учетом сказанного необходима гармонизация законодательства, исключающая «юридический коллапс».

Сегодня, на наш взгляд, имеется потребность не только в охране и защите результатов интеллектуальной собственности, но и в предоставлении возможности осуществления научных разработок, распространении научной информации, культурных достижений как среди ученых, так и среди населения, осуществлении обмена знаниями и опытом, сотрудничестве. Поэтому, обеспечивая охрану и защиту интеллектуальной собственности, государство создает компромисс между авторами и потребителями: увеличивается объем общедоступных знаний, развивается культура, стимулируются конкуренция и производство широкого спектра качественных товаров и услуг, поддерживаются экономический рост и занятость населения.

### 3. Выводы

Анализ научных источников, международных и отечественных законодательных норм, судебной практики российских судов позволил сформулировать следующее определение категории «секреты производства»: к секретам производства относятся сведения производственного, технического, экономического, организационного и иного характера о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере и о способах осуществления профессиональной деятельности, которые способствуют реализации хозяйственной или иной деятельности, с возможностью иметь определенные преимущества их правообладателю перед третьими лицами, которым эти сведения не известны, а правообладателем, как физическим лицом, так и субъектом хозяйствования, приняты разумные меры по ограничению доступа к сведениям и по учету лиц, имеющих к ним доступ, для соблюдения конфиденциальности, создающей препятствия свободному доступу.

Изучение основных и специализированных норм гражданского законодательства позволило систематизировать способы распоряжения исключительными правами на секреты производства:

- отказ от осуществления принадлежащих им прав;
- использование в качестве вклада участника хозяйственного товарищества или общества в его имущество при соблюдении процедуры денежной оценки исключительного права;
- заключение договора доверительного управления с передачей на определенный срок исключительных прав доверительному управляющему с соблюдением условий обеспечения сохранности конфиденциальности сведений, составляющих секрет производства;

— заключение договора коммерческой концессии с предоставлением за вознаграждение на срок или без указания срока права использовать в предпринимательской деятельности пользователя исключительных прав на секрет производства с соблюдением условий обеспечения сохранности конфиденциальности сведений, составляющих секрет производства;

— передача исключительных прав по наследству по завещанию;

— заключение договора об отчуждении исключительного права на секрет производства;

— заключение лицензионного договора о предоставлении права использования секрета производства.

Анализ норм российского гражданского законодательства, в том числе норм, регламентирующих способы распоряжения исключительных прав на секреты производства, позволил сделать вывод, что право на секрет производства относится к договорному притязанию, поскольку обязательства и защита нарушенных прав у сторон возникают только на основании заключенного договора, по которому одна сторона передает другой стороне конфиденциальные сведения.

Наконец, учитывая законодательное несоответствие (с одной стороны, признание секрета производства объектом интеллектуальной собственности с вытекающими из этого исключительными правами, с другой — допуск схожести и аналогичности сведений у других лиц, которые также будут законными обладателями своего секрета производства), принимая во внимание законодательный опыт стран Европейского союза, не закрепляющий исключительное право на ноу-хау, предлагаем рассмотреть целесообразность закрепления в национальном гражданском законодательстве возможность обеспечения охраны секретов производства (ноу-хау) как интеллектуальной собственности без установления исключительного права на этот объект, принимая во внимание особенный, как было указано выше, относительный, а не абсолютный характер исключительного права на секрет производства.

Секрет производства (ноу-хау) может охраняться и без установления исключительного права на этот объект.

## Библиография

- Амелина, Ксения Е. 2006. «Понятие “ноу-хау”». *Внешнеторговое право* 2: 13–20.
- Буч, Юрий И. 2020. «Ноу-хау. Основные понятия и практика применения». *Инновации* 6: 111–119.
- Гаврилов, Эдуард П. 2018. «Правовая охрана секретов производства в России: критический анализ». *Хозяйственное право* 8: 3–20.
- Гаврилов, Эдуард П. 2019. «Критический анализ нормы п. 4 ст. 1229 ГК РФ». *Хозяйственное право* 5: 59–66.
- Дозорцев, Виктор А. 2003. *Интеллектуальные права. Понятие. Система. Задачи кодификации*. М.: Статут.
- Еременко, Владимир И. 2006. «Всемирная торговая организация и законодательство РФ об интеллектуальной собственности». *Законодательство и экономика* 10: 35–47.
- Зорина, Юлия Г., Геннадий В. Фокин. 2016. «Дворцовые тайны ноу-хау». *Имущественные отношения в Российской Федерации* 3: 101–108.
- Калина, Исаак И. 2011. «Типологизация объектов интеллектуальной собственности». *Вестник Саратовского государственного социально-экономического университета* 1 (5): 17–21.

- Осипов, Юрий М. 2011. «Понятие “научно-техническая сфера” как составная часть материального местоположения бизнес-процессов». *Инновационные технологии управления. Электромехатроника: сб. науч. тр.*, 142. Томск: Изд-во Том. гос. ун-та систем управления и радиоэлектроники.
- Серебряков, Андрей А. 2014. «Система способов распоряжения исключительным правом на секрет производства (ноу-хау)». *Известия Алтайского государственного университета* 2 (82): 144–147.
- Стрижова, Татьяна А. 2017. «“Бесконечность” секретов производства (ноу-хау)». *Журнал Суда по интеллектуальным правам* 16: 76–83.
- Тихомирова, Людмила В., Михаил Ю. Тихомиров. 1997. *Юридическая энциклопедия*. Под ред. Михаила Ю. Тихомирова. М.: Юринформцентр.
- Юзефович, Жанна Ю. 2015. «Особенности исключительного права на секрет производства (ноу-хау) как объекта права интеллектуальной собственности». *Вестник Московского университета МВД России* 12: 233–236.
- Яблокова, Илона В. 2016. «Секрет производства (ноу-хау) как охраняемый результат интеллектуальной деятельности предпринимателей». *Научный журнал национального исследовательского университета информационных технологий, механики и оптики (НИУ ИТМО)*. Сер.: Экономика и экологический менеджмент 1: 144–154.

Статья поступила в редакцию 18 октября 2021 г.;  
рекомендована к печати 29 апреля 2024 г.

Контактная информация:

Ширкова Ирина Владимировна — канд. филос. наук; <https://orcid.org/0000-0003-2473-313X>,  
[i-shirkova@yandex.ru](mailto:i-shirkova@yandex.ru)

## The secret of production: Commercial value under the condition of obstacle access (legal aspect)

I. V. Shirkova

Donetsk National University of Economics and Trade named after Mikhail Tugan-Baranovsky,  
31, ul. Shchorsa, Donetsk, 238003, Russian Federation

**For citation:** Shirkova, Irina V. 2024. “The secret of production: Commercial value under the condition of obstacle access (legal aspect)”. *Vestnik of Saint Petersburg University. Law* 3: 710–723.  
<https://doi.org/10.21638/spbu14.2024.311> (In Russian)

The new economic system requires new legal solutions to ensure legal protection, which is in demand in modern realities of an intellectual property object, the legal regime of which in both international and domestic legislation has not been properly disclosed. In the scientific literature, there are many conceptions of definitions, but the unity in their understanding has not been achieved. The concept of “secret of production” is contained in many laws around the world, but there is no clear definition. Taking into account the multifaceted nature of the definition of “trade secret”, it is quite possible and expedient from a scientific point of view to analyze individual provisions of this phenomenon, taking into account the legal regulation of the protection and protection of exclusive rights to trade secrets. In the study of the essence of the secret of production, the dialectical method was used, which made it possible to comprehensively study the essence of the subject. Generalization of the existing definitions, and the legal framework made it possible to highlight the characteristic features of the studied category: information relates to the scientific and technical sphere, and is also focused on ways of carrying out professional activities; actual or potential commercial value; unknown information to third parties; lack of free access to information; taking reasonable steps to maintain

confidentiality; subjects — an individual, an individual entrepreneur, and a legal entity with the exclusive right to use the secret of production; the period of validity of the exclusive right is not limited by law, it is valid as long as the confidentiality of information is ensured. Methods of disposing of exclusive rights to production secrets have been systematized. The necessity of changing the legislation governing the protection of the production secret (know-how) has been substantiated.

*Keywords:* secret of production, exclusive rights, commercial value, confidential information, lack of free access, objects of intellectual property.

## References

- Amelina, Ksenia E. 2006. "The concept of know-how". *Vneshnetorgovoe pravo* 2: 13–20. (In Russian)
- Buch, Iurii I. 2020. "Know-how. Basic concepts and practice of application". *Innovatsii* 6: 111–119. (In Russian)
- Dozortsev, Viktor A. 2003. *Intellectual rights. Concept. System. Codification tasks*. Moscow, Statut Publ. (In Russian)
- Eremenko, Vladimir I. 2006. "World Trade Organization and Russian Federation legislation on intellectual property". *Zakonodatel'stvo i ekonomika* 10: 35–47. (In Russian)
- Gavrilov, Eduard P. 2018. "Legal protection of production secrets in Russia: A critical analysis". *Khoziaistvennoe pravo* 8: 3–20. (In Russian)
- Gavrilov, Eduard P. 2019. "Critical analysis of the norm of clause 4 of Art. 1229 of the Civil Code of the Russian Federation". *Khoziaistvennoe pravo* 5: 59–66. (In Russian)
- Iuzefovich, Zhanna Yu. 2015. "Features of the exclusive right to a secret of production (know-how) as an object of intellectual property". *Vestnik Moskovskogo universiteta MVD Rossii* 12: 233–236. (In Russian)
- Kalina, Isaak I. 2011. "Typology of intellectual property objects". *Vestnik Saratovskogo gosudarstvennogo sotsial'no-ekonomicheskogo universiteta* 1 (5): 17–21. (In Russian)
- Osipov, Iurii M. 2011. "The concept of 'scientific and technical sphere' as an integral part of the material location of business processes". *Innovatsionnye tekhnologii upravleniia. Elektromekhatronika: sbornik nauchnykh trudov*, 142. Tomsk, Izdatel'stvo Tomskogo gosudarstvennogo universiteta sistem upravleniia i radioelektroniki Publ. (In Russian)
- Serebriakov, Andrei A. 2014. "The system of methods of disposing of the exclusive right to a production secret (know-how)". *Izvestiia Altaiskogo gosudarstvennogo universiteta* 2 (82): 141–147. (In Russian)
- Strizhova, Tatiana A. 2017. "Infinity of trade secrets (know-how)". *Zhurnal Suda po intellektual'nym pravam* 6: 76–83. (In Russian)
- Tikhomirova, Liudmila V., Mikhail Yu. Tikhomirov. 1997. *Legal encyclopedia*. Ed. by Mikhail Yu. Tikhomirov. Moscow, Iurinformtsentr Publ. (In Russian)
- Yablokova, Ilona V. 2016. "The secret of production (know-how) as a protected result of the intellectual activity of entrepreneurs". *Nauchnyi zhurnal natsional'nogo issledovatel'skogo universiteta informatsionnykh tekhnologii, mekhaniki i optiki (NIU ITMO). Seriya: Ekonomika i ekologicheskii menedzhment* 1: 101–108. (In Russian)
- Zorina, Iuliia G., Gennadii V. Fokin. 2016. "Palace secrets of know-how". *Imushchestvennye otnosheniia v Rossiiskoi Federatsii* 3: 101–108. (In Russian)

Received: October 18, 2021

Accepted: April 29, 2024

Author's information:

Irina V. Shirkova — PhD in Philosophy; <https://orcid.org/0000-0003-2473-313X>, [i-shirkova@yandex.ru](mailto:i-shirkova@yandex.ru)